



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

Distr.: General  
17 November 2016  
Russian  
Original: English

**Группа по обзору хода осуществления**

**Восьмая сессия**

Вена, 19-23 июня 2017 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
Китайская Народная Республика (включая САР Сянган (Гонконг) и САР Аомэнь (Макао)) .....	2

\* Переиздано по техническим причинам 5 апреля 2017 года.



## II. Резюме

### 1. Введение

#### 1.1. Обзор правовых и институциональных основ Китая в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Китай подписал Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции (Конвенция) 10 декабря 2003 года и ратифицировал ее 13 января 2006 года. Конвенция вступила в силу для Китая 12 февраля 2006 года в соответствии с ее статьей 68 (2).

Китай придает большое значение осуществлению Конвенции. В порядке содействия всестороннему осуществлению Конвенции Китай внес поправки в Уголовный кодекс (УК) и Уголовно-процессуальный кодекс (УПК) и издал ряд документов о судебном толковании. Все основные требования, установленные в главах III и IV Конвенции, воплощены в правовой и судебной практике Китая.

Положения Конвенции о криминализации необходимо осуществлять через посредство внутреннего законодательства и нормативных актов Китая.

Китай признает Конвенцию в качестве правового основания для международного сотрудничества.

Китай разработал социалистическую правовую систему с китайскими особенностями.

Источниками уголовного права Китая являются главным образом законодательные акты, принятые Всекитайским собранием народных представителей и его Постоянным комитетом.

Судебные решения не являются обязательными судебными прецедентами; однако суды на всех уровнях должны придерживаться судебного толкования Верховным народным судом (ВНС) и документов о судебном толковании, издаваемых совместно ВНС и Верховной народной прокуратурой (ВНП).

Евразийская группа по противодействию легализации преступных доходов и финансированию терроризма (ЕАГ) и Целевая группа по финансовым мероприятиям (ФАТФ) оценили ход осуществления Китаем стандартов ФАТФ.

Согласно Конституции Китая и основным законам специальных административных районов (САР) специальные административные районы Сянган и Аомэнь пользуются значительной автономией и обладают исполнительными законодательными и независимыми судебными полномочиями, включая полномочия на вынесение окончательного решения.

### 2. Глава III. Криминализация и правоохранительная деятельность

Определение понятия публичного должностного лица (государственный служащий), содержащееся в статье 93 УК, соответствует статье 2 Конвенции.

#### 2.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

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

Китай признал уголовно наказуемым деянием активный подкуп публичных должностных лиц в статьях 389 (активный подкуп), 390 (вынесение приговора и назначение меры наказания за активный подкуп), 391 (подкуп юридиче-

ских лиц), 392 (посредники в подкупе) и 393 (активный подкуп, совершаемый юридическими лицами) УК. Пассивный подкуп признан уголовно наказуемым деянием в статьях 383 (вынесение приговора и назначение меры наказания за хищение), 385 (пассивный подкуп, совершаемый публичными должностными лицами), 386 (меры наказания за пассивный подкуп или более жесткие меры наказания за вымогательство взятки) и 387 (пассивный подкуп, совершаемый юридическими лицами) УК.

Некоторые элементы статьи 15, включая «обещание, предложение или предоставление ... через посредников какого-либо неправомерного преимущества ... для ... иного физического или юридического лица», прямо не предусмотрены в УК. Вместе с тем эти элементы явно оговорены в юридически обязательных Руководящих принципах ВНС и ВВП, касающихся некоторых вопросов, относящихся к конкретному применению норм права при рассмотрении дел о хищении и подкупе. Объектом подкупа может быть «любое преимущество, которое имеет денежную стоимость».

Китай признал уголовно наказуемым деянием активный (но не пассивный) подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций в статье 164 УК. Наказание ограничивается делами, сопряженными с «относительно большой суммой взятки».

До посещения страны 29 августа 2015 года Китай принял статью 390-бис УК, направленную на криминализацию злоупотребления влиянием в корыстных целях.

Статьи 163 и 164 УК предусматривают уголовную ответственность за активный и пассивный подкуп в частном секторе. Такие же элементы, какие были отмечены в отношении внутреннего подкупа, не предусматриваются. Наказание ограничивается случаями, сопряженными с «относительно большой суммой взятки».

#### *Отмывание денежных средств; сокрытие (ст. 23 и 24)*

Статьи 191 и 312 УК признают уголовно наказуемыми деяниями отмывание денежных средств и сокрытие в соответствии со статьями 23 и 24 Конвенции. Статья 191 УК прямо предусматривает уголовную ответственность за отмывание доходов от «хищения и подкупа», тогда как статья 312 в первую очередь касается доходов от «всех преступлений». В толковании ВНС по ряду вопросов, относящихся к конкретному применению законодательства в ходе судебных процессов по делам об отмывании денежных средств и другим уголовным делам разъясняется сфера применения соответствующих положений УК. Статьи 22-29 УК содержат некоторые элементы, предусмотренные в статье 23(1)(b)(ii) Конвенции.

Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является необходимым условием в том случае, если иностранные граждане совершают основные правонарушения за рубежом; однако этого не требуется в отношении китайских граждан.

Китай не предусматривает уголовную ответственность за отмывание собственных средств в качестве отдельного состава преступления. Однако акты отмывания собственных средств будут учитываться при вынесении приговора в связи с основным правонарушением.

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

Статья 382 УК криминализует хищение имущества публичными должностными лицами (включая нецелевое использование имущества). Статья 382 прямо не предусматривает элемента «предоставления неправомерного преимущества иному физическому или юридическому лицу». Статья 383 устанавливает меры наказания за совершение преступления, предусмотренного статьей 382.

Кроме того, в статье 384 УК существует отдельное положение, касающееся нецелевого использования публичных средств.

Статья 271 УК предусматривает уголовную ответственность за хищение/неправомерное присвоение имущества в частном секторе, когда «сумма похищенных денежных средств или имущества является относительно значительной». Статья 397 УК криминализует злоупотребление служебным положением. Для уголовного преследования в связи с таким преступлением необходимо выполнить условие, предусматривающее «причинение значительного ущерба публичным денежным средствам или имуществу или интересам государства и народа».

Статья 395 УК касается незаконного обогащения.

*Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)*

Статья 307 УК предусматривает осуществление статьи 25(a) Конвенции, включая подкуп свидетелей и воспрепятствование правосудию с помощью любых других средств.

Статья 25(b) Конвенции охватывается статьей 277 УК.

*Ответственность юридических лиц (ст. 26)*

Статьи 30 и 31 УК предусматривают уголовную ответственность «какого-либо субъекта». Понятие «субъект» охватывает компании, предприятия, публичные учреждения, государственные органы и организации. Когда в этих статьях УК имеются положения, касающиеся ответственности какого-либо субъекта, уголовная ответственность распространяется на юридических лиц. Некоторые положения УК, имеющие отношение к преступлениям, предусмотренным Конвенцией, прямо не предусматривают ответственность субъектов (например, статья 307 УК). Однако при таких обстоятельствах физическое лицо, которое совершило соответствующее преступление, может быть объектом расследования и уголовного преследования.

Юридические лица могут быть также привлечены к гражданско-правовой ответственности согласно статье 106 Общих положений гражданского права Китайской Народной Республики. Кроме того, юридические лица могут быть привлечены к административной ответственности согласно касающимся подкупа положениям статьи 22 Закона Китайской Народной Республики о противодействии несправедливой конкуренции, а также положениям, касающимся пассивного подкупа и содержащимся в статье 72(2) Закона Китайской Народной Республики о закупках и статье 39 Положения об административных мерах по регистрации судебных экспертных учреждений. Меры наказания в связи с такой уголовной ответственностью включают штрафы. Меры административного наказания также включают отзыв лицензий и запрет на определенные виды деятельности. Положения, касающиеся ответственности юридических лиц,

не исключают уголовной ответственности физических лиц, которые совершили коррупционные преступления.

*Участие и покушение (ст. 27)*

Статьи 25-29 УК признают уголовно наказуемым деянием совместное участие в совершении уголовных преступлений. Статья 23 УК криминализует покушение, а статья 22 УК – приготовление к совершению какого-либо преступления.

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

Согласно статьям 5, 61 и 62 УК судьи должны принимать во внимание тяжесть, характер и обстоятельства совершения преступления. Назначаемые меры наказания должны быть соразмерными тяжести преступления. Максимальные меры наказания, назначаемые в связи с преступлением активного и пассивного подкупа публичных должностных лиц, предусматривают пожизненное лишение свободы за активный подкуп (статья 390 УК) и смертную казнь за пассивный подкуп и хищение (статья 383(1) УК).

Публичные должностные лица не имеют права на какие-либо иммунитеты или юрисдикционные привилегии в Китае.

Народная прокуратура в целом придерживается принципа обязательного уголовного преследования (статья 172 УПК). Решение не преследовать в уголовном порядке может быть принято только в случаях, когда обстоятельства преступления являются незначительными и когда уголовная санкция не является необходимой или мера наказания может не назначаться (статья 173 УПК).

В этом отношении следует отметить, что некоторые коррупционные преступления в Китае могут наказываться только в том случае, если сумма неправомερных выгод является относительно значительной или если обстоятельства носят серьезный характер. Хотя ни УК, ни УПК прямо не определяют такие обстоятельства, их ясное описание имеется в документах о судебном толковании.

Статья 30(4) Конвенции закреплена в статьях 64, 65, 69, 72 и 75 УПК.

Нормы, касающиеся смягчения наказания или условно-досрочного освобождения, содержатся в статьях 78-86 УК и в статьях 262-263 УПК.

Публичные должностные лица отстраняются от исполнения своих обязанностей на период, пока в их отношении проводится расследование, согласно статье 38 Положений о дисциплинарных мерах для сотрудников административных органов и статье 25 Временных положений о дисциплинарных мерах в связи с проступками сотрудников публичных учреждений.

Любое лицо, к которому была применена мера уголовного наказания в связи с любым преступлением, не может быть принято на работу в качестве гражданского служащего согласно статье 24(1) Закона Китайской Народной Республики о гражданских служащих. Любое лицо, осужденное за хищение, не может занимать какую-либо важную должность в принадлежащем государству предприятии согласно статье 73 Закона Китайской Народной Республики о принадлежащих государству активах предприятий. Суды могут также запретить любому лицу занимать должности в публичных учреждениях и принадлежащих государству предприятиях в качестве дополнительного наказания согласно статье 37-бис и статье 54(3)-(4) УК. Могут быть и приняты дисципли-

нарные меры, и проведено уголовное преследование во всех случаях, касающихся публичных должностных лиц.

Согласно статье 68 УК любой преступник, который оказывает существенную помощь правоохранительным органам, может получить более легкое или смягченное наказание или освобождение от наказания и такую же защиту, что и свидетели.

Взяткодатель, который добровольно признается в подкупе до начала уголовного преследования (статья 164 УК), или взяткодатель, который добровольно признается в подкупе до начала расследования с целью привлечения к уголовной ответственности (статья 390 УК), или посредник в подкупе, который добровольно признается в совершении этого деяния до начала расследования с целью привлечения к уголовной ответственности (статья 392 УК), может получить смягченное наказание или освобождение от наказания. В ходе обзора Китай принял поправки к УК, прямо предусматривающие, что следует принимать во внимание любое сотрудничество со стороны сделавших признание лиц при рассмотрении вопроса об их освобождении от наказания. Эти поправки вступили в силу после посещения страны.

Прокурор может принять решение об отказе от уголовного преследования какого-либо лица при обстоятельствах, освобождающих от такого преследования (включая степень сотрудничества лиц, подозреваемых в совершении уголовных преступлений) и указанных в статье 173 УПК.

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

УПК предусматривает меры защиты свидетелей, экспертов и потерпевших в случаях, касающихся национальной безопасности, терроризма, организованной преступности и совершения связанных с наркотиками преступлений (статья 62). Меры защиты могут быть также применены к свидетелям, экспертам и потерпевшим в случаях коррупционных преступлений на основании специальных просьб судов или правоохранительных органов.

Некоторые аспекты статьи 33 Конвенции затрагиваются в статье 47 Закона Китайской Народной Республики об административном надзоре и в Положениях о защите осведомителей и лиц, предъявляющих обвинения (статьи 2, 10 и 11). Некоторые меры защиты также предусмотрены в Трудовом законе (статья 101). В ходе обзора Китай принял новые положения, которые касаются физической защиты лиц, сообщающих информацию, и которые вступили в силу после посещения страны.

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

Конфискация (в том числе на основании стоимости) доходов от преступлений и средств совершения преступлений предусмотрена статьей 64 УК. УК требует изъятия «всего незаконно полученного имущества» и конфискации «запрещенных предметов и активов преступника, использовавшихся при совершении преступления». Китайские власти разъяснили, что концепция «доходы», как она предусматривается в Конвенции, охватывается формулировкой «изъятие всего незаконно полученного имущества». Кроме того, статья 282 УПК предусматривает, что «незаконные доходы» или «другое имущество, имеющее отношение к данному делу», конфискуются.

Конфискация поступлений или выгод, полученных от доходов от преступлений, рассматривается в статье 44 Положений о Народной прокуратуре, касающихся ареста и приостановления операций с денежными средствами и имуществом, имеющими отношение к уголовным делам.

Конфискация преобразованных доходов от преступлений охватывается в статье 239 Правил Народной прокуратуры, касающихся уголовно-процессуальных вопросов (в целях проведения судебного процесса), и статье 19 Положений Народной прокуратуры, касающихся ареста и приостановления операций с денежными средствами и имуществом, имеющими отношение к уголовным делам.

Статья 280 УПК разрешает использовать специальную процедуру для конфискации незаконных доходов в случаях, сопряженных с хищением и подкупом, если подозреваемый или обвиняемый скрывается и не может быть предан суду в течение одного года после выдачи ордера на его арест или если это лицо скончалось.

Правоохранительные органы могут получить доступ к банковским счетам и другим активам, арестовывать их или приостанавливать операции с ними согласно статьям 142 и 234 УПК. Банки обязаны предоставлять запрашиваемую информацию в соответствии со статьей 142 УПК и статьями 29 и 30 Закона Китайской Народной Республики о коммерческих банках. Банковская тайна не является препятствием для доступа к такой информации. Учреждения административного надзора, такие как Министерство контроля (МК), также могут получить доступ к банковской и финансовой отчетности при расследовании дел о коррупции и просить суды об аресте активов (статья 21 Закона Китайской Народной Республики об административном надзоре). Управление арестованным и конфискованным имуществом осуществляется правоохранительными органами и народными судами (статья 234 УПК и Положения Народной прокуратуры об управлении имуществом, имеющим отношение к уголовному производству).

Права добросовестных третьих сторон защищаются статьей 106 Закона Китайской Народной Республики об имуществе, а также с процессуальной точки зрения защищаются статьями 280 и 281 УПК.

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

Срок давности зависит от предусмотренного законом максимального срока наказания, применимого в связи с каким-либо конкретным преступлением (статья 87 УК), и не применяется в случаях, когда предполагаемые преступники укрываются от расследования или судебного преследования (статья 88 УК).

Китай не располагает конкретными законодательными положениями, касающимися учета иностранных сведений о судимости.

*Юрисдикция (ст. 42)*

Китай установил территориальную юрисдикцию согласно статье 6 УК и национальную юрисдикцию согласно статье 7 УК с возможностью освобождения от уголовной ответственности, если соответствующее преступление влечет за собой наказание лишением свободы на срок менее трех лет (статья 7 УК). Такое исключение не применяется к китайским публичным должностным лицам. Китай также обладает юрисдикцией для целей статьи 42(2)(a) и (d), когда соответствующее преступление отвечает критерию обоюдного признания деяния уголовно наказуемым и наказывается лишением свободы на срок по меньшей мере три года (статья 8 УК). В отношении отмывания денежных средств

Китай обладает юрисдикцией постольку, поскольку преступление связано с его территорией (статья 6 УК).

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

Любые неправомерные имущественные интересы, полученные посредством коррупции, должны быть возвращены потерпевшим согласно статье 64 УК и статье 11 Положения о толковании ВНС и ВВП по некоторым вопросам, касающимся конкретного применения закона при рассмотрении уголовных дел, связанных с активным подкупом. Гражданские акты или контракты, заключенные посредством коррупции, являются недействительными согласно статье 58 Общих положений гражданского права и статье 52(5) Закона Китайской Народной Республики о контрактах. Административные лицензии, полученные в результате подкупа, аннулируются (статья 69 Закона Китайской Народной Республики об административном лицензировании).

Преступники выплачивают потерпевшим компенсацию за их убытки согласно статьям 36 и 37 УК. Согласно статье 99 УПК потерпевшие могут предъявлять гражданские иски против преступников (статья 99 УПК).

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

Китайское руководство придает все большее значение борьбе с коррупцией после XVIII-го съезда Коммунистической партии Китая (КПК), состоявшегося в ноябре 2012 года. В ходе обзора отмечался неизменный решительный настрой китайских властей на высшем уровне на борьбу с коррупцией, что привело к увеличению числа успешно проведенных уголовных преследований по коррупционным делам в последние годы. В 2014 году органы прокуратуры по всей стране провели расследования и уголовные преследования по 41 487 делам, касающимся различных преступлений, связанных с обязанностями публичных должностных лиц, и затрагивающим 55 101 человека; суды всех инстанций заслушали и завершили рассмотрение 31 000 дел, касающихся хищения и коррупции и затрагивающих 44 000 человек, включая ряд получивших широкую известность дел, связанных с высокопоставленными должностными лицами. В рамках усилий по искоренению коррупции в правительстве 537 министерских решений об одобрении были отменены или их принятие было делегировано на более низкий уровень.

В Китае имеется несколько специализированных органов по борьбе с коррупцией.

Центральная комиссия дисциплинарной инспекции КПК (ЦКДИ) несет ответственность за надзор за поддержанием дисциплины в КПК.

МК осуществляет надзор над административными учреждениями.

В 1993 году ЦКДИ и МК были объединены для проведения комплексных дисциплинарных инспекций и выполнения функции контроля над правительством. ЦКДИ/МК могут проводить внутренние расследования и применять дисциплинарные/административные меры. Дела передаются в судебные органы, если обнаружены доказательства совершения уголовных преступлений. ЦКДИ/МК также координируют внутренние усилия по борьбе с коррупцией, предпринимаемые различными правительственными и правоохранительными органами.



Генеральное бюро по борьбе с коррупцией и подкупом было создано в ВНП в 1995 году и позднее реорганизовано в 2014 году. Подразделения по борьбе с коррупцией созданы в органах прокуратуры на всех местных уровнях и сосредоточиваются на расследовании коррупционных преступлений, совершенных публичными должностными лицами, например в виде хищения и подкупа. Самостоятельность органов Народной прокуратуры закреплена в Конституции (статья 131) и в Органическом законе об органах Народной прокуратуры (статья 9).

В органах общественной безопасности также имеются специализированные отделы по расследованию экономических преступлений для расследования коррупционных преступлений в частном секторе.

В Китае систематически обеспечивается необходимая подготовка кадров для увеличения потенциала сотрудников правоохранительных органов по вопросам расследования и уголовного преследования в связи с коррупционными преступлениями.

Функции подразделения по сбору оперативной финансовой информации были распределены между двумя подразделениями Народного банка Китая (НБК): Бюро по борьбе с отмыванием денег (ББОД) и Китайским центром по мониторингу и анализу мер по противодействию отмыванию денежных средств (КЦМАБОД).

Согласно статье 108 УПК любая организация и любое физическое лицо обязаны сообщать факты о совершении преступления или о подозрениях в совершении преступления правоохранительным органам. Согласно статье 20 Закона о борьбе с отмыванием денежных средств финансовые учреждения обязаны сообщать о подозрительных сделках. Положения Народной прокуратуры, касающиеся сообщений о преступлениях, предусматривают возможность выдачи материального поощрения сообщавшим информацию гражданам.

Органы Народной прокуратуры и органы общественной безопасности располагают горячими линиями и веб-сайтами, через которые граждане могут сообщать о подозрительной преступной деятельности. ЦКДИ/МК также имеют онлайн-платформы и горячие линии для направления сообщений о таких фактах.

## 2.2 Успешные результаты и виды практики

- Статья 280 УПК положительно отмечалась в качестве полезного средства конфискации доходов от коррупции.
- Положения статьи 64 УК, касающиеся безотлагательного возвращения имущества, конфискованного у какого-либо преступника, потерпевшему, были положительно отмечены.
- Статья 36 УК, предусматривающая обязанность преступника компенсировать экономические потери потерпевшему в результате преступления, была положительно отмечена.

Положительную оценку получили следующие виды практики:

- в правоохранительных органах были созданы специализированные бюро и отделы по борьбе с коррупцией;
- в качестве эффективной меры по предупреждению коррупции были отмечены отмена и передача 537 процедур министерского утверждения;

- МК приняло на себя важную функцию по предупреждению коррупции и играет роль в качестве координационного центра для национальных усилий по борьбе с коррупцией;
- применение принципа активной национальной юрисдикции к правительственным должностным лицам без каких-либо ограничений может считаться успешным видом практики, способствующим эффективному уголовному преследованию в связи с коррупционными преступлениями.

### 2.3. Трудности в осуществлении

Осуществление Конвенции могли бы усилить следующие меры:

- последовательное применение нынешнего судебного толкования в отношении «обещания, предложения или предоставления ... через посредников, какого-либо неправомерного преимущества для ... иного физического или юридического лица» и рассмотрение возможности принятия соответствующих юридических поправок в случае будущего несоблюдения (статьи 15, 16(1));
- обеспечение полного осуществления статьи 15, при котором «неправомерные преимущества» при подкупе считаются включающими и «нематериальные выгоды» посредством принятия соответствующего положения с учетом основополагающей правовой системы Китая и при соблюдении фактических условий в Китае;
- обеспечение полного осуществления статьи 16(1), при котором сходные черты подкупа иностранных и национальных публичных должностных лиц принимаются во внимание для поддержания необходимой согласованности при криминализации этих видов деяний;
- обеспечение того, чтобы юридические лица могли привлекаться к ответственности за участие во всех преступлениях, предусмотренных Конвенцией (статья 26);
- при признании нынешней судебной практики Китая обеспечение того, чтобы причины совершения преступления и степень сотрудничества принимались во внимание при назначении более легкого наказания лицам, которые дают признательные показания (статья 37(2));
- распространение защиты, предусматриваемой статьей 62 УПК, на свидетелей, экспертов и потерпевших в связи с коррупционными делами (статья 32);
- обеспечение последовательного применения нынешних видов судебной практики в отношении конфискации преобразованных, превращенных или приобретенных поступлений, а также доходов или других ценностей, полученных за их счет (статья 31(4-6)).

## 3. Глава IV. Международное сотрудничество

### 3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

Китай принял Закон о выдаче (ЗВ), однако не имеет закона о взаимной правовой помощи (ВПП). Положения главы IV Конвенции рассматриваются в качестве действительного многостороннего договора с другими государствами-участниками по вопросам международного сотрудничества в отсутствие двусторонних договоров. Китай предоставлял и будет предоставлять ВПП на основании Конвенции. Китай будет использовать Конвенцию в качестве правового основа-

ния для выдачи в отношениях с государствами-участниками, которые также признают Конвенцию в качестве правового основания.

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

Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является жестким требованием согласно статье 7(2) ЗВ с минимальным порогом наказания, составляющим один год.

Согласно статье 7(2) ЗВ Китай допускает акцессорную выдачу, как это предусматривается в статье 44(3) Конвенции. Составы преступлений, описание которых дано в Конвенции, не считаются политическими преступлениями.

Китай может осуществлять выдачу на основании двусторонних договоров или принципа взаимности (статья 15 ЗВ).

Сношения между Китаем и иностранными государствами осуществляются по дипломатическим каналам в целях выдачи. Министерство иностранных дел Китая назначено в качестве ведущего сношения органа в целях выдачи (статья 4 ЗВ). По получении просьбы о выдаче от запрашивающего государства Министерство иностранных дел изучает вопрос о том, соответствует ли письмо, в котором изложена просьба о выдаче, и сопроводительные документы и материалы положениям раздела 2 главы II этого Закона и положениям международных договоров о выдаче. Высокий народный суд, назначенный Верховным народным судом, изучает вопрос о том, соответствует ли просьба о выдаче, высказанная запрашивающим государством, положениям этого Закона и международным договорам о выдаче с точки зрения условий выдачи, и выносит соответствующее решение по этой просьбе. Решение, вынесенное Высоким народным судом, подлежит рассмотрению в порядке надзора Верховным народным судом (статья 16 ЗВ). По получении вынесенного Верховным народным судом решения о том, что соответствующая просьба отвечает условиям для выдачи, Министерство иностранных дел передает Государственному совету этот вопрос для принятия решения о том, осуществлять ли выдачу. Если Государственный совет принимает решение не удовлетворять просьбу о выдаче, то Министерство иностранных дел безотлагательно уведомляет об этом запрашивающее государство. Народный суд безотлагательно уведомляет орган общественной безопасности о необходимости прекратить принудительные меры в отношении запрашиваемого лица (статья 29 ЗВ).

Основания для отказа в просьбах о выдаче предусмотрены в статье 8 ЗВ.

Китай получил две просьбы о выдаче на основании Конвенции, которые были приняты и рассмотрены.

Китай не установил процедуры ускоренной выдачи, хотя в практике просьбе на основании Конвенции уделяется первостепенное внимание.

Китай не выдает своих граждан (статья 8(1) ЗВ). Китай представит дело своим компетентным органам для целей уголовного преследования согласно статье 44(11) Конвенции.

Китай не может приводить в исполнение иностранные приговоры для целей статьи 44(13) Конвенции.

Гарантии справедливого обращения, установленные в статьях 23, 25 и 34 ЗВ, включают право на услуги адвоката и право обжалования.

Китай придерживается практики проведения консультаций с запрашивающими странами до отказа в выдаче, хотя этот вопрос прямо не затрагивается в ЗВ.

Ко времени посещения страны Китай заключил двусторонние договоры о выдаче с 41 страной.

Китай может осуществлять передачу осужденных лиц на основе принципа взаимности, а также заключил договоры о передаче заключенных с 13 странами ко времени посещения страны.

Китай рассмотрит возможность передачи уголовного производства, если это необходимо, в соответствии со статьей 47 Конвенции.

#### *Взаимная правовая помощь (ст. 46)*

Китай предоставляет ВПП на основании международных договоров или принципа взаимности (статья 17 УПК) и в соответствии с применимыми положениями внутреннего законодательства (УК, УПК и Правила Народной прокуратуры, касающиеся уголовно-процессуальных вопросов). Во время посещения страны Китай сообщил о том, что он находится в процессе разработки всеобъемлющего закона о ВПП по уголовным делам. Китай будет применять пункты 9-29 статьи 46 Конвенции в процедурах ВПП с другими государствами в отсутствие двусторонних договоров о ВПП.

Китай сообщил, что он получил четыре и направил три просьбы о ВПП на основании Конвенции. Китай также отметил трудности в получении помощи тогда, когда направление просьб о ВПП осуществляется на основании Конвенции.

Китай может предоставлять все формы правовой помощи, перечисленные в статье 46(3) Конвенции.

В настоящее время Китай не может по собственной инициативе предоставлять информацию компетентным органам других государств-участников, как это предусмотрено в статье 46(4) Конвенции; однако этот вопрос будет полностью учтен в законопроекте о ВПП по уголовным делам. Китай соблюдает конфиденциальность информации в соответствии со своими договорными обязательствами, как это требуется статьей 46(5) Конвенции. Ограничение на использование информации, полученной через посредство ВПП, регулируется существующими международными договорами и рассматривается в законопроекте о ВПП по уголовным делам.

Китай в целом придерживается принципа обоюдного признания деяния уголовно наказуемым в отношении просьб о ВПП; однако этот принцип применяется гибко и на практике помощь может быть предоставлена в отсутствие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым, включая непринудительные меры, как это требуется статьей 46(9)(b) Конвенции.

УПК не содержит конкретных положений, касающихся вопросов, которые охватываются в статье 46(10-12) Конвенции; однако такие положения наличествуют в некоторых двусторонних договорах.

Китай указал, что ВПП является центральным органом правительства Китая для оказания ВПП в целях статьи 46(13) Конвенции. Просьбы следует направлять на китайском языке, и они могут быть получены по каналам Международной организации уголовной полиции (Интерпол).

Министерство юстиции (МЮ) назначено центральным органом в большинстве двусторонних договоров. Центральный орган проводит предварительное рассмотрение просьбы и последующих мер с участием запрашивающих государств и соответствующих внутренних органов.

На основании статьи 682 Правил Народной прокуратуры, касающихся уголовно-процессуальных вопросов (в целях проведения судебного процесса), в просьбах о ВПП может быть отказано, если запрашиваемая помощь причинит ущерб суверенитету, безопасности или социальным и общественным интересам Китая или нарушит его законодательство.

Китай заключил двусторонние договоры о ВПП по уголовным делам с 54 странами, а также ратифицировал 20 многосторонних конвенций Организации Объединенных Наций, содержащих положения о ВПП.

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

Китай указал, что он рассматривает Конвенцию в качестве правового основания для взаимного сотрудничества по правоохранительным вопросам в отношении касающихся коррупции преступлений.

УПК, документы о толковании ВНС по вопросам применения УПК, Правила Народной прокуратуры, касающиеся уголовно-процессуальных вопросов (в целях проведения судебного процесса), и Положения о процедурах рассмотрения уголовных дел органами общественной безопасности затрагивают вопросы международного сотрудничества между правоохранительными органами. Китай также отметил, что сотрудничество между правоохранительными органами будет в полной мере приниматься во внимание в Законе о взаимной правовой помощи по уголовным делам.

ВНП заключила 127 соглашений о сотрудничестве и меморандумов о взаимопонимании с 91 иностранной прокуратурой и Министерством юстиции ко времени посещения страны. ВНП создала механизмы сотрудничества для таких совещаний генеральных прокуроров, какие проводятся под эгидой Китая-АСЕАН и Шанхайской организации сотрудничества.

Международная ассоциация органов по борьбе с коррупцией (МАОБК) была официально создана в октябре 2006 года в Китае. МАОБК включает в свой состав 300 организаций-членов из числа правоохранительных и национальных учреждений, на которые возложена задача борьбы с коррупцией. ВНП действует в качестве секретариата МАОБК с 2006 года.

МОБ наладило сотрудничество со 189 странами и регионами. Оно также создало 75 круглосуточных каналов связи с правоохранительными органами, такими как органы внутренних дел, органы полиции, миграционные органы и органы прокуратуры, в более чем 60 странах и подписало 300 документов о сотрудничестве. МОБ откомандировало 62 полицейских сотрудников по связям в 31 иностранную страну и регион.

Ко времени посещения страны НБК подписал меморандумы о сотрудничестве и обмене оперативной финансовой информацией с 33 странами.

В августе 2014 года органы по борьбе с коррупцией и правоохранительные органы из 21 страны АТЭС создали в Пекине Сеть антикоррупционных и правоохранительных органов АТЭС (АСТ-NET), цель которой заключается в обмене информацией о транснациональных делах, касающихся коррупции и возвращения активов. Секретариат АСТ-NET располагается в МК в Пекине. Члены АТЭС приняли Пекинскую декларацию о борьбе с коррупцией, в которой они обязались

вести борьбу с коррупцией посредством выдачи и ВПП, а также принять более гибкие меры по возвращению доходов от коррупции посредством расширения двустороннего сотрудничества на основе применения Конвенции и других международных документов.

Китай проводит совместные расследования с иностранными партнерами в соответствии с их положениями УПК и Правилами Народной прокуратуры, касающимися уголовно-процессуальных вопросов (в целях проведения судебного процесса).

В 2014-2015 годах правоохранительные органы Китая в координации с ЦКДИ и МК провели операцию «Скайнет», операцию «Фоксхант» и Специальную операцию по международному розыску скрывающихся от правосудия преступников и возвращению незаконно вывезенных активов. Эти операции были направлены на обеспечение ареста и уголовного преследования коррумпированных должностных лиц, которые сбежали за рубеж, и возвращения незаконно полученных ими активов в сотрудничестве с иностранными партнерами и Интерполом. Китай сообщил об одном случае успешного возвращения активов, в связи с которым Конвенция использовалась в качестве правового основания.

Использование специальных методов расследования регулируется статьями 148-152 УПК и является возможным в связи с коррупционными делами, которые «подвергают общество серьезной опасности» (статья 148 УПК). Специальные методы расследования могут включать электронное наблюдение, контролируруемую поставку и агентурные операции.

### 3.2. Успешные результаты и виды практики

- Использование Конвенции в качестве правового основания для выдачи, ВПП и сотрудничества между правоохранительными органами представляет собой успешную практику, способствующую эффективному осуществлению международного сотрудничества.
- Эффективная система сбора и обобщения статистической информации по вопросам выдачи и ВПП.
- Семьдесят пять круглосуточных каналов связи с отделами внутренних дел и полицейскими органами 44 стран в качестве эффективных средств сотрудничества между правоохранительными органами.
- Активная роль в создании АСТ-NET АТЭС в качестве полезной платформы, способствующей сотрудничеству между правоохранительными органами в борьбе с коррупцией.

### 3.3. Трудности в осуществлении

- Рассмотрение возможности принятия процедуры ускоренной выдачи (статья 44(9)).
- Китаю рекомендуется продолжать усилия, направленные на принятие закона о взаимной правовой помощи по уголовным делам для обеспечения всеобъемлющего регулирования процесса оказания ВПП во внутреннем законодательстве и обеспечения скорейшего осуществления нового законодательства.
- При признании существующей практики Китая ему рекомендуется продолжать предоставлять не связанную с принудительными мерами ВПП в отсутствие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым, что соответствует

основным концепциям его правовой системы согласно пункту 9(b) статьи 46 Конвенции.

- Китаю рекомендуется и далее наращивать потенциал центрального органа по вопросам оказания ВПП посредством выделения надлежащих ресурсов и организации подготовки кадров.

## **Специальный административный район Сянган (Гонконг) Китайской Народной Республики**

### **1. Введение. Обзор правовых и институциональных основ Специального административного района Сянган Китайской Народной Республики (САРС) в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции**

Китайская Народная Республика (КНР) подписала Конвенцию 10 декабря 2003 года и ратифицировала ее 13 января 2006 года. В соответствии со статьей 153 Основного закона САРС КНР (ОЗ) Конвенция применима к САРС. В соответствии с ОЗ САРС применяет общее право. Конвенция осуществляется в САРС посредством использования местного законодательства.

САРС был создан 1 июля 1997 года в соответствии со статьями 31 и 62(13) Конституции КНР. ОЗ, который был принят Всекитайским собранием народных представителей КНР (ВСНП) был промульгирован Председателем КНР 4 апреля 1990 года и вступил в силу в момент создания САРС для его осуществления в рамках правовых систем в САРС согласно принципу «одна страна – две системы». ВСНП предоставило САРС право на значительное самоуправление, и САРС пользуется исполнительными, законодательными и независимыми судебными полномочиями, включая право вынесения окончательных судебных решений, в соответствии с положениями ОЗ. Законодательство, которое действовало в Гонконге до создания САРС (т.е. общее право, право справедливости, указы, подзаконные нормативно-правовые акты и обычное право), сохраняется за исключением тех правовых актов, которые противоречат ОЗ или в которые были внесены поправки Законодательным советом САРС.

Политическая структура в САРС является исполнительной системой власти. Глава администрации отчитывается перед Центральным народным правительством (ЦНП) и САРС (статья 43 ОЗ). Законодательным органом САРС является Законодательный совет.

Независимость судебных органов закреплена в статье 85 ОЗ. Суды в САРС включают Суд окончательного обжалования, Высокий суд (Апелляционный суд и суд первой инстанции), районный суд, суды магистратов и другие специальные суды.

Соответствующие учреждения, ведущие борьбу против коррупции, включают Независимую комиссию по борьбе с коррупцией (НКБК), Департамент юстиции (ДЮ), Полицейские силы Гонконга (ПСГК), Таможенный и акцизный департамент, Объединенное подразделение по сбору оперативной финансовой информации (ОПОФИ) и другие органы.

### **2. Глава III. Криминализация и правоохранительная деятельность**

#### **2.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора**

Определение понятия «назначенное должностное лицо», содержащееся в статье 2 Постановления о предупреждении взяточничества (раздел 201) (ППВ), охватывает большинство категорий лиц, перечисленных в статье 2(а) Конвенции. Не получающие заработную плату лица, которые занимают публичную должность, охватываются определением «публичного органа».



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

САРС криминализовал активный и пассивный подкуп публичных должностных лиц (статьи 4, 5 и 8 ППВ). В статье 2 ППВ предусматриваются широкие определения терминов «преимущество», «одолжение», «назначенное должностное лицо», «публичный служащий», «агент», «принципал» и «публичный орган».

САРС применяет статью 9 ППВ (коррупцированные сделки с агентами) для борьбы с активным и пассивным подкупом иностранных публичных должностных лиц. Согласно статье 2 ППВ понятие «агент» включает «любое лицо, нанятое другим лицом или действующее от имени другого лица». Понятие «агент» охватывает публичное должностное лицо, работающее за пределами Гонконга (*B v. Commissioner of the ICAC* [2010] 13 HKCFAR 1). Был приведен пример, касающийся такого дела. Однако не было дел или судебных решений по применению статьи 9 к должностным лицам публичных международных организаций. Кроме того, статья 9(2) не имеет экстерриториального действия, и по этой причине состав преступления ограничивается деяниями подкупа, предложенного какому-либо агенту в САРС, и не применяется к подкупу, предложенному агентам за пределами САРС (*HKSAR v. Krieger & Anor* (06/08/2014, FAMC1/2014)).

САРС полагается на общие положения о подкупе для рассмотрения дел, касающихся злоупотребления влиянием в корыстных целях (статьи 3, 4, 5 и 8 ППВ). Злоупотребление реальным или предполагаемым влиянием охватывается статьей 4. Были приведены соответствующие примеры, касающиеся таких дел.

Подкуп в частном секторе признан уголовно наказуемым деянием в статьях 6, 7 и 9 ППВ.

*Отмывание денежных средств, сокрытие (статьи 23 и 24)*

Элементы состава преступления в форме отмывания денежных средств в достаточной мере охвачены, в частности в статье 25 Постановления об организованных и серьезных преступлениях (статья 455 ПОСП). Хотя экстерриториальное применение установлено, ПОСП применяется только к «деянию, которое представляет собой преступление, преследуемое по обвинительному акту, если оно было совершено в Гонконге» (статья 25(4) ПОСП). Однако это охватывает все составы преступлений, предусмотренных Конвенцией, которые являются преступлениями, преследуемыми по обвинительному акту. Статья 3 ППВ (вымогательство или принятие какого-либо преимущества без разрешения) касается преступления, которое не предусмотрено в Конвенции, однако этот состав преступления используется на практике для уголовного преследования в связи с вымогательством, а также принятием неправомερных преимуществ назначенными должностными лицами. Это преступление носит суммарный характер и не является основным правонарушением для целей статьи 25. Статья 25А ПОСП предусматривает статутное возражение для лиц, которые сами сообщают о совершении преступления в форме отмывания денежных средств, не имея при этом умысла на участие в совершении этого преступления.

Сокрытие, запрещенное в статье 25 ПОСП, также охватывает лиц, которые скрывают доходы от преступлений и которые не участвовали в совершении основного правонарушения.

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

Хищение, неправомерное присвоение и нецелевое использование имущества затрагиваются положениями Постановления о краже (раздел 210) (ПК) (статьи 9, 16А, 17, 18, 18D и 19). Дела о хищении имущества публичными должностными лицами могут также рассматриваться в рамках составов преступлений по общему праву «сговор с целью мошенничества» и «неправомерные действия на публичной должности» (НДПД).

Состав преступления НДПД по общему праву использовался для рассмотрения дел, когда публичные должностные лица злоупотребляют своим служебным положением и полномочиями в интересах самих себя или других лиц. См., например, *Sin KamWah & Another v. HKSAR* [2005] 8 HKCFAR 192 (FACC 14/2004).

Незаконное обогащение признано уголовно наказуемым деянием (статья 10 ППВ).

Положения ПК, упомянутые выше, также охватывают хищение имущества в частном секторе.

*Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)*

САРС всесторонне криминализировал воспрепятствование осуществлению правосудия в статье 90(1) Постановления об уголовной процедуре (раздел 221) (ПУП) и статьях 24 и 31 Постановления о преступлениях (раздел 200) (ПП). Статья 38 ПП рассматривает в качестве основного исполнителя преступления любое лицо, которое участвует в совершении преступления в качестве сообщника, пособника, советчика, а также побуждает или подкупает другое лицо для дачи ложных показаний или которое подстрекает или покушается на подкуп или подстрекательство к даче заведомо ложных показаний. Состав преступления по общему праву в форме «воспрепятствования осуществлению публичного правосудия» (например, *HKSAR v. Law Kam Fai & Another* [2006] 2 HKLRD 879 (CACC 189/2005)) также является применимым.

Постановление о преступлениях против личности (раздел 212) (ПППЛ) запрещает различные формы насилия (статьи 17, 19, 39 и 40). Статья 13А Постановления об НКБК (раздел 204) (ПНКБК) и статья 36 ПППЛ предусматривают специальную защиту должностных лиц НКБК и ПСГК. Также может быть применен широкий состав преступления по общему праву в форме неуважения к суду.

*Ответственность юридических лиц (ст. 26)*

САРС установил уголовную, гражданско-правовую и административную ответственность юридических лиц, которая является обособленной от ответственности физических лиц. Гражданско-правовая ответственность применяется к компаниям, таким как доверительные собственники в силу закона согласно общему праву на основе концепции «заведомого получения» (*Thanakharn Kasikorn Thai Chamkat (Mahachon) v. Akai Holdings Ltd(No. 2)* [2010] 13 HKCFAR 479). Что касается административной ответственности, то подрядчики могут быть исключены из Списка утвержденных подрядчиков в отношении публичных работ или могут подвергнуться другим мерам регулирования в случае коррупции.

*Участие и покушение (ст. 27)*

Деяния в форме участия охватываются положениями общего права, касающимися совместных предприятий, подстрекательства, сговора (статья 159А ПП), а также деяния лица в качестве сообщника, пособника, советчика или подстрекателя (статья 89 ПУП). Статья 159G ПП предусматривает статутный состав преступления в форме покушения. Деяния, которые носят чисто подготовительный характер, не признаны уголовно наказуемыми.

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

САРС принял меры наказания за связанные с коррупцией деяния, которые учитывают тяжесть преступления (например, статья 2 ППВ, статья 27 ПОСП; HKSAR v. Yang Tu-lian & Others (DCCC 237/2012; CACC 177/2012)). Максимальный срок лишения свободы согласно ППВ составляет семь лет за преступления, предусмотренные статьями 4, 7 и 9, или 10 лет за преступления, предусмотренные статьями 5, 6 и 10, и 14 лет согласно ПОСП.

Должностным лицам САРС не предоставляются уголовные иммунитеты или юрисдикционные привилегии (статья 25 ОЗ). Глава администрации САРС несет прямую ответственность за коррупционные преступления, предусмотренные статьями 4(2B), 5(4) и 10(1) ППВ.

ДЮ САРС осуществляет надзор за уголовным преследованием, исключая какое-либо внешнее вмешательство. В Кодексе поведения для прокуроров устанавливаются руководящие принципы, касающиеся порядка уголовного преследования и практики в этой области (статья 63 ОЗ). Какое-либо лицо может просить об осуществлении в Высоком суде судебного надзора в отношении решения Директора публичных преследований не осуществлять уголовное преследование, если такое лицо считает, что оно пострадало от этого решения. В практике такого рода ходатайство о судебном надзоре представляется весьма редко. Частное уголовное преследование может быть возбуждено согласно статье 14 Постановления о магистратах (раздел 227) (ПМ).

САРС принял меры для обеспечения явки обвиняемых в ходе уголовного разбирательства и расследования. После предъявления обвиняемому обвинительного акта и доставки его в суд обвиняемый в принципе имеет право на определенных условиях быть освобожденным под залог, если только не существуют веские основания для суда полагать, что данный обвиняемый не явится для отбытия наказания, совершит преступление или будет препятствовать осуществлению правосудия (статьи 9D и 9G ПУП).

Согласно Постановлению о заключенных (освобождение под надзор) (раздел 325) (ПЗ (ОН)) и соответствующим Положениям был создан Совет по освобождению под надзор для рассмотрения ходатайств имеющих на то право заключенных об участии в двух программах досрочного освобождения под надзор. Согласно Постановлению об обзоре приговоров, предусматривающих длительные тюремные сроки (раздел 524), и Положению, был создан Совет по обзору приговоров, предусматривающих длительные тюремные сроки, для проведения регулярных обзоров определенных приговоров заключенных, который может рекомендовать Главе администрации САРС смягчить определенный приговор, вынесенный в отношении какого-либо заключенного, или неопределенный приговор, вынесенный в отношении какого-либо заключенного, который можно заменить определенным приговором. Эти два статутных совета принимают во внимание тяжесть преступлений при рассмотрении возможности досрочного освобождения заключенных.

Дисциплинарные меры могут быть приняты в отношении гражданских служащих, осужденных за коррупционные деяния или другие уголовные преступления, в соответствии с Постановлением о государственной службе (администрация) или согласно соответствующему законодательству о соответствующих видах службы на условиях дисциплины (например, статья 11 ПГС(А)). Эти должностные лица могут быть уволены со службы, если это считается надлежащим в публичных интересах (например, статья 13 ПГС(А)).

Статьи 33 и 33А ППВ и статья 79(6) ОЗ в основном касаются запрещения осужденным лицам занимать публичные должности, тогда как статья 168Е Постановления о компаниях (раздел 32) предусматривает дисквалификацию осужденных лиц в связи с продвижением по службе, профессиональной подготовкой, управлением и т.д. компании, что включает компании, которые полностью или частично принадлежат государству. См. также *HKSAR v. CHAN Tat-chee* (DCCC 661A/2006).

Статья 2 Постановления о реабилитации преступников (раздел 297) (ППП) предусматривает реабилитацию преступников, осужденных в первый раз за совершение мелких правонарушений. Кроме того, Департамент исполнения наказаний предусматривает осуществление надзора после освобождения в отношении некоторых освобожденных и реабилитированных преступников в соответствии с различными законодательными положениями.

Сотрудничающие преступники могут получить смягченное наказание (например, *Z v. HKSAR* [2007] 10 HKCFAR 183 (FACC 9/2006)). ДЮ принял Кодекс уголовного преследования и установил рабочую практику/процедуру, регулирующую предоставление иммунитета, которая образует часть сведений о судимости. Соответствующие соображения сопряжены с достаточностью доказательственной массы, серьезностью преступления, ролью преступника и наличием смягчающих обстоятельств. См. *HKSAR v. Cheung Ting Bong* [2006] 3 HKLRD 171 (CACC 89/2003), *HKSAR v. Tong Sui-lun, Franco* (DCCC 282/2011). Сотрудничающие преступники имеют право на такую же защиту, как и свидетели, включая право на участие в программе защиты свидетелей.

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

Ряд законодательных положений способствует даче показаний свидетелями в атмосфере, свободной от запугивания. Суды также обладают присущей им юрисдикцией по общему праву с точки зрения вынесения постановлений о защите свидетелей в надлежащих ситуациях, такой как дача показаний за «ширмой» (*HKSAR v. Chan Shu-kwong & Another* (DCCC 314/2006)) и ограничение раскрытия их идентификационных данных (*L v. Equal Opportunities Commission & Others* [2002] 3 HKLRD 178 (CACV 265/2002)). Согласно статьям 122 и 123 ПУП суды могут предписывать проводить на закрытых заседаниях часть или все уголовное разбирательство. ПСГК и НКБК создали специальные подразделения по защите свидетелей.

Статья 79В ПУП предусматривает, что свидетели, которые опасаются за свою безопасность или безопасность своих семей, не будут иметь прямого контакта с обвиняемым или обычной публикой и могут давать показания дистанционно через прямую телевизионную связь (*HKSAR v. See Wah-lun & Others* [2011] 2 HKLRD 957 (CACC 370/2009)). Они могут также затребовать предъявления доказательств в письменном виде (статья 65С ПУП) или посредством зачитывания показаний свидетелей (статья 65В ПУП).

Согласно статье 8 Постановления о защите свидетелей (раздел 564) (ПЗС) свидетелю, участвующему в программе защиты свидетелей, могут быть предоставлены новые идентификационные данные. Физическая защита, включая переселение, использование безопасных мест, сопровождение сотрудником правоохранительного органа и защиту в течение 24 часов, может быть предоставлена в соответствующих случаях (статья 7 ПЗС).

Эксперты и потерпевшие охватываются таким же образом, что и свидетели, их родственники и близкие лица согласно ПЗС, а также предусмотрены дополнительные меры защиты согласно Хартии потерпевших от преступлений и статье 27 ПОСП. Заявления потерпевших о последствиях являются допустимыми и в ходе разбирательства с целью вынесения приговора.

САРС не заключал никаких соглашений о переселении свидетелей.

Статья 30А ППВ и статья 26 ПОСП запрещают раскрывать информацию об идентификационных данных осведомителей. Вместе с тем не было принято никаких законов, непосредственно направленных на защиту лиц, сообщающих информацию, от несправедливого обращения.

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

САРС установил режим конфискации, основывающийся на обвинительном приговоре. Основными положениями являются статьи 8, 10, 13, 15-18 ПОСП и статьи 12, 12АА и 14С ППВ. Конфискация доходов от преступлений предписывается в качестве части процесса вынесения обвинительного приговора судьей после осуждения на основе наличия большей вероятности. Конфискация на основании стоимости также является возможной (например, статьи 12АА ППВ, 12(6) ПОСП). Согласно ПОСП (статья 8(4)) запрет и изъятие ограничиваются случаями, когда речь идет о выгодах в размере по меньшей мере 100 000 гонконгских долларов.

В ПОСП, ППВ и ПНКБК имеются положения, позволяющие идентифицировать, отслеживать, замораживать и арестовывать доходы от преступлений и средства их совершения. Согласно ПОСП в случае осуждения ДЮ может обращаться в суд с ходатайством о конфискации поддающегося отчуждению имущества обвиняемого, которое включает все средства совершения преступлений, имеющие ценность, независимо от того, вступили ли во владение ими суд, полиция, НКБК или таможенные учреждения.

Хотя средства, предназначенные для использования при совершении преступлений, могут быть конфискованы (например, *HK SAR v. Fan Wai-ping & Others*), статья 102(1)(с) ПУП содержит конкретную ссылку только на имущество, которое «использовалось» при совершении преступления. Суд может использовать полномочия, предусмотренные этой статьей, когда суду представляется, что имущество использовалось таким образом. Кроме того, статья 103 ПУП наделяет суд полномочиями предписывать арест средств и предметов, которые, как можно разумно полагать, были предоставлены/подготовлены в целях совершения любого преступления, в связи с которым может быть предъявлен обвинительный акт, и эти средства или предметы будут подлежать отчуждению судом согласно статье 102(1)(с).

Управляющие, назначенные согласно статье 17 ПОСП, управляют подлежащим отчуждению имуществом до конфискации и несут ответственность за отчуждение и ликвидацию арестованного имущества в соответствии с предписанием о конфискации, вынесенным согласно статье 8 ПОСП.

Выдача ордеров на процессуальные действия (статья 4 ПОСП), ордеров на обыск (статья 5 ПОСП, статья 10В ПНКБК) и разрешений (статья 13 ППВ) позволяет изымать для ознакомления банковскую и финансовую отчетность. См., например, HKSAR v. Tong Sui-lun, Franco (DCCC 282/2011), HKSAR v. BHATTY Manoj Chainman Rai (DCCC 1108/2012).

Все предписания о запретах согласно Постановлению о незаконном обороте наркотиков (возвращение доходов) (ПОН(ВД)) и ПОСП содержат предписание о раскрытии информации, которое требует от обвиняемых раскрывать информацию об активах, находящихся под их эффективным контролем.

Банковская тайна не является препятствием расследованию и уголовному преследованию в связи с внутренними уголовными преступлениями.

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

Срок давности в отношении уголовного преследования в связи с преступлениями, по которым может быть предъявлен обвинительный акт согласно статьям 4-9 ППВ, не установлен. Статутный срок давности является применимым только к более незначительным преступлениям, определяемым как суммарные преступления. Статья 31А ППВ продлевает срок давности для осуществления уголовного преследования в связи с суммарными преступлениями, предусмотренными ППВ.

Иностранские сведения о судимости могут считаться частью общей информации об обвиняемом (статья 54(1)(f) ПУП, HKSAR v. Singh Bal Winder (SACC 166/2014)).

*Юрисдикция (ст. 42)*

САРС установил юрисдикцию в отношении преступлений, совершенных на его территории и на борту его морских и воздушных судов (например, статьи 23А-23С ПП). САРС не установил юрисдикции в отношении преступлений, совершенных либо против его граждан, либо его гражданами, либо лицами без гражданства, проживающими в САРС, либо против САРС.

САРС не установил обязательства «либо выдай, либо суди», однако может прибегнуть к прямому применению статьи 44(11) Конвенции.

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

Нормы, касающиеся гражданско-правовой ответственности за подкуп, включая принципы аннулирования контрактов, содержатся в прецедентном праве. Вопросы об отзыве лицензий, о праве правительства прекращать действие контрактов на основании коррупции и об исключении подрядчиков из списка утвержденных участников торгов, рассматриваются в положениях административного права.

В дополнение к возбуждению гражданско-правового производства соответствующие законодательные положения могут оказывать потерпевшим помощь в истребовании возмещения ущерба, компенсации и реституции, а именно статьи 12 и 12АА ППВ, статьи 73, 84 и 84А ПУП и статья 98 ПМ.

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

Полномочия НКБК предусмотрены в ПНКБК, причем его самостоятельность закреплена в статье 57 ОЗ. Комиссар НКБК прямо подотчетен Главе администрации САРС. Статья 48 ОЗ предусматривает, что Глава администрации

выдвигает кандидатуру Комиссара НКБК и сообщает НПК о его назначении. Комиссар НКБК исполняет свои обязанности в течение установленного срока. Глава администрации вправе рекомендовать НПК отстранить от должности Комиссара НКБК.

НКБК осуществляет интенсивную внутреннюю и внешнюю подготовку кадров для совершенствования руководящих и профессиональных навыков сотрудников. В конце 2012 года число сотрудников НКБК составляло 1 282 человека. Бюджет департамента операций НКБК на 2012-2013 годы составлял 662,6 млн. гонконгских долларов.

Статья 16 ППВ устанавливает статутную обязанность публичных служащих оказывать содействие НКБК. Кроме того, отказ от направления сообщения о совершении преступления, которое может повлечь за собой арест, правоохранительным органам может обусловить ответственность какого-либо лица за совершение этого преступления согласно статье 91 ПУП (меры наказания за сокрытие преступлений), если данное лицо принимает или соглашается принять любое вознаграждение за нераскрытие такой информации. НКБК установило каналы связи для передачи материалов дел из правительственных департаментов и государственных органов.

Финансовые учреждения должны соблюдать инструкции и руководящие принципы и как можно скорее сообщать о вопросах, которые могут привести к коррупционным деяниям и другой противоправной деятельности в правоохранительных и регулирующих органах. НКБК создала каналы связи со всеми крупными банками, страховыми компаниями, бухгалтерскими компаниями, профессиональными организациями и другими частными организациями. ОПОФИ и соответствующие правоохранительные и регулирующие органы, несущие ответственность за борьбу с отмыванием денежных средств, организуют осуществление целого спектра информационно-просветительских и образовательных программ.

Представителям общественности рекомендуется сообщать о подозрительных коррупционных деяниях либо информационному центру НКБК, либо его семи региональным отделениям, в том числе анонимно. Информационный центр функционирует круглосуточно в течение всего года. НКБК приводит целый ряд информационно-просветительских мероприятий, с тем чтобы поощрять направление сообщений о случаях коррупции.

## 2.2. Успешные результаты и виды практики

- Экстерриториальная сфера применения статьи 4 ППВ, а также широкое определение понятия «преимущества» в ППВ.
- Возможность того, что дела, по которым в судах вынесены решения против юридических лиц, касающиеся связанных с коррупцией преступлений, будет поощрять соответствующих лиц к стремлению получить возмещение ущерба в подобных ситуациях.
- Существование Заявления о политике и практике в области уголовного преследования – Кодекс для лиц, осуществляющих преследование (<http://www.doj.gov.hk/eng/public/pubsoppaptoc.html>) и независимого Комитета по жалобам НКБК, который осуществляет контроль и надзор за рассмотрением жалоб против НКБК или ее сотрудников, в том числе из-за недостаточно надлежащего проведения расследования или уголовного преследования, а также выносит рекомендации в отношении последующих действий.

- Меры по содействию реинтеграции заключенных в общество, включая Постановление о реабилитации преступников (ПП) и две программы в рамках ПЗ(ОН), касающиеся досрочного освобождения под надзор.
- Решения о запрете и изъятии активов в преддверии конфискации принимаются одновременно с решениями об уголовном преследовании в отношении подозреваемых.
- Доказательственные презумпции, применимые в ходе слушаний по вопросу о конфискации, в том числе следующие: а) наличие сомнительных источников активов и осведомленности преступника о них; б) наличие любого имущества, которое передано обвиняемому в течение шести лет до возбуждения производства и которое представляет собой доходы от преступлений; и с) наличие любых расходов в течение этого периода, которые покрывались за счет доходов от преступлений преступника (статья 9 ПОСП).
- Ряд видов успешной практики были отмечены в отношении создания и функционирования НКБК, в том числе создание продуманной системы сдержек и противовесов в отношении ее операций, политической воли и ресурсов, включая специализированную подготовку сотрудников (статья 36).
- Эффективное сотрудничество между соответствующими правоохранительными органами, в частности НКБК, ПСГК, ОПОФИ и другими учреждениями, например через посредство групп по связям, созданных между НКБК и другими правоохранительными органами (статья 38).
- Несомненно эффективная координация действий между национальными органами и организациями частного сектора (статья 39(1)).

### 2.3. Трудности в осуществлении

Дальнейшему усилению принимаемых мер по борьбе с коррупцией могли бы способствовать следующие шаги:

- в отсутствие соответствующего прецедентного права, касающегося должностных лиц публичных международных организаций, разработать законодательные положения о подкупе, затрагивающем агентов, для конкретного установления состава преступления в форме подкупа иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций, который также охватывал бы предложение, предоставление или обещание преимуществ должностным лицам за пределами САРС (статья 16);
- рассмотреть возможности преобразования деяний, предусмотренных статьей 3 ППВ, в преступления, которые могут преследоваться по обвинительному акту, с тем чтобы квалифицировать их в качестве основного правонарушения в отношении отмывания денежных средств (статья 23);
- аннулировать порог (статья 8(4) ПОСП), согласно которому запрет и изъятие ограничиваются случаями, сопряженными с полученной выгодой в размере по меньшей мере 100 000 гонконгских долларов (статья 31(1));
- рассмотреть возможности подписания соглашений о переселении свидетелей (статья 32(3));
- рассмотреть возможности распространения действия законодательства для обеспечения защиты лиц, сообщающих информацию, от несправедливого обращения (статья 33);



- рассмотреть возможности установления юрисдикции в отношении преступлений, совершенных против его граждан, его гражданами или лицами без гражданства, проживающими в САРС, либо против САРС (статья 42, 42(2)(a), (2)(b) и 2(d));
- невзирая на то, что Конвенция имеет прямое применение в качестве правового основания для передачи скрывающихся от правосудия преступников, САРС может рассмотреть возможность установления в законодательном порядке обязательства «либо выдай, либо суди» в конкретном плане (статьи 42(3) и 44(11)).

### 3. Глава IV. Международное сотрудничество

Термин «выдача», используемый в Конвенции, именуется «передачей скрывающихся от правосудия преступников» в САРС для описания перемещения скрывающихся от правосудия преступников из негосударственного образования в противопоставлении к их перемещению из государственного образования. ОЗ предусматривает, что с помощью или по разрешению НПК САРС может заключать соответствующие договоренности с иностранными государствами в целях оказания правовой помощи на основе взаимности (статья 96). Такая помощь может включать сотрудничество в вопросах передачи скрывающихся от правосудия преступников и взаимной правовой помощи по уголовным делам.

#### 3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

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

Постановление о скрывающихся от правосудия преступниках (раздел 503) (ПСПП) предусматривает правовые основы для передачи скрывающихся от правосудия преступников. Договоренности о передаче скрывающихся от правосудия преступников реализуются посредством предписаний, вынесенных согласно статье 3 ПСПП. Передача из САРС должна осуществляться на основании договоренностей, являющихся предметом предписания согласно статье 3.

САРС признает Конвенцию в качестве правового основания для передачи скрывающихся от правосудия преступников (С.N.549.2014.TREATIES-XVIII.14). Указ о скрывающихся от правосудия преступниках (Коррупция) (раздел 503AB) был принят согласно статье 3 ПСПП в целях осуществления статьи 44 Конвенции. Соответственно, любое государство – участник Конвенции может направлять САРС просьбу о передаче таких лиц даже в том случае, когда двустороннего соглашения с САРС не заключено.

В настоящее время на основании разрешения НПК САРС подписал 19 двусторонних соглашений о передаче скрывающихся от правосудия преступников (все эти соглашения действуют).

Перечень преступлений, которые могут привести к передаче таких лиц, содержащийся в таблице I к ПСПП, охватывает предусмотренные Конвенцией преступления, влекущие за собой наказание в виде лишения свободы на срок более 12 месяцев в САРС и запрашивающей стране (статья 2(2) ПСПП).

Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является основополагающим принципом в целях передачи (статья 2(2) ПСПП). Вместе с тем именно лежащее в основе этого деяния поведение является определяющим фактором (Ho Man Kwong v. Superintendent of Lai Chi Kok Reception Center [2012] 5

HKLRD329), а не категоризация или обозначение преступлений (*Cosby v. Chief Executive HKSAR* [2000] 3 HKC 662).

Условия, сопровождаемые передачу, предусмотрены различными соглашениями о передаче, а также статьями 2(2), 5, 10(6)(b), 13 и 24(3) ПСПП.

Хотя гражданство обвиняемого является дискреционным основанием для отказа (статья 13(4) ПСПП), САРС никогда не отказывал в передаче таких лиц на этом основании. ПСПП не устанавливает принципа «либо выдай, либо суди», но, тем не менее, САРС придерживается Конвенции и выполняет свои обязательства по своим международным соглашениям. Внутреннее законодательство САРС не предусматривает механизма обеспечения приведения в исполнение приговора вместо передачи.

Меры защиты справедливого обращения носят законодательный характер (например, статьи 4, 35, 38, 39 и 41 ОЗ; статьи 12 и 14 ПСПП).

САРС требует предъявления доказательств *prima facie* для того, чтобы передача могла быть произведена (статья 10(6)(b) ПСПП). В случаях вынесения обвинительных приговоров необходимы только доказательства факта осуждения или (находящегося в производстве) вынесения приговора. Доказательственные требования применяются гибким и разумным образом. Примеры дел, свидетельствующие об ускоренной передаче лиц, были приведены САРС.

Секретарь по вопросам юстиции ДЮ САРС является центральным органом по вопросам передачи таких лиц (С.N.687.2012.TREATIES-XVIII.14). Статутные процедуры передачи таких лиц изложены в ПСПП. Просьба о передаче может направляться в отношении лица, разыскиваемого для осуществления уголовного преследования или для вынесения приговора или приведения его в исполнение (статья 4 ПСПП). В случае ареста такое лицо доставляется в суд, рассматривающий его дело под председательством магистрата (статья 10 ПСПП), который принимает решение о том, является ли данное преступление преступлением, в связи с которым может быть удовлетворена просьба о передаче преступника, а также выносит постановление относительно достаточности доказательственной массы.

В период с 2003 по 2012 год в целом САРС передал восемь скрывавшихся от правосудия преступников в связи с преступлениями кражи, отмывания денежных средств и коррупции. С момента вступления Конвенции в силу САРС получил одну просьбу (которая еще рассматривалась во время проведения обзора) и направил одну просьбу на основании Конвенции. На настоящий момент САРС не отказывал в исполнении просьб, направленных на основании Конвенции.

Просьбы о передаче таких лиц, как правило, рассматриваются в течение двух-трех месяцев, хотя такое рассмотрение может длиться гораздо дольше, если запрашиваемое лицо оспаривает обоснованность производства по вопросу о передаче.

Передача осужденных лиц является возможной в соответствии с Постановлением о передаче осужденных лиц (раздел 513) и двусторонними соглашениями с 15 странами. В период с 1997 по 2012 год САРС рассмотрел в целом 68 таких случаев.

По вопросам, касающимся передачи уголовного производства, САРС проводит консультации с иностранными властями для определения вопроса о том, следует ли прекратить уголовное преследование и предоставить доказательства в целях содействия зарубежному уголовному преследованию.

*Взаимная правовая помощь (ст. 46)*

Даже в случае отсутствия соглашения или конвенции Постановление о взаимной правовой помощи по уголовным делам (статья 525) (ПВПП) допускает оказание помощи на условиях взаимности.

С 2010 года САРС получил следующее число просьб (не ограничиваясь коррупционными преступлениями): 147 в 2010 году, 187 в 2011 году, 232 в 2012 году, 267 в 2013 году и 303 в 2014 году. На настоящий момент САРС не отказывал в исполнении любых просьб, направленных согласно настоящей Конвенции или в связи с преступлениями, касающимися коррупции.

ПВПП предусматривает широкий круг видов ВПП в связи с преступлениями, затрагивающими физических или юридических лиц, включая финансовые учреждения, например в сборе доказательств, выдаче ордеров на обыск, ордеров на выемку документов, передаче лиц для оказания содействия в ходе расследования и уголовного преследования, а также в запрете и изъятии доходов от преступлений (статьи 10, 12, 15, 16, 17, 23, 27, 28 и 31 ПВПП, а также таблица 2 к ПВПП). САРС может вести обмен информацией по собственной инициативе и неоднократно делал это.

ПВПП содержит положения, позволяющие отказываться от соблюдения конфиденциальности при выполнении ордеров на выемку документов в отношении банковской отчетности (статья 15(9)(с)). Сотрудники банков могут быть также вызваны в суд согласно статье 10 ПВПП или статьям 74-77В Постановления о доказательствах (статья 8) для предъявления банковской отчетности и дачи устных свидетельских показаний.

Хотя наличие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым требуется для принятия принудительных мер согласно ПВПП, требование об обоюдном признании рассматривается благосклонно с учетом критерия поведения, а не элементов состава преступления. САРС применяет Конвенцию непосредственно в тех случаях, когда не заключено соответствующего соглашения.

Секретарь по вопросам юстиции в ДЮ является центральным органом по вопросам ВПП (С.N.51.2006.TREATIES -3). Просьбы направляются для вынесения рекомендаций и исполнения юрисконсультам в Секторе ВПП (СВПП), которые должны давать ответы на все поступающие просьбы в течение 10 рабочих дней в соответствии с Положением о функционировании СВПП и выносить все последующие рекомендации своевременно.

Секретарь по вопросам юстиции САРС может принимать меры для перемещения из САРС давших на то согласие лиц, независимо от того, подвергаются они задержанию или нет, для оказания помощи за пределами САРС (статьи 23-24 ПВПП).

САРС предоставляет помощь в соответствии с процедурами, указанными в просьбе, в той мере, в какой они не противоречат внутреннему законодательству.

САРС может предоставлять помощь в заслушивании свидетелей, находящихся в САРС, по видеосвязи (статья 10(1)(b) ПВПП) и поступал таким образом в предыдущих случаях. В качестве практического вопроса и согласно заключенным им соглашениям САРС соблюдает ограничения в отношении использования информации или доказательств, полученных согласно просьбе.

Ограничения с точки зрения обеспечения конфиденциальности соблюдаются в качестве вопроса практики и в соответствии с процедурами, установленными запрашивающими государствами (статья 8(2) ПВПП). Любой отказ мотивируется, и проводятся консультации в качестве вопроса практики до того,

как исполнение просьбы о помощи будет отложено. САРС регулярно предоставляет обновленную информацию запрашивающим государствам о статусе просьб.

САРС несет обычные расходы на исполнение просьб. Если расходы носят экстраординарный характер, то САРС проводит консультации с запрашивающей стороной.

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

НКБК установила каналы связи с правоохранительными или антикоррупционными органами различных зарубежных юрисдикционных систем. НКБК осуществляет обмен информацией и участвует в посещениях, совещаниях и учебных мероприятиях с зарубежными коллегами и международными организациями, включая АТЭС, Антикоррупционную инициативу для стран Азии и Тихого океана АБР/ОЭСР и Сеть органов по борьбе с экономической преступностью. Специальная оперативная группа связи НКБК поддерживает тесные контакты с правоохранительными и антикоррупционными органами во всем мире.

В целях борьбы с отмыванием денежных средств, возникающим в связи с делами о подкупе, НКБК использует свои сети связи с зарубежными правоохранительными органами, а также посредством взаимодействия с ОПОФИ. Следственные органы ПСГК используют каналы Эгмонтской группы для обмена оперативными финансовыми данными с зарубежными правоохранительными органами.

ПСГК установили каналы связи с зарубежными партнерами через Интерпол и сотрудников по связи зарубежных правоохранительных органов.

ПСГК направляют и принимают сотрудников правоохранительных органов в целях налаживания связей и организации профессиональной подготовки с другими государствами. ПСГК откомандировали сотрудников за рубеж для содействия обмену полицейским персоналом и экспертами между компетентными органами.

САРС рассматривает Конвенцию в качестве основания для сотрудничества в области взаимной правовой помощи. ПСГК подписали меморандумы о взаимопонимании с зарубежными правоохранительными органами в целях сотрудничества в борьбе с транснациональной преступностью, обмена оперативными данными, персоналом и подготовки кадров. НКБК не требует наличия официальных соглашений, однако проводит обмен оперативными данными в качестве вопроса практики и на основании Конвенции.

САРС проводил совместные расследования, касающиеся преступлений, предусмотренных Конвенцией. НКБК и ПСГК считают, что такие расследования разрешены законодательством САРС в каждом отдельном случае.

Правоохранительные органы могут использовать специальные методы расследования согласно Постановлению о перехвате сообщений и наблюдении (раздел 589) и принципам общего права, а также осуществлять наблюдение, агентурные операции и контрольные поставки в каждом отдельном случае.

### **3.2. Успешные результаты и виды практики**

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

- веб-сайт ДЮ включает всеобъемлющий перечень соглашений о передаче скрывающихся от правосудия преступников, ВПП и других вопросах, касающихся международного сотрудничества, а также руководящие принципы направления запросов о ВПП;
- САРС использует основывающийся на поведении подход при оценке требований в отношении обоюдного признания деяния уголовно наказуемым (статья 44(1));
- САРС, как сообщается, до настоящего времени не отказывал в исполнении любых просьб, направленных согласно Конвенции или в отношении связанных с коррупцией преступлений (статья 46(9));
- меры, позволяющие приводить в исполнение как предписания о конфискации на основе обвинительного приговора, так и предписания о гражданско-правовом аресте для целей ВПП, являются более широкими, чем внутренний режим конфискации, который в целом основывается на вынесении обвинительного приговора. Эти меры позволяют предоставлять широкий спектр видов ВПП и возвращать активы, чему должно содействовать международное сотрудничество (статья 46(3));
- помощь предоставляется в отсутствие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым в целях принятия непринудительных мер. Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым толкуется гибко с учетом поведения, а не каждого элемента состава преступления в САРС (статья 46(9));
- были установлены постоянные руководящие принципы СВПП, касающиеся рассмотрения просьб о ВПП и сроков рассмотрения (статья 46(24));
- обмен опытом и персоналом правоохранительными органами САРС с их иностранными партнерами, включая предоставление технической помощи (статья 48).

### 3.3. Трудности в осуществлении

- Невзирая на то, что Конвенция применяется непосредственно в качестве правового основания для передачи скрывающихся от правосудия преступников, САРС может рассмотреть возможность принятия законодательных актов, касающихся конкретно обязательства «либо выдать, либо суди» (статьи 42(3), 44(11)).
- Рассмотреть возможности принятия законодательных актов, предусматривающих приведение в исполнение приговора вместо передачи преступника, когда в передаче отказано на основании гражданства (статья 44(13)).

## Специальный административный район Китайской Народной Республики Аомэнь

### 1. Введение

#### 1.1. Обзор правовых и институциональных основ САРА Аомэнь (САРА) в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Двадцатого декабря 1999 года Китайская Народная Республика (КНР) возобновила свой суверенитет над Аомэнем. В тот день САРА Аомэнь был создан в соответствии с положениями статьи 31 и 62(13) Конституции КНР и Основного закона Специального административного района Аомэнь КНР (Основной закон). КНР ратифицировала Конвенцию 13 января 2006 года. В соответствии с уведомлением № 5/2006, направленным Главой администрации 20 февраля 2006 года, Конвенция приобрела силу в САРА.

Согласно Основному закону и политике «одна страна – две системы» САРА обладает исполнительными, законодательными и независимыми судебными полномочиями, включая полномочия на вынесение окончательного судебного решения. Основной закон предусматривает основополагающие принципы и коренные основы правового режима САРА. Вследствие этого правовой режим САРА по-прежнему основывается на системе гражданского права Португалии.

В соответствии с Основным законом в САРА были созданы два независимых надзорных учреждения, а именно Комиссия по борьбе с коррупцией (КБК) и Аудиторская комиссия.

### 2. Глава III. Криминализация и правоохранительная деятельность

Отсутствие статистических данных или информации о практическом применении некоторых положений Конвенции явилось препятствием проведению обзора хода их осуществления.

#### 2.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

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

Всеобъемлющее определение публичного должностного лица содержится в статье 336 Уголовного кодекса САРА (УК) в соответствии со статьей 2(а) Конвенции.

Активный подкуп предусмотрен в статье 339 УК и охватывает деяния в форме предоставления или обещания неправомерного преимущества, но не непосредственно в форме «предложения». Власти САРА разъяснили, что португальский глагол «dar», используемый в статье 339, охватывает понятия «предложения» и «предоставления», как это требуется согласно Конвенции. Вместе с тем власти САРА не были в состоянии продемонстрировать любую соответствующую прецедентную практику, поддерживающую это толкование. Согласно этому положению, если активный подкуп касается совершения законного акта, то меры наказания являются более мягкими, чем если бы это касалось совершения незаконного акта. Проводившие обзор отметили, что требования Конвенции затрагивают активный подкуп, т.е. когда публичное должностное лицо «совершает какое-либо действие или бездействие при выполнении своих должностных обязанностей», и по существу статья 339(2) УК соот-

ветствует требованиям соразмерности санкций и тяжести преступления согласно статье 30(1) Конвенции.

Пассивный подкуп надлежащим образом предусмотрен в статье 338 УК, которая определяет пассивный подкуп с точки зрения совершения законных актов, хотя и с применением мягких мер наказания.

Что касается подкупа иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций, то САРА недавно принял Закон № 10/2014 о режиме предупреждения и пресечения коррупционных деяний во внешней торговле, который надлежащим образом предусматривает состав преступления активного подкупа иностранного публичного должностного лица за пределами САРА или должностного лица какой-либо публичной международной организации. Определения иностранных публичных должностных лиц за пределами САРА и должностных лиц публичных международных организаций соответствуют статье 2(b) и (c) Конвенции. САРА принял решение не криминализовать прямо пассивный подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций. При определенных обстоятельствах соответствующие деяния могут охватываться Законом № 19/2009, касающимся подкупа в частном секторе.

Конкретных положений, касающихся злоупотребления влиянием в корыстных целях, принято не было, однако преступники могут при некоторых обстоятельствах подвергаться наказанию в качестве сообщников активного или пассивного подкупа.

Преступления в форме активного и пассивного подкупа в частном секторе охватываются статьями 3 и 4 Закона № 19/2009 о предупреждении и пресечении подкупа в частном секторе.

#### *Отмывание денежных средств; сокрытие (ст. 23 и 24)*

Большинство элементов состава преступления в форме отмывания денежных средств охватывается согласно статье 3 Закона № 2/2006 о предупреждении и пресечении преступления отмывания денежных средств. Этот Закон определяет в качестве основных правонарушений в связи с отмыванием денежных средств все преступления, влекущие за собой максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет. Как таковые, охватываются не все преступления, предусмотренные Конвенцией. Проводившие обзор отметили, что САРА в настоящее время рассматривает возможность внесения поправок в свои правовые основы, касающиеся противодействия отмыванию денежных средств.

Кроме того, хотя специальные положения в статьях 227 и 228 УК охватывают элементы состава преступления, требуемые статьей 23(1)(b) Конвенции, состав преступления в форме сокрытия представляется слишком узким и касается только доходов от преступлений против имущества, а не всех доходов от преступлений.

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

Хищение и связанные с ним преступления определяются в статьях 340 (хищение или присвоение денежных средств публичным должностным лицом), 341 (нецелевое использование имущества публичным должностным лицом) и 342 (обмен экономическими выгодами посредством совершения правомерных действий) УК.

Требования, касающиеся злоупотребления служебным положением, охватываются статьей 347 (злоупотребление служебным положением) УК. Эти требования конкретно закреплены в предшествующих статьях 343 (вторжение в жилище, совершенное публичным должностным лицом), 344 (незаконное получение), 345 (использование государственной силы для воспрепятствования обеспечению исполнения закона или законного предписания) и 346 (отказ от сотрудничества).

Преступления в форме незаконного обогащения в достаточной мере охватываются статьей 28 Закона № 11/2003.

Хищение имущества в частном секторе затрагивается в статьях 197-199, 211 и 217 (преступления в форме кражи, кражи при отягчающих обстоятельствах, злоупотребления доверием, мошенничества и нарушения доверия) УК.

#### *Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)*

Преступления в форме воспрепятствования осуществлению правосудия охватываются в статье 311 (сопротивление и принуждение) УК, в положениях, касающихся преступления в форме нарушения судебной конфиденциальности и содержащихся в Законе № 6/97/М (организованная преступность), и общими составами преступлений против осуществления правосудия, предусмотренными в статье 14 (неповиновение в связи с расследованиями, проводимыми Комиссией по борьбе с коррупцией) Закона № 10/2000.

#### *Ответственность юридических лиц (ст. 26)*

САРА установил уголовную ответственность юридических лиц за преступления в форме отмывания денежных средств, что подтверждается, соответственно, статьей 5 Закона № 2/2006 и статьей 10 Закона № 6/97/М, а также за активный подкуп иностранных публичных должностных лиц за пределами юрисдикции САРА или должностных лиц публичных международных организаций, как это предусмотрено в статье 5 Закона № 10/2014. Гражданско-правовая ответственность за преступления, предусмотренные Конвенцией, установлена статьей 477 Гражданского кодекса САРА, которая определяет общее право добиваться компенсации ущерба, причиненного физическими или юридическими лицами.

#### *Участие и покушение (ст. 27)*

Возможные варианты участия в совершении преступлений, предусмотренных в Конвенции, охватываются статьями 25-28 УК. В соответствии со статьями 21 и 22 УК покушение на совершение преступлений также наказывается в связи с преступлениями, максимальное наказание за которые составляет лишение свободы на срок более трех лет. В настоящее время в отношении нескольких составов преступлений, установленных в соответствии с Конвенцией, предусмотрено максимальное наказание на срок в три года или меньше.

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

Судьи осуществляют дискреционные полномочия при рассмотрении смягчающих и отягчающих обстоятельств, указанных в статье 65 УК, при вынесении приговоров в рамках мер наказания, предусмотренных законодательством. Меры наказания за некоторые преступления, предусмотренные Конвенцией, как было установлено, являются несоизмеримыми и скорее весьма мягкими не только в сравнении с другими уголовными преступлениями,



но и с учетом того, что большинство из них не будет отвечать требованиям в качестве основных правонарушений в связи с преступлением отмывания денежных средств, наказание за которое должно предусматривать лишение свободы на срок более трех лет. Кроме того, предусматривается взимание штрафов вместо лишения свободы. Например, хотя активный подкуп, совершенный «тайной ассоциацией или обществом» (как это определяется в Законе № 6/97), может наказываться лишением свободы на срок от пяти до 12 лет, хищение («при совершении законного акта или при выполнении официальных обязанностей [публичного должностного лица]»), как оно определено в Конвенции, может наказываться лишением свободы на срок до шести месяцев или штрафом. Проводившие обзор отметили, что в этом отношении были приведены различные примеры, показывающие последовательный курс административных действий согласно надлежащим процедурам, причем эти действия также могут стать предметом административного обжалования и судебного надзора. Запрещение занимать публичные должности в этом контексте может иметь место только на основании предписания суда.

Хотя определенные должностные лица, например Глава администрации, члены Законодательного совета, сотрудники судебных органов и Комиссар по борьбе с коррупцией, пользуются процессуальными правами, включая право давать показания в письменном виде, никто не имеет иммунитета от уголовного преследования в САРА.

Прокуроры не обладают дискреционными полномочиями по возбуждению и уголовному преследованию в связи с делами в соответствии с принципом обязательного преследования.

В соответствии со Статутом персонала Государственной администрации Макао публичные должностные лица могут подвергаться административным видам наказания от письменного порицания, штрафа и временного отстранения от должности до принудительного выхода в отставку или увольнения после проведения надлежащего дисциплинарного разбирательства, в ходе которого преступное деяние также рассматривается в качестве нарушения дисциплины. Приостановление осуществления политических прав, запрет занимать публичную должность на период от 10 до 20 лет и запрещение выполнять административные или надзорные функции любого характера в публичных юридических образованиях или корпорациях с публичным большинством в акционерном капитале, или концессионных компаниях по оказанию публичных услуг или поставке товаров на период от двух до 10 лет входят в число аксессуарных мер наказания, предусмотренных в Законе № 6/97/М об организованной преступности.

Статья 40(1) УК предусматривает, что цель уголовных мер наказания и мер по обеспечению безопасности карательного характера заключается в защите законных интересов и реинтеграции преступников в общество. В соответствии со статьей 52 УК разрабатывается индивидуальный план социальной реинтеграции, насколько это возможно, по договоренности с осужденным лицом, предусматривая при этом участие в социальных программах, разработанных в целях социальной реинтеграции.

Освобождение от наказания в случае действительного сотрудничества с правоохранительными органами предусматривается статьями 23 и 24 УК и статьей 262 Уголовно-процессуального кодекса, с тем чтобы поощрять коллективных или индивидуальных правонарушителей к предоставлению информации Комиссии по борьбе с коррупцией в следственных и доказательственных целях. Статья 7 Органического закона о Комиссии по борьбе с коррупцией Макао также предусматривает обстоятельства, когда преступники могут быть осво-

бождены от наказания за оказание действенной помощи в поиске доказательств, ведущих к осуждению за другие преступления или признанию в их совершении.

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

В САРА не принято конкретных положений, касающихся защиты свидетелей, экспертов и потерпевших, хотя было указано, что существует практика обеспечения физической защиты свидетелям и тем лицам, которые отвечают требованиям в качестве заинтересованной стороны согласно статье 57 Уголовно-процессуального кодекса. Компетенцией координировать любую работу по обеспечению защиты свидетелей наделена Комиссия по борьбе с коррупцией согласно статье 18 Административного положения № 3/2009. Защита свидетелей также входит в число обстоятельств, позволяющих персоналу Комиссии использовать огнестрельное оружие (Положение о Комиссаре по борьбе с коррупцией 86/2000). Статья 28 Закона № 6/97/М об организованной преступности может также применяться в целях защиты идентификационных данных свидетелей при определенных обстоятельствах.

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

Конфискация доходов от преступлений, приобретенных преступником или от имени какой-либо третьей стороны, в том числе на основе стоимости, является возможной в соответствии со статьей 103 УК. Конфискация средств, использовавшихся или предназначенных для использования при совершении преступлений, предусмотренных Конвенцией, охватывается статьей 101 УК, которая вместе с тем содержит требование о том, чтобы «такие средства создавали опасность для безопасности лиц или для общественного порядка или же представляли бы собой серьезный риск использования для последующего совершения уголовных преступлений, в силу своего характера или обстоятельств дела». Меры, разрешающие отслеживание и арест доходов от преступлений и средств их совершения, изложены в статье 163 Уголовно-процессуального кодекса и в статье 103 УК. Права добросовестных третьих сторон защищаются статьей 102 УК. Арест и конфискация активов также предусматриваются тогда, когда активы рассматриваются как существенно большие по сравнению с доходами должностных лиц, обязанных представлять декларации в соответствии с Законом № 11/2003.

Управление арестованными или конфискованными активами зависит от судебных предписаний в соответствии с Уголовно-процессуальным кодексом, который конкретно описывает в статье 170 судебное предписание относительно предполагаемой купли-продажи, уничтожения или использования от имени общества арестованных скоропортящихся или опасных предметов. Это осуществляется правоохранительными органами, в том числе Комиссией по борьбе с коррупцией.

Отказ от обязанности соблюдать банковскую тайну является возможным с согласия клиента банка или по судебному предписанию в соответствии с Декретом/законом № 32/93/М (акт финансовой системы) и статьей 8(2) Органического закона о Комиссии по борьбе с коррупцией (Закон № 10/2000).

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

Сроки давности определяются в статье 110 УК, которая также включает приостановление течения срока в ряде случаев. Приостановление и перерыв в течении срока давности также предусматриваются в статьях 112 и 113 УК. Пе-

рыв в течении срока давности согласно статье 113 УК может быть также применим к ситуациям, когда предполагаемый преступник уклоняется от правосудия. С учетом относительно мягких мер наказания, предусмотренных в отношении большинства преступлений, указанных в Конвенции, они не предполагают длительных сроков давности.

Статья 69 УК предусматривает последствия рецидивизма, а Закон № 6/2006 о взаимной правовой помощи по уголовным делам охватывает предоставление информации, касающейся сведений о судимости подозреваемых, обвиняемых или осужденных лиц.

#### *Юрисдикция (ст. 42)*

Статья 4 УК устанавливает юрисдикцию в отношении деяний, совершенных в пределах границ САРА, независимо от гражданства лица, которое совершает такое деяние, или на борту морских или воздушных судов, зарегистрированных в САРА. Статья 5 определяет принципы активной и пассивной правосубъектности в связи с деяниями, совершенными за пределами его границ при определенных обстоятельствах. Статья 3 Закона № 10/2014 также распространяет юрисдикцию на активный подкуп иностранных публичных должностных лиц или должностных лиц публичных международных организаций, совершенный за рубежом, когда искомый преступник физически находится в пределах границ САРА.

Пункт 2 статьи 5 УК позволяет САРА устанавливать юрисдикцию на основе международных договоров и соглашений о ВПП. Это положение позволяет САРА широко осуществлять юрисдикцию и применять принцип «либо выдай, либо суди». Кроме того, хотя выдача не практикуется в Макао как в Специальном административном районе КНР, статья 33 Закона № 6/2006 предусматривает основания для отказа в передаче скрывающихся от правосудия преступников. Кроме того, статья 33(2) предусматривает, что в случае отказа в передаче соответствующие доказательства запрашиваются у запрашивающего государства, с тем чтобы облегчить возбуждение судебного производства.

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

САРА принял меры по аннулированию или отмене контрактов или по отзыву концессий согласно соответствующим положениям его Административно-процессуального кодекса и Гражданского кодекса.

Лица, потерпевшие ущерб в результате коррупционного деяния, имеют право возбудить судебное производство в отношении тех, кто несет ответственность за причинение ущерба, посредством предъявления отдельного или дополняющего гражданского иска с целью истребования компенсации.

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

Комиссия САРА по борьбе с коррупцией является специальным органом, несущим ответственность за расследование коррупционных преступлений, и она может расследовать другие преступления, если установлено, что они сопряжены с коррупционными деяниями. Отмывание денежных средств и другие преступления, как правило, входят в следственную сферу судебной полиции. Координация осуществляется на специальной основе с органами полиции и прокурорскими службами. Обмен информацией осуществляется со следственной группой по финансовым делам. В соответствии со статьей 13 Органического закона Комиссия по борьбе с коррупцией может передавать дела заинте-

ресованных сторон другим заинтересованным органам, когда административные и судебные средства защиты, входящие в сферу ее полномочий, предусматриваются законом.

Управление по оперативной финансовой информации, отвечающее за получение финансовой и нефинансовой информации в соответствии со статьей 7 Административного положения № 7/2006, анализирует полученную информацию и направляет сообщения о подозрительной деятельности по отмыванию денежных средств Управлению публичных преследований. Тем временем согласно закону данное Управление также предоставляет помощь правоохранительным органам, судебным органам и другим организациям, правомочным предупреждать и пресекать отмывание денежных средств и финансирование терроризма, по их просьбе.

В целом сотрудничество между государственными органами и организациями частного сектора осуществляется на хорошем уровне, в том числе на основе общих обязанностей сотрудничать, предусмотренных в Органическом законе о Комиссии по борьбе с коррупцией (Закон № 10/2000).

## 2.2. Успешные результаты и виды практики

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

- было высоко отмечено, что Закон САРА № 2/2006 предусматривает, что деяние в форме преобразования или передачи доходов от преступлений является допустимым, даже если основное правонарушение было совершено за пределами САРА;
- в САРА все публичные служащие – от Главы администрации до рабочих и лиц такого же уровня – декларируют свои активы и имущественные права, при том что представление недостоверных деклараций или владение необоснованными активами будет являться уголовным преступлением;
- в соответствии со статьей 8 Закона № 10/2000 и Декретом-законом № 32/93/М обязанность сотрудничать с Комиссией по борьбе с коррупцией имеет преимущественную силу над обязанностью соблюдать конфиденциальность любых физических или юридических лиц, в частности банковскую тайну, от которой можно отказаться с согласия клиента банка или по предписанию суда;
- в соответствии со статьей 5(2) УК уголовное право САРА является применимым тогда, когда обязательство проводить судебный процесс в связи с деяниями, совершенными за пределами САРА, имеет свое происхождение в международных договорах или соглашениях о ВПП, действующих для САРА.

## 2.3. Трудности в осуществлении

Дальнейшему усилению принимаемых мер по борьбе с коррупцией могли бы способствовать следующие шаги:

- адаптировать свою систему сбора данных, с тем чтобы она позволяла предоставлять данные в отношении расследования, уголовного преследования и осуждения за преступления, признанные таковыми в Конвенции;
- продолжать усилия по обеспечению всестороннего осуществления статей 15 и 16(1) и 21 Конвенции, в частности в отношении криминализации предложения неправомерного преимущества;

- рассмотреть возможности криминализации пассивного подкупа иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций (статья 16(2));
- рассмотреть возможности внесения поправок в законодательство для наказания лиц, которые злоупотребляют влиянием в корыстных целях, в качестве самостоятельного состава преступления в соответствии с требованиями Конвенции (статья 18);
- изменить сферу охвата состава преступлений в форме отмыwania денежных средств для обеспечения того, чтобы все преступления, предусмотренные Конвенцией, считались основными правонарушениями, и обеспечить, чтобы охватывались приобретение, владение или использование доходов от всех преступлений, предусмотренных Конвенцией (не только преступлений, касающихся имущества) (статья 23);
- рассмотреть возможности распространения состава преступления в форме сокрытия для охвата всех преступлений, предусмотренных Конвенцией (статья 24);
- рассмотреть возможности распространения уголовной ответственности юридических лиц на активный и пассивный подкуп и другие связанные с ним преступления, предусмотренные УК (статья 26);
- рассмотреть вопрос о том, можно ли внести в законодательство поправки для того, чтобы можно было предусмотреть наказание за покушение на совершение или приготовление к любому преступлению, признанному таковым в соответствии с Конвенцией (статья 27);
- установить более длительный срок давности или предусмотреть приостановление течения срока давности в тех случаях, когда предполагаемый преступник уклоняется от правосудия (статья 29);
- рассмотреть совокупность мер наказания за преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, и внести в законодательство поправки для обеспечения того, чтобы установленные меры наказания учитывали тяжесть преступлений (статья 30);
- рассмотреть возможности назначения на другую должность публичных должностных лиц, которые обвиняются в совершении преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией (статья 30);
- внести в законодательство поправки для устранения требования о том, чтобы «средства совершения преступлений создавали опасность для безопасности лиц или для общественного порядка или представляли собой серьезный риск использования для последующего совершения уголовных преступлений» в качестве условия для ареста и конфискации (статья 31);
- установить конкретный и всеобъемлющий правовой режим защиты потерпевших и свидетелей (статья 32);
- рассмотреть возможности принятия мер по защите лиц, сообщающих информацию по вопросам коррупции, в уголовной, административной и трудовой сферах (статья 33);
- рассмотреть возможности адаптации систем, позволяющих сбор данных о снятии банковской тайны в случаях, связанных с сотрудничеством с Комиссией по борьбе с коррупцией (статья 40).

### 3. Глава IV. Международное сотрудничество

#### 3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

Закон № 6/2006 предусматривает, что судебное сотрудничество по уголовным делам регулируется главным образом применимыми международными конвенциями или положениями этого Закона в тех случаях, когда международные конвенции отсутствуют или являются недостаточными.

*Выдача; передача осужденных лиц; передача уголовного производства (статьи 44, 45 и 47)*

Выдача не практикуется в Макао как в Специальном административном районе Китайской Народной Республики. Однако передача скрывающихся от правосудия преступников регулируется Законом № 6/2006, касающимся судебного сотрудничества по уголовным делам, а взаимоотношения с зарубежными правительствами являются возможными с помощью и с разрешения центрального правительства КНР.

Закон № 6/2006 предусматривает меры по ускорению производства в отношении передачи в дополнение к упрощенной процедуре передачи, указанной в его статье 41. Кроме общих оснований для отказа, изложенных в статьях 7-9 и 19, статьи 32 и 33 также содержат возможные основания для отказа.

Согласно статье 4 Закона № 6/2006 преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией, в принципе рассматриваются как могущие повлечь за собой выдачу или позволяющие осуществлять передачу скрывающихся от правосудия лиц. Однако статья 32(2) Закона № 6/2006 предусматривает, что передача скрывающихся от правосудия лиц может быть произведена только в связи с деяниями, наказуемыми согласно как закону САРА, так и законодательству запрашивающего государства с максимальным наказанием в виде лишения свободы на срок по меньшей мере один год. Таким образом, преступление в форме активного подкупа публичных должностных лиц в целях совершения незаконного акта (статья 339(1) УК) с юридической точки зрения допускает передачу скрывающихся от правосудия лиц, однако преступление в форме активного подкупа публичных должностных лиц в целях совершения законного акта (статья 339(2) УК) не допускает этого; причем преступление в форме активного подкупа в частном секторе с юридической точки зрения допускает только передачу скрывающихся от правосудия лиц, когда его также можно «использовать в случае причинения вреда здоровью или безопасности других лиц» (статья 4(3) Закона № 19/2009).

Закон устанавливает требование наличия обоюдного признания деяния уголовно наказуемым в своей статье 6. Он также разрешает передачу на основе взаимности в соответствии со своей статьей 5 и практикой последнего времени. В связи с этим, хотя САРА может передавать скрывающихся от правосудия лиц на основании Конвенции, он также в состоянии передавать скрывающихся от правосудия лиц в отсутствие какого-либо специального международного договора.

Управление Секретаря по вопросам администрации и юстиции САРА было назначено Китаем в качестве компетентного органа для сотрудничества по вопросам передачи скрывающихся от правосудия преступников для целей статьи 44 Конвенции.

САРА не заключил двусторонних соглашений о передаче скрывающихся от правосудия лиц, однако предпринимает усилия по заключению двусторонних соглашений в соответствии со статьей 213 Уголовно-процессуального кодекса. Вместе с тем такого рода соглашения не являются предварительным условием для всех случаев передачи скрывающихся от правосудия преступников.

САРА до настоящего времени не отказывал в просьбах о передаче скрывающихся от правосудия лиц в связи с коррупционными деяниями.

Что касается передачи осужденных лиц, то САРА заключил соглашение с Португалией, а также находится в процессе рассмотрения возможности заключения дополнительных соглашений с Португалией и Тимором-Лешти. Кроме того, Закон № 6/2006 регулирует в значительной мере передачу заключенных (статьи 106-115), а также передачу уголовного производства (статьи 75-88). Хотя не были приведены показательные примеры, касающиеся многих аспектов осуществления, имеются данные о передаче заключенных, а случаев передачи уголовного производства не было.

#### *Взаимная правовая помощь (ст. 46)*

Порядок предоставления взаимной правовой помощи (ВПП) регулируется в САРА Законом № 6/2006 о судебном сотрудничестве по уголовным делам, в связи с которым применяются общие основания для отказа, предусмотренные в статьях 7-9. В число таких оснований не входят налоговые соображения. Требование наличия обоюдного признания деяния уголовно наказуемым также применяется к ВПП, и единственным исключением при оказании помощи в отсутствие обоюдного признания предусматривается предъявление доказательств обоснованности непризнания неправомерного характера уголовного деяния или вины обвиняемого.

В соответствии со статьей 132(2) Закона № 6/2006, по просьбе запрашивающего государства, ВПП может быть предоставлена в соответствии с зарубежным законодательством, если только оно не противоречит основополагающим правовым принципам САРА или не причиняет серьезного ущерба судопроизводству.

В соответствии с Законом № 6/2006 Управление публичных преследований несет ответственность за получение, препровождение и рассмотрение просьб о ВПП и за разработку рекомендаций Главе администрации для определения того, следует ли предоставить такую помощь. Управление Секретаря по вопросам администрации и юстиции является правительственным органом для целей международного сотрудничества и препровождает соответствующие просьбы Управлению публичных преследований.

Согласно статье 24(3) Закона № 6/2006, если САРА устанавливает, что информация, содержащаяся в иностранной просьбе, является неполной, то его власти могут запросить дополнительную информацию без ущерба для принятия безотлагательных временных мер.

Вопросы конфиденциальности просьб регулируются в статье 134 Закона № 6/2006 в соответствии с Конвенцией. Хотя в законодательстве САРА существует положение о снятии банковской тайны по судебному предписанию, отсутствует положение, обеспечивающее, чтобы просьбы об оказании ВПП не отклонялись на основании банковской тайны.

С точки зрения периода времени, требуемого для исполнения просьб, законодательство САРА не устанавливает сроков, однако производство обычно не занимает больше шести месяцев. В безотлагательном случае срочные меры являются возможными в соответствии со статьей 30 Закона № 6/2006, включая прямое общение с судебными властями САРА через Интерпол и препровождение просьб с помощью любых других средств, позволяющих произвести письменную запись.

ВПП в отсутствие соглашения об ином с запрашивающим государством или регионом предоставляется, как правило, бесплатно, за исключением расходов и вознаграждения свидетелям и экспертам, включая их путевые расходы и расходы на проживание, расходы, являющиеся результатом направления или доставки предметов, расходы, связанные с перевозкой лиц, а также другие расходы, которые считаются уместными запрашиваемой стороной с учетом людских и технологических ресурсов, сопряженных с исполнением просьбы.

До настоящего времени САРА не отказывал в исполнении просьб об оказании ВПП в связи с коррупцией. Хотя просьб на основании Конвенции не поступало, САРА направил просьбу с использованием Конвенции в качестве правового основания.

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

САРА рассматривает Конвенцию в качестве правового основания для взаимного сотрудничества в правоохранительной деятельности, хотя на этом основании случаев задействования такого сотрудничества не было.

Международное сотрудничество между правоохранительными органами, включая направление ордеров на арест, может осуществляться через Суббюро Аомэня Китайского национального центрального бюро Интерпола в рамках судебной полиции. Подразделение по сбору оперативной финансовой информации САРА подписало 15 меморандумов о взаимопонимании/соглашений о сотрудничестве с другими подразделениями по сбору оперативной финансовой информации; и оно является членом Азиатско-тихоокеанской группы по борьбе с отмыванием денежных средств (АТГ).

В законодательстве САРА прямо не предусматривается проведения совместных расследований.

Статьи 172-174 Уголовно-процессуального кодекса регулируют перехват телефонных сообщений по судебному предписанию, который может осуществляться только в связи с коррупционными преступлениями, влекущими за собой максимальное наказание в виде лишения свободы на срок по меньшей мере три года. Определенные формы агентурных операций возможны в силу статьи 7 Органического закона о Комиссии по борьбе с коррупцией. Несмотря на отсутствие соглашений или договоренностей об использовании специальных методов расследования на международном уровне, САРА выразил свою готовность рассмотреть возможность налаживания такого сотрудничества в каждом отдельном случае.



### 3.2. Успешные результаты и виды практики

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

- среди мер, призванных ускорять производство по делу о передаче, Закон № 6/2006 предусматривает отказ от определенных формальных требований в отношении просьбы о передаче скрывающегося от правосудия преступника и разрешает принимать безотлагательные временные меры до предоставления дополнительной информации (статья 24(3) и (4)); он не требует удостоверения документов, прилагаемых к просьбе (статья 24(2)), и предусматривает, что производство осуществляется даже в праздничный день (статья 74) (статья 44(9) Конвенции);
- хотя в принципе сотрудничество должно осуществляться на основании международных конвенций или Закона № 4/2006, САРА также в состоянии применять законодательные акты запрашивающего государства, если они являются более благоприятными для «лиц, участвующих в этом процессе» (обвиняемый и другие участники, включая потерпевших и свидетелей), в соответствии с правовыми принципами САРА и по просьбе запрашивающего государства, как это предусматривается в статье 132 Закона № 6/2006.

### 3.3. Трудности в осуществлении

В качестве основы для укрепления и усиления шагов, предпринимаемых САРА в целях борьбы с коррупцией, могли бы служить следующие меры:

- рассмотреть возможность согласия на передачу в связи с коррупционными преступлениями в отсутствие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым (статья 44(2) Конвенции);
- внести в его законодательство поправки для признания всех преступлений, охватываемых Конвенцией в качестве преступлений, для совершения которых может быть произведена передача, которая может быть также результатом пересмотра мер наказания, рекомендованных в Конвенции, для учета тяжести преступлений (статья 44(7));
- продолжать рассматривать возможность заключения двусторонних или многосторонних соглашений или договоренностей о передаче скрывающихся от правосудия преступников, передаче осужденных лиц и оказании ВПП (статьи 44(18), 45 и 46(30));
- рассмотреть вопрос о прямом регулировании возможности предоставления помощи в случаях возвращения активов (статья 46(3)(j) и (k));
- обеспечить, чтобы просьбы об оказании ВПП не отклонялись на основании банковской тайны (статья 46(8));
- обеспечить, чтобы охват правовой помощи был настолько широким, насколько это возможно, и рассмотреть вопрос о ее предоставлении также в отсутствие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым (статья 46(9));
- рассмотреть возможности установления предсказуемых правовых основ для содействия проведению совместных расследований с другими государствами (статья 49);

- активизировать усилия по сотрудничеству с другими государствами в борьбе с коррупционными преступлениями, совершенными посредством использования современных технологий (статья 48(3));
  - рассмотреть возможности детального регулирования порядка использования контролируемой поставки и других специальных методов расследования, а также допустимости использования в судах доказательств, полученных в результате этого (статья 50).
-