



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

Distr.: General
29 November 2016
Russian
Original: French

Группа по обзору хода осуществления
Восьмая сессия
Вена, 19-23 июня 2017 года
Пункт 2 предварительной повестки дня*
**Обзор хода осуществления Конвенции Организации
Объединенных Наций против коррупции**

Резюме

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	<i>Стр.</i>
II. Резюме	2
Сенегал	2

* CAC/COSP/IRG/2017/1.



II. Резюме

Сенегал

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

Сенегал подписал Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции 9 декабря 2003 года и ратифицировал ее 16 ноября 2005 года.

Сенегал является республикой. Во главе государства и исполнительной власти стоит Президент Республики. Он избирается на пятилетний срок в ходе прямых всеобщих выборов с возможностью переизбрания не более, чем на один срок, а также возглавляет Совет министров. Законодательная власть осуществляется Национальным собранием. Его депутаты избираются прямым всеобщим голосованием на пять лет. Судебная власть независима как от исполнительной, так и от законодательной ветвей власти.

В Сенегале действует романо-германская правовая система, в основе которой лежит Конституция, являющаяся правовым актом высшей юридической силы. Договоры или соглашения, должным образом ратифицированные или одобренные, с момента их опубликования получают преимущественную силу над внутренними законами и могут применяться напрямую, если они являются самоисполнимыми (ст. 98 Конституции).

Система судебных органов включает Верховный суд, Счетную палату, апелляционные суды, суды первой инстанции и суды малой инстанции. Вопросы, связанные с продвижением судей по службе, находятся в ведении Высшего совета магистратуры. В рамках исполнения своих служебных обязанностей судьи подчиняются только закону, а независимость судей гарантируется на основе принципа несменяемости, который соблюдается с учетом служебной необходимости.

Основным учреждением, ответственным за борьбу с коррупцией, является Национальное управление по борьбе с мошенничеством и коррупцией (НУБМК). Основные законодательные положения, касающиеся борьбы с коррупцией, содержатся в Уголовном кодексе (УК), а также в Единообразном законе № 2004-09 от 6 февраля 2004 года о борьбе с отмыванием денег ("Закон о противодействии отмыванию денег").

2. Глава III. Криминализация и правоохранительная деятельность

2.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

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

Уголовная ответственность за подкуп публичных должностных лиц предусмотрена статьями 159-162 УК. Активный подкуп признается уголовно наказуемым деянием согласно статье 161 УК, которую следует рассматривать в совокупности со статьями 159 и 160 УК, а пассивный подкуп – согласно статье 159, в которой также содержится определение понятия публичного должностного лица.

Уголовная ответственность применительно к случаям, связанным с иностранными публичными должностными лицами, не установлена. В то же вре-

мя, такая ответственность предусмотрена в проекте нового Уголовного кодекса, который в настоящее время находится в стадии подготовки.

Уголовное наказание за активное и пассивное злоупотребление влиянием в корыстных целях установлено на основании статьи 161 УК, которую следует рассматривать в совокупности со статьей 160. Эти положения охватывают случаи не только действительного, но также и предполагаемого влияния.

Подкуп в частном секторе уголовно наказуемым деянием не считается. Однако, согласно действующему законодательству (ст. 161 УК), исполнителем преступления, связанного с активным подкупом, может быть "любое лицо". При этом указанное положение содержит ссылку на статью 159 УК, в которой речь идет только о публичных должностных лицах и руководителях частных структур, работающих в публичном секторе.

Отмывание денег; сокрытие (ст. 23 и 24)

В Единообразном законе № 2004-09 от 6 февраля 2004 года о борьбе с отмыванием денег ("Закон о противодействии отмыванию денег") почти дословно воспроизведены положения пункта 1 (а) и (b) статьи 23 Конвенции. В качестве основного правонарушения по смыслу данного закона признается любое серьезное преступление или менее тяжкое преступление, которое, даже будучи совершенным на территории другого государства, позволило его исполнителю приобрести то или иное имущество или получить доход. Кроме того, согласно статье 2 указанного Закона, считается, что отмывание денег имело место даже в том случае, когда действия, обусловившие приобретение имущества, владение им и его передачу в качестве объекта отмывания, были совершены на территории другого государства.

Власти Сенегала подтвердили, что новый Единообразный закон о противодействии отмыванию денег, принятый Западноафриканским экономическим и валютным союзом (ЮЕМОА) 3 марта 2015 года, станет составной частью внутреннего законодательства страны.

Деяния, связанные с сокрытием, считаются уголовным преступлением по смыслу статьи 430 УК. При этом соответствующие наказания предусмотрены статьей 370 УК.

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

Положения об уголовной ответственности за хищение и неправомерное присвоение публичного и частного имущества содержатся в статьях 152 и 153 УК. Исполнителем такого преступления может быть "любое лицо". При этом, выгодополучатель в случае совершения таких деяний не уточняется, из чего следует, что подобные деяния могут быть совершены как в интересах публичного должностного лица, так и в интересах другого физического или юридического лица.

В настоящее время, согласно действующему УК, злоупотребление служебным положением уголовным преступлением не считается. Вместе с тем, соответствующее положение включено в проект нового Кодекса, в котором предусмотрена уголовная ответственность за злоупотребление служебным положением в дополнение к ответственности за злоупотребление должностными полномочиями.

Уголовная ответственность за незаконное обогащение установлена на основании Закона № 81-54 от 10 июля 1981 года. В связи с этим следует отме-

тить, что в Сенегале был создан специальный судебный орган для рассмотрения дел, связанных с незаконным обогащением (*Cour de répression de l'enrichissement illicite*) (CREI) (Суд по вопросам применения санкций за незаконное обогащение) и был принят закон о декларировании активов.

Хищение имущества в частном секторе признается уголовно наказуемым деянием по смыслу статей 364, 366, 368, 370 и 383 УК и статьи 891 Единого закона о праве коммерческих компаний (ЕЗПКК).

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Статья 25 Конвенции интегрирована во внутреннее законодательство в основном посредством статьи 197 УК. В этой статье уголовная ответственность предусмотрена также за совершение любого действия, преследующего цель воспрепятствовать свободной явке свидетеля в суд или свободной даче им в суде свидетельских показаний. Положения пункта (b) статьи 25 интегрированы во внутреннее законодательство с помощью статьи 195 УК, устанавливающей уголовную ответственность за любое воспрепятствование осуществлению правосудия.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Уголовная ответственность юридических лиц предусмотрена в настоящее время лишь в рамках Закона о противодействии отмыванию денег. Проект нового Уголовного кодекса содержит положение об уголовной ответственности юридических лиц, причастных к любым преступлениям, включая преступления, указанные в Конвенции. Гражданско-правовая ответственность закреплена в статьях 118 и 145 Гражданского кодекса, статье 161 ЕЗПКК, а также в статьях 128, 146 и 147 Кодекса положений о публичных закупках. Вместе с тем, указанные нормативные документы, а также административное законодательство, по всей видимости, не позволяют в полной мере привлекать к ответственности юридические лица, причастные к совершению преступлений, признанных таковыми согласно Конвенции.

Требования пункта 4 статьи 26 Конвенции, касающиеся санкций, которые могут применяться в отношении юридических лиц, учтены только в рамках Закона о противодействии отмыванию денег (ст. 42).

Участие и покушение (ст. 27)

Положения пункта 1 статьи 27, касающиеся участия в совершении преступления, признанного таковым согласно Конвенции, нашли отражение в статьях 45 и 46 УК, а также в статье 3 Закона о противодействии отмыванию денег.

Что касается пункта 2 статьи 27 (покушение), то законодательством охватываются лишь случаи покушения на совершение правонарушений, которые квалифицируются как серьезное преступление. Согласно статье 2 УК, любое покушение на совершение серьезного преступления приравнивается к самому этому преступлению. Вместе с тем, покушение на совершение менее тяжкого преступления приравнивается к самому этому преступлению только в определенных случаях, оговоренных в отдельном законодательном положении (ст. 3 УК). Таким образом, серьезными преступлениями считаются не все преступления, признанные таковыми согласно Конвенции.

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

Предусмотренные в УК меры наказания зависят от степени опасности совершенного преступления. В отношении публичных должностных лиц установлены не просто более жесткие, а вдвойне более жесткие меры наказания.

Статья 61 Конституции гласит, что парламентарии пользуются иммунитетом в отношении выраженных мнений и поданных голосов в ходе выполнения ими своих функций. Решение о лишении иммунитета принимается простым большинством голосов в ходе пленарного заседания Парламента.

Согласно статье 101 Конституции, Президент Республики может быть привлечен к ответственности за действия, совершенные им в процессе выполнения своих обязанностей, только в случае государственной измены. Обвинение в его адрес может быть выдвинуто только обеими палатами Парламента¹ на основании решения, принятого большинством в три пятых голосов членов обеих палат после проведения тайного голосования.

Сотрудники Национального управления по борьбе с мошенничеством и коррупцией (НУБМК) не могут быть подвергнуты преследованию, объявлены в розыск, арестованы, задержаны или привлечены к суду в связи с выраженными ими суждениями или мнениями или в связи с их действиями или принятыми решениями в ходе выполнения ими своих должностных обязанностей.

В статье 32 Уголовно-процессуального кодекса (УПК) указывается, что власти Сенегала руководствуются принципом целесообразности привлечения к уголовной ответственности. В отношении отмывания денег этот принцип скорректирован. Согласно статье 29 Закона о противодействии отмыванию денег, в тех случаях, когда соответствующие действия могут рассматриваться как образующие состав преступления, связанного с отмыванием денег, Прокурор Республики на основании информации НГООФИ (Национальная группа по обработке оперативной финансовой информации) незамедлительно передает дело в производство следственному судье.

Статьи 127-тер, 130, 132-4 и 141 УПК предусматривают возможность установления судебного контроля в отношении обвиняемого и его временного освобождения до начала судебного разбирательства.

При рассмотрении возможности условно-досрочного освобождения степень опасности совершенных преступлений, подпадающих под действие Конвенции, обычно не учитывается; вместе с тем, власти Сенегала подтвердили, что в процессе принятия решений о целесообразности такого освобождения соответствующие органы в целом учитывали степень опасности соответствующего преступления.

В статье 52 Закона № 61-33 об общем статусе государственных служащих предусмотрены дисциплинарные санкции, которые применяются в случае, если служащему было предъявлено обвинение. Аналогичные санкции действуют и в отношении должностных лиц, не являющихся государственными служащими (Указ № 74-347 о статусе должностных лиц, не являющихся государственными служащими).

Статья 34 УК предусматривает такую меру, как лишение гражданских и политических прав. Вместе с тем, действие этой статьи не распространяется на сотрудников предприятий, находящихся в полной или частичной собственности государства.

¹ Сенат был упразднен в 2012 году.

Сотрудничество подследственного лица существенным образом в расследовании или уголовном преследовании в связи с преступлением, признанным таковым согласно Конвенции, может рассматриваться в качестве смягчающего обстоятельства (ст. 433 УК).

С другой стороны, не подвергаются уголовному преследованию лица, которые до возбуждения соответствующего судебного производства на основании статей 159 и 160 уведомили компетентные органы о действиях, совершенных лицом, получившим взятку (ст. 160-3 УК). Такое автоматическое освобождение от ответственности предусмотрено только в случаях совершения пассивного подкупа и подкупа национальных публичных должностных лиц.

Освобождение от уголовного наказания предусмотрено также в рамках мер, направленных на противодействие отмыванию денег (ст. 43 Закона о противодействии отмыванию денег).

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

В Сенегале отсутствует система защиты свидетелей, экспертов и потерпевших.

В статьях 2, 76-78 и 405-410 УПК закреплено право лица, которое считает, что в результате серьезного или менее тяжкого преступления ему был причинен ущерб, подать гражданский иск и обратиться с жалобой к следственному судье. Таким образом, потерпевшие имеют возможность изложить свои мнения и опасения, которые могут быть рассмотрены на соответствующих стадиях уголовного производства в отношении лиц, совершивших эти преступления.

Власти Сенегала не обеспечивают надлежащую защиту лиц, сообщающих информацию или уведомляющих о правонарушениях.

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

Требования в отношении конфискации, изложенные в пункте 1 статьи 31 Конвенции, отражены в статьях 11 и 30 УК. Вместе с тем, в статье 30 не указаны преступления, перечисленные в статье 159, что, в свою очередь, не позволяет компетентным судебным органам в случае совершения таких преступлений выносить постановления о конфискации. Проект нового УК позволяет распространить действие такой меры, как конфискация, на все преступления, включая преступления, обозначенные в статье 159. Возможность принятия обеспечительных мер, а также мер, связанных с замораживанием или арестом любого из перечисленного в пункте 1 статьи 31 Конвенции с целью последующей конфискации, предусмотрена только Законом о противодействии отмыванию денег.

Управление замороженным, арестованным или конфискованным имуществом возложено на судебные органы (см., например, ст. 88 УПК). В настоящее время в стадии подготовки находится законопроект о создании органа, которому будет поручено управление арестованным или конфискованным имуществом.

Статьи 30 УК и 87-бис УПК не охватывают случаи, когда доходы от преступлений были превращены или преобразованы. Такие случаи рассматриваются в статье 45 Закона о противодействии отмыванию денег.

В пункте 4 статьи 3 Закона 2012-30 о создании НУБМК говорится, что банковская тайна не может быть использована для воспрепятствования действиям этого ведомства. Кроме того, правом потребовать от действующих в

стране банков направить ответы на свои запросы о предоставлении информации обладает следственный судья, для которого банковская тайна также не является препятствием.

Возможность переноса бремени доказывания предусмотрена статьей 163-бис УК, касающейся незаконного обогащения.

Защита прав добросовестных третьих сторон обеспечивается на основании положений статей 89 и 90 УПК.

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

Сроки давности по уголовным делам обозначены в статьях 7 и 8 УПК Сенегала. В отношении преступлений, указанных в Конвенции, сроки исковой давности обычно составляют для серьезных преступлений 10 полных лет, считая со дня их совершения, а для менее тяжких преступлений – 3 года, но при условии, что в течение установленного срока по соответствующему делу не было инициировано ни одно расследование или судебное разбирательство. Течение срока давности приостанавливается в случае, когда осуществлению уголовного преследования препятствует "любое юридическое или фактическое обстоятельство". В отношении случаев незаконного обогащения статья 163 УК предусматривает, что течение срока давности начинается с момента предъявления соответствующего запроса.

В проекте нового Уголовно-процессуального кодекса учтены предписания статьи 29 Конвенции, касающиеся длительности срока давности, а также возможности приостановления течения срока давности в тех случаях, когда лицо, подозреваемое в совершении преступления, уклоняется от правосудия, и предусмотрено, что указанные предписания действительны для всех преступлений, охватываемых Конвенцией.

В настоящее время приговоры, вынесенные ранее зарубежными судами, могут быть приняты во внимание в суде только в случае рассмотрения дел, связанных с отмыванием денег (Закон о противодействии отмыванию денег, ст. 39).

Юрисдикция (ст. 42)

В отношении преступлений, указанных в Конвенции, Сенегал установил территориальную юрисдикцию, хотя в законодательстве страны это четко не оговорено. Что касается водных и воздушных судов, которые несут флаг Сенегала, то в данном случае его юрисдикция предусмотрена Кодексом торгового мореплавания (ст. 620) и Кодексом гражданской авиации (ст. 125).

В рамках осуществления своей юрисдикции Сенегал руководствуется принципами активной и пассивной правосубъектности. Что касается применения пункта 2 (с) статьи 42 Конвенции, то здесь следует отметить, что юрисдикция Сенегала действует только в тех случаях, когда преступление было совершено на территории одного из государств – членов ЮЕМОА (Закон о противодействии отмыванию денег, ст. 46).

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

Согласно законодательству Сенегала, коррупционные деяния влекут за собой правовые последствия, в частности, в соответствии с действующими нормами гражданского обязательственного права и положениями законодательства в области противодействия отмыванию денег и в области публичных закупок. Например, статья 145 Кодекса положений о публичных закупках преду-

смачивает, что Комитет по вопросам урегулирования споров при Уполномоченном органе по проведению публичных торгов может выносить решения о применении санкций. В статье 42 Закона о противодействии отмыванию денег говорится, что юридическим лицам могут назначаться соответствующие наказания.

Указанный закон предусматривает, что организации или лица, которым был причинен ущерб в результате коррупционного деяния, имеют право подачи иска о возмещении ущерба в отношении тех, кто несет за этот ущерб непосредственную ответственность.

Согласно УПК, гражданский иск о возмещении ущерба, причиненного в результате любого преступления, может быть подан каждым, кто понес личный ущерб, напрямую вызванный данным преступлением. Кроме того, ответственность лица, по вине которого был причинен ущерб другому лицу, предусмотрена Кодексом положений о гражданских и коммерческих обязательствах (ст. 118).

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

В Сенегале имеется специализированный орган по борьбе с коррупцией, а именно, Национальное управление по борьбе с мошенничеством и коррупцией (НУБМК). Этот орган обладает независимыми административными полномочиями и наделен правом самостоятельно инициировать соответствующие дела, проводить расследования и обращаться в судебные инстанции (Закон о создании НУБМК, ст. 3).

НУБМК сотрудничает с аналогичными национальными и международными организациями, занимающимися вопросами борьбы с мошенничеством, коррупцией, а также с подобными им деяниями и связанными с ними преступлениями.

НУБМК не обладает ни полномочиями возбуждать судебное преследование, ни исключительной юрисдикцией в отношении преступлений, указанных в Конвенции. Службами, уполномоченными расследовать факты коррупции, являются полиция и жандармерия, и в частности, действующая в составе жандармерии бригада по борьбе с экономическими и финансовыми преступлениями и Управление уголовных расследований, находящееся в ведении судебной полиции.

На основании Закона № 81-54 от 10 июля 1981 года был создан Суд по вопросам применения санкций за незаконное обогащение (CREI). Однако его юрисдикция распространяется не на все преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, а только на такой вид менее тяжких преступлений, как незаконное обогащение.

В Сенегале Национальная группа по обработке оперативной финансовой информации (НГООФИ) является подразделением административного типа, которое пользуется оперативной самостоятельностью. Группа обладает правом "замораживать" реализацию сделок на период не более 48 часов (Закон о противодействии отмыванию денег, ст. 28).

2.2. Успешные результаты и виды практики

Можно выделить следующие успешные результаты и виды практики:

- всесторонний и открытый характер процесса обзора;

- признание незаконного обогащения уголовно наказуемым деянием;
- создание НУБМК, к работе в котором привлечены бывшие сотрудники других правоохранительных органов, отвечающих за борьбу с коррупцией;
- сотрудничество НУБМК с гражданским обществом и частным сектором.

2.3. Трудности в осуществлении

Властям Сенегала рекомендуется принять следующие меры:

- внедрить электронную систему сбора статистических данных на уровне судебных органов;
- внести уточнения в формулировку статьи 161, с тем чтобы изложенные в ней условия распространялись также на случаи предоставления неправомерного преимущества третьему лицу (ст. 15);
- принять проект нового Уголовного кодекса, с тем чтобы обеспечить осуществление пункта 1 статьи 16 Конвенции, и рассмотреть вопрос об осуществлении пункта 2 статьи 16;
- установить уголовную ответственность за злоупотребление служебным положением в соответствии с требованиями статьи 19 Конвенции;
- рассмотреть возможность внедрения системы электронного декларирования активов (ст. 20);
- рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за подкуп в частном секторе (ст. 21);
- обеспечить практическую реализацию положений нового Единообразного закона 2015 года о противодействии отмыванию денег, принятого Западноафриканским экономическим и валютным союзом (ст. 23);
- принять необходимые меры для установления всесторонней ответственности юридических лиц, причастных к совершению преступлений, указанных в Конвенции, и, в частности, рассмотреть вопрос о введении соответствующей уголовной ответственности (ст. 26);
- установить более длительные сроки исковой давности и/или предусмотреть, чтобы течение срока давности для преступлений, связанных с коррупцией, начиналось не ранее момента выявления факта совершения преступления (ст. 29);
- расширить сферу применения статьи 34(3) УК, распространив ее действие на лиц, исполняющих должностные обязанности на предприятиях, находящихся в полной или частичной собственности государства (п. 7 ст. 30);
- включить статью 159 УК в перечень статей, перечисленных в статье 30 УК, как это предусмотрено в проекте нового Уголовного кодекса (п.1 ст. 31);
- принять необходимые меры для обеспечения возможности выявления, отслеживания, замораживания или ареста с целью последующей конфискации применительно к случаям совершения любого преступления, указанного в Конвенции (п. 2 ст. 31);
- продолжить работу по созданию органа для управления арестованными и конфискованными активами и их возврата (ОУАКАВ), на который, в частности, будет возложена обязанность распоряжения имуществом, переданным под контроль судебных органов (п. 3 ст. 31);

- внести необходимые изменения в законодательство с целью приведения его в соответствие с положениями пунктов 4, 5 и 6 статьи 31;
- принять необходимые законодательные положения с целью внедрения системы обеспечения защиты свидетелей, экспертов и членов их семей в соответствии с требованиями статьи 32 Конвенции (ст. 32);
- рассмотреть вопрос о заключении с другими государствами соглашений или договоренностей относительно переселения свидетелей (п. 3 ст. 32);
- рассмотреть вопрос о принятии надлежащих мер для обеспечения защиты лиц, сообщающих информацию, от любого несправедливого обращения (ст. 33);
- обеспечить, чтобы НУБМК уведомлялось обо всех случаях коррупции и чтобы оно обладало правом подачи гражданского иска при рассмотрении в суде любых коррупционных дел (ст. 30, п. 3, и ст. 36);
- предусмотреть, чтобы следователи НУБМК могли пользоваться правами и полномочиями, которыми обладают сотрудники судебной полиции (ст. 36);
- обеспечить бюджетную автономию НУБМК и активизировать его сотрудничество с другими компетентными органами (ст. 36);
- рассмотреть возможность расширения полномочий Суда по вопросам применения санкций за незаконное обогащение (CREI), имея в виду преобразовать его в Суд по вопросам применения санкций за экономические и финансовые преступления, который будет уполномочен рассматривать дела о любых коррупционных преступлениях (ст. 36);
- рассмотреть вопрос о заключении соглашений или договоренностей о возможном предоставлении другим Государством-участником такого статуса для обвиняемых лиц, который оговорен в пунктах 2 и 3 статьи 37.

Кроме того, власти Сенегала могли бы:

- принять необходимые законодательные меры, которые позволят рассматривать в качестве уголовно наказуемого деяния покушение на совершение любого преступления, признанного таковым в соответствии с Конвенцией (п. 2 ст. 27);
- учитывать при рассмотрении дел в суде любые обвинительные приговоры, вынесенные ранее в другом государстве (ст. 41);
- установить свою юрисдикцию в соответствии с положениями пункта 2 (с) статьи 42 в отношении указанных в Конвенции преступлений, когда они совершены на территории государства, которое не является членом ЮЕМОА;
- установить свою юрисдикцию применительно к случаям, когда лицо, подозреваемое в совершении преступления, находится на территории Сенегала и он не выдает его по причине, не связанной с его сенегальским гражданством (п. 4 ст. 42).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Оказание поддержки в области внедрения информационных систем, предназначенных в первую очередь для сбора и обработки статистических данных.

3. Глава IV. Международное сотрудничество

3.1. Комментарии в отношении осуществления статей, являющихся предметом обзора

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

Порядок выдачи регулируется в соответствии с положениями Закона № 71-77 от 28 декабря 1971 года (далее по тексту Закон о выдаче), УПК и Закона о противодействии отмыванию денег.

Сенегал является также государством – участником Конвенции о выдаче, принятой Экономическим сообществом западноафриканских государств (ЭКОВАС), и Протокола к ней от 21 декабря 2001 года, касающегося борьбы с коррупцией.

Хотя Сенегал подписал двусторонние соглашения о выдаче, как, например, соглашение с Францией, он не обуславливает выдачу наличием соответствующего договора и рассматривает Конвенцию в качестве правового основания для выдачи.

Согласно статье 4 Закона о выдаче, обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является обязательным во всех случаях без исключения. Тем не менее, это требование трактуется достаточно гибко в тех случаях, когда деяние, образующее состав преступления, является наказуемым согласно законодательству обоих государств. Пункт 2 статьи 4 содержит требование о максимальном наказании в виде лишения свободы на срок не менее двух лет, что позволяет охватить большинство преступлений, указанных в Конвенции. Однако, с учетом того, что Конвенция рассматривается в качестве правового основания для выдачи, к категории преступлений, влекущих выдачу, могут быть отнесены все указанные в ней преступления.

Правило специализации закреплено в статье 20 Конвенции ЭКОВАС о выдаче.

Согласно пункту 1 статьи 4 Конвенции ЭКОВАС о выдаче, просьба о выдаче не будет выполнена, если речь идет о политических преступлениях. В то же время, согласно пункту 3, преступления, указанные в Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, в качестве политических преступлений не рассматриваются.

В статьях 5 и 8 Закона о выдаче перечислены возможные причины отказа в выдаче, в том числе такая причина, как невыдача собственных граждан. Однако при этом статья 664 УПК и статья 10(2) Конвенции ЭКОВАС о выдаче содержат положения о признании активной правосубъектности в соответствии с принципом "aut dedere aut judicare".

Возможность предварительного или временного заключения под стражу предусмотрена статьей 19 Закона о выдаче и статьей 74 Закона о противодействии отмыванию денег. Продолжительность заключения составляет максимум 20 дней, однако такая продолжительность установлена только для случаев поступления просьб о выдаче от соседних стран.

Статья 72 Закона о противодействии отмыванию денег допускает возможность использования упрощенной процедуры выдачи. В отношении других преступлений это положение Конвенции реализуется на основе ее прямого применения. Кроме того, в экстренных случаях для обмена судебными поручениями могут быть использованы каналы Интерпола.

Законодательство Сенегала не предусматривает возможность приведения в исполнение приговора, вынесенного согласно внутреннему законодательству запрашивающего государства.

Статьи 7 и 9 Конституции предусматривают общие гарантии осуществления публичных свобод. Эти гарантии распространяются и на процедуры выдачи. Кроме того, в отношении процедуры выдачи действуют гарантии, закрепленные в УПК.

Согласно пунктам 4 и 5 статьи 4 Конвенции ЭКОВАС о выдаче, в выдаче будет отказано в обязательном порядке, если просьба о выдаче преследует дискриминационные цели. Кроме того, статья 55 Закона о противодействии отмыванию денег предусматривает, что отказу в выдаче должно предшествовать проведение с запрашивающим государством консультаций для получения, если это необходимо, дополнительной информации. В отношении других преступлений, подпадающих под действие статьи 44 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, ее положения применяются напрямую.

Сенегал не откажет в выполнении просьбы о выдаче лишь на том основании, что преступление считается также связанным с налоговыми вопросами (ст. 9 Конвенции ЭКОВАС о выдаче).

Передача осужденных лиц возможна в порядке выполнения двусторонних обязательств с Францией, а также предусмотрена Конвенцией ЭКОВАС об оказании взаимной правовой помощи и разделом V главы II Закона о противодействии отмыванию денег.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Порядок оказания взаимной правовой помощи регулируется в соответствии с положениями Конвенции ЭКОВАС об оказании взаимной правовой помощи по уголовным вопросам; Общей конвенции о судебном сотрудничестве ("Антананаривская конвенция"); Протокола ЭКОВАС о борьбе с коррупцией; Соглашения о судебном сотрудничестве между Францией и Сенегалом; статей 53-70 Закона о противодействии отмыванию денег и статей 30 и 31 Закона о выдаче, которые также применимы в отношении судебных поручений.

Как показывает практика, взаимная правовая помощь предоставляется только при условии обоюдного признания деяния уголовно наказуемым. По этой причине Сенегал не может оказывать такую помощь в связи с преступлениями, к совершению которых причастны юридические лица.

В соответствии со статьей 53 Закона о противодействии отмыванию денег Сенегал может предоставлять информацию для целей, обозначенных в подпунктах (a)-(i) пункта 3 статьи 46 Конвенции. Что касается подпунктов (j) и (k) этой статьи, то соответствующая помощь может быть предоставлена на основании статьи 36 Закона о противодействии отмыванию денег и статьи 87-бис УПК. Кроме того, статья 46 осуществляется посредством прямого применения Конвенции. Сенегал может предоставлять информацию при отсутствии предварительной просьбы, руководствуясь при этом статьями 24 и 25 Закона о противодействии отмыванию денег. Гарантии сохранения конфиденциальности информации, полученной в порядке, указанном в пункте 4 статьи 46 Конвенции, предусмотрены статьей 56 Закона о противодействии отмыванию денег.

Согласно статье 55 Закона о противодействии отмыванию денег и статье 4(2) Конвенции ЭКОВАС, банковская тайна не может служить основанием для отказа в оказании взаимной правовой помощи.

Прямое применение Конвенции обеспечивает условия для осуществления положений, изложенных в пунктах 11, 10 и 12 статьи 46. Кроме того, о возможности передачи лиц, находящихся под стражей, говорится в статье 13 Конвенции ЭКОВАС и статье 60 Закона о противодействии отмыванию денег.

Функцию соответствующего центрального органа при наличии двусторонних или многосторонних соглашений с запрашивающим государством выполняет Министерство юстиции. При отсутствии таких соглашений просьбы передаются по дипломатическим каналам. Единственным приемлемым языком для составления просьб является французский язык. Требования, предъявляемые к содержанию просьб об оказании взаимной правовой помощи, изложены в статье 5 Конвенции ЭКОВАС. Статья 6 этой Конвенции предусматривает, что в случае, если просьба соответствует действующему законодательству и существующей практике, она может быть исполнена в порядке, указанном запрашивающим Государством-участником. Кроме того, допускается проведение заслушивания с помощью видеосвязи. Было отмечено, что срок выполнения просьбы обычно составляет от 3 до 6 месяцев.

Применение принципов конфиденциальности и специализации регулируется в соответствии со статьями 8 и 9 Конвенции ЭКОВАС.

Выполнение требования Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции о мотивировании отказа в предоставлении взаимной правовой помощи обеспечивается за счет прямого применения этой Конвенции и посредством статьи 55 Закона о противодействии отмыванию денег и статьи 4 Конвенции ЭКОВАС. Статья 55 требует, чтобы любой отказ был мотивирован. Возможность отсрочки выполнения просьбы на том основании, что это воспрепятствует осуществляемому расследованию или уголовному преследованию, а также возможность достижения соответствующего компромисса предусмотрены пунктами 3 и 4 статьи 4 вышеназванной Конвенции ЭКОВАС.

Личная безопасность свидетелей, представляющих доказательства по просьбе запрашивающего государства, гарантируется в соответствии со статьей 15 Конвенции ЭКОВАС.

Обычные расходы, связанные с выполнением просьбы о передаче судопроизводства, покрываются запрашиваемым Государством-участником (статья 34 Конвенции ЭКОВАС).

Возможность предоставления документов, находящихся в открытом доступе, оговорена в статье 16 Конвенции ЭКОВАС. Наряду с этим, как показывает практика, возможно также предоставление документов, которые закрыты для публичного доступа.

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

Сенегал является государством-членом Интерпола с 1961 года. Национальная полиция и жандармерия используют в своей работе защищенный канал связи сети I-24/7, а также уведомления Интерпола. Центральное национальное бюро (ЦНБ) Интерпола расположено в помещениях Национальной полиции. Неофициальное сотрудничество осуществляется между органами полиции в рамках пограничного контроля и командирования своих сотрудников, обеспечивающих координацию, как в Субрегиональное бюро в Абиджане (Кот-д'Ивуар), так и в штаб-квартиру Интерпола в Лионе (Франция). В свою очередь, в Дакаре также работают сотрудники полиции, выполняющие функции координаторов.

С 2003 года Сенегал также является государством – членом Комитета начальников полиции западноафриканских стран (КНПЗАС).

Национальная группа по обработке оперативной финансовой информации (НГООФИ) является административным органом, обладающим оперативной самостоятельностью. Группа осуществляет сотрудничество с зарубежными партнерскими структурами, а также является членом Межправительственной группы действий по борьбе с отмыванием денежных средств в Западной Африке (МГДБОД) и Эгмонтской группы.

Национальное управление по борьбе с мошенничеством и коррупцией (НУБМК) сотрудничает с другими ведомствами, которые занимаются борьбой с коррупцией, однако не имеет с ними соответствующих соглашений. Управление является членом Сети национальных учреждений по борьбе с коррупцией в Западной Африке (СНУБКЗА).

Статья 8 Соглашения о сотрудничестве по вопросам уголовной полиции между государствами – членами ЭКОВАС и Соглашение Комитета начальников полиции западноафриканских стран предусматривают возможность проведения совместных расследований. Такие расследования были организованы совместно с соответствующими органами Ганы и Кот-д’Ивуара.

3.2. Успешные результаты и виды практики

- Организация проведения совместных расследований с соответствующими органами Ганы и Кот-д’Ивуара.

3.3. Трудности в осуществлении (где это применимо)

- Рассмотреть вопрос о возможности приведения в исполнение приговоров, вынесенных согласно внутреннему законодательству запрашивающего Государства-участника (п. 13 ст. 44);
- рассмотреть вопрос о заключении, при необходимости, других соглашений о передаче Сенегалу лиц, осужденных к тюремному заключению в связи с совершением коррупционных преступлений, с тем чтобы они могли отбывать срок наказания на его территории (ст. 45);
- принять национальный автономный закон об оказании взаимной правовой помощи по уголовным вопросам, руководствуясь положениями Закона 2007-05 от 12 февраля 2007 года о взаимной правовой помощи с Международным уголовным судом (МУС) (ст. 46);
- обеспечить практические условия для предоставления Сенегалом запрашиваемой помощи при отсутствии обоюдного признания деяния уголовно наказуемым, если такая помощь не связана с мерами принудительного характера (п. 9 ст. 46);
- принять такие меры, какие могут потребоваться, с тем чтобы разрешить компетентным органам надлежащее использование контролируемых поставок и других специальных методов расследования, таких как электронное наблюдение или другие формы наблюдения и агентурные операции, а также с тем чтобы доказательства, собранные с помощью таких методов, допускались в суде (ст. 50).