



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

Distr.: General
27 June 2013
Russian
Original: English

**Межправительственная рабочая группа
открытого состава по возвращению активов**

Вена, 29-30 августа 2013 года

**Руководство для дискуссии по тематическому
обсуждению по статье 56 (Специальное сотрудничество)
и статье 58 (Подразделения для сбора оперативной
финансовой информации); а также по статье 54
(Механизмы изъятия имущества посредством
международного сотрудничества в деле конфискации)
и статье 55 (Международное сотрудничество в целях
конфискации) и другим соответствующим статьям**

Записка Секретариата

Резюме

Настоящая записка подготовлена Секретариатом в качестве руководства для тематического обсуждения в рамках Межправительственной рабочей группы открытого состава по возвращению активов. На седьмом совещании Рабочей группы основное внимание будет уделено статье 56 (Специальное сотрудничество) и статье 58 (Подразделения для сбора оперативной финансовой информации) Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, а также статье 54 (Механизмы изъятия имущества посредством международного сотрудничества в деле конфискации) и статье 55 (Международное сотрудничество в целях конфискации). Для проведения в Рабочей группе более подробного обсуждения по указанным темам в записку включена соответствующая справочная информация.



I. Введение

1. В своей резолюции 1/4 Конференция государств – участников Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции учредила Межправительственную рабочую группу открытого состава по возвращению активов. Конференция постановила, что Рабочая группа будет оказывать ей консультативную помощь и содействовать в осуществлении ее мандата в области возвращения доходов от коррупции.

2. В этой же резолюции Конференция определила функции Рабочей группы, которые, в частности, включают оказание Конференции помощи в создании общей базы данных в области мер по возвращению активов, особенно в отношении осуществления статей 52-58 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, например через посредство механизмов отслеживания, замораживания, ареста, конфискации и возвращения средств, использовавшихся при совершении коррупционных деяний, и доходов от коррупции; определение потребностей в наращивании потенциала и поощрение сотрудничества между соответствующими двусторонними и многосторонними инициативами; содействие обмену информацией, успешными видами практики и идеями между государствами; и укрепление доверия в отношениях между запрашивающими и запрашиваемыми государствами и поощрение сотрудничества между ними.

3. Ежегодные совещания Рабочей группы с первого по шестое были проведены в Вене в период с августа 2007 по август 2012 года.

4. В соответствии с рабочим планом, утвержденным на шестом совещании, Группе в ходе ее седьмого совещания предстоит провести тематическое обсуждение мер по сотрудничеству с учетом статьи 56 (Специальное сотрудничество) и статьи 58 (Подразделения для сбора оперативной финансовой информации), а также сотрудничеству в области замораживания и ареста, в особенности с учетом статьи 54 (Механизмы изъятия имущества посредством международного сотрудничества в деле конфискации), статьи 55 (Международное сотрудничество в целях конфискации) и других соответствующих статей.

5. К осуществлению этих статей имеет отношение деятельность нескольких международных форумов, включая работу, проводимую в рамках совместной Инициативы по обеспечению возвращения похищенных активов (СтАР) Всемирного банка и Управления Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности (ЮНОДК), а также работу Эгмонтской группы подразделений финансовой разведки и Целевой группы по финансовым мероприятиям.

6. Настоящая записка призвана помочь Рабочей группе в ее обсуждениях и в определении дальнейших направлений деятельности. В ней определены трудности, связанные с осуществлением соответствующих статей, и предложены возможные способы эффективного решения этих проблем.

II. Тематическое обсуждение по статье 56 (Специальное сотрудничество) и статье 58 (Подразделения для сбора оперативной финансовой информации)

A. Статья 56 (Специальное сотрудничество)

1. Справочная информация

7. Статья 56 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции (Специальное сотрудничество) гласит следующее:

"Без ущерба для своего внутреннего законодательства каждое Государство-участник стремится принимать меры, позволяющие ему препровождать, без ущерба для его собственного расследования, уголовного преследования или судебного разбирательства, информацию о доходах от преступлений, признанных таковыми в соответствии с настоящей Конвенцией, другому Государству-участнику без предварительной просьбы, когда оно считает, что раскрытие такой информации может способствовать получающему ее Государству-участнику в возбуждении или проведении расследования, уголовного преследования или судебного разбирательства или может привести к направлению этим Государством-участником просьбы в соответствии с настоящей главой Конвенции".

8. Статья 56 является важным шагом в продвижении концепции сотрудничества по собственной инициативе, которая изложена в пункте 4 статьи 46. Практика предоставления информации по собственной инициативе в различных областях, включая налоговую сферу, представляет собой сообщение информации другой правовой системе, в которой такая другая правовая система, по всей видимости, нуждается и которая до этого ранее не запрашивалась.

9. По сути, статья 56 применяется в отношении дел, связанных с отмыванием денежных средств и затрагивающих различные правовые системы, когда основное преступление совершается в одной стране, а доходы от его совершения переводятся в другую страну. Этой правовой системе рекомендуется по ее собственной инициативе направлять соответствующую информацию заинтересованной правовой системе, которая может быть не осведомлена о совершении этого основного преступления на ее собственной территории или о местонахождении доходов от его совершения. Обмену информацией по собственной инициативе в рамках статьи 56 могут способствовать и иные обстоятельства, например, когда имеются основания подозревать, что лица, совершившие преступление, связанное с коррупцией или отмыванием денежных средств, или их сообщники являются гражданами или жителями другой страны.

10. В тематическом докладе об осуществлении главы IV (Международное сотрудничество) Конвенции (CAC/COSP/IRG/2013/9), в котором проводится анализ доработанных обзоров по 34 государствам-участникам, говорится, что передача информации по собственной инициативе иностранным органам, о

которой идет речь в пункте 4 статьи 46 и пункте 5 статьи 46 Конвенции, неоднократно отмечалась на международных форумах как пример успешной практики. В целом эта практика специально подробно не оговаривалась. Согласно представленной информации, в двух государствах-участниках конкретно регулируется порядок обмена информацией по собственной инициативе между судебными органами, а еще в одной стране даже назначен специальный орган, уполномоченный передавать информацию без предварительной просьбы. Несколько государств-участников сообщили, что передача информации по собственной инициативе, даже если такой порядок не предусмотрен в законодательстве, может производиться при условии, что это прямо не запрещено, и отметили, что такая передача часто осуществляется по неофициальным каналам связи, имеющимся у правоохранительных органов. Одно государство-участник сообщило, что для передачи по собственной инициативе иностранным органам информации, которая может включать конфиденциальные сведения и материалы следствия (в том числе персональные данные), не требуется создания соответствующей законодательной базы. Это может быть сделано на основании положений, предусмотренных в принятом этим государством-участником законе о защите данных и допускающих исключения из других нормативно-правовых положений, в частности для целей предупреждения и выявления преступлений.

11. В нескольких случаях передача информации по собственной инициативе специально регулируется применительно к делам, связанным с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма, и соответствующие положения содержатся в особом национальном законодательстве, касающемся борьбы с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма. Другие национальные законы косвенно допускают такую практику.

12. Во всех случаях при передаче информации по собственной инициативе должен быть соблюден ряд условий. Эти требования зависят от применяемого национального законодательства и обычно соответствуют общим условиям обмена информацией. Некоторым ведомствам закон разрешает осуществлять обмен информацией с другими ведомствами в рамках расследования конкретных дел, не предусматривая при этом необходимость наличия между ними соответствующего соглашения. В других странах законодательство или принципиальные установки исходят из необходимости заключения меморандума о взаимопонимании, прежде чем какой-либо обмен информацией станет возможным. Некоторые страны допускают обмен информацией на основе принципа взаимности.

13. В некоторых случаях дополнительные условия в национальном законодательстве связаны с конфиденциальностью. В некоторых странах ведомства могут обмениваться информацией только с теми иностранными ведомствами, которые обеспечивают меры, гарантирующие сохранение частного характера и конфиденциальности в отношении предоставляемых данных.

14. Другое условие касается профиля иностранного ведомства, с которым может осуществляться обмен информацией. Обычно это возможно на "симметричном" уровне, т.е. в отношениях между аналогичными органами (например, между подразделениями для сбора оперативной финансовой информации). В то же время в некоторых странах допускается также обмен

информацией между разнопрофильными ведомствами, что получило название "диагональный обмен информацией".

15. Диагональный обмен информацией может осуществляться между разнопрофильными ведомствами как прямым (например, непосредственно между подразделением для сбора оперативной финансовой информации в стране А и судебным органом в стране В), так и косвенным образом. Непрямой обмен информацией предполагает обмен между разнопрофильными ведомствами, но через иностранное ведомство аналогичного профиля (например, между подразделением для сбора оперативной финансовой информации в стране А и судебным органом в стране В через судебный орган в стране А или подразделение для сбора оперативной финансовой информации в стране В).

16. Конкретный канал для передачи информации по собственной инициативе обычно выбирается по усмотрению государства, передающего эту информацию. В рамках взаимной правовой помощи направляющее государство может использовать официальные каналы, однако во многих случаях считается практичным установление прямых каналов связи между заинтересованными ведомствами. Правда, в последнем случае правовые нормы страны, получающей информацию, должны предусматривать возможность прямого обмена информацией или, по крайней мере, не запрещать такой обмен. Государства-участники, возможно, изъявляют желание использовать уже существующие механизмы обмена информацией, такие как Международная организация уголовной полиции (Интерпол) – для органов полиции, Эгмонтский защищенный веб-узел – для подразделений по сбору оперативной финансовой информации стран-участниц, или сеть FIU.NET, которая является децентрализованной компьютерной сетью, обслуживающей подразделения финансовой разведки в Европейском союзе.

17. Существующие системы прямого обмена информацией обеспечивают, чтобы такой обмен осуществлялся на трансграничном уровне в условиях обращения к минимальным официальным процедурам и в кратчайшие сроки, а также без чрезмерных формальных предварительных условий и при гарантии сохранения частного характера и конфиденциальности предоставляемых данных. Однако в большинстве случаев такая информация не может быть использована в качестве доказательства при проведении разбирательств по уголовным делам. Обычно страны предоставляют доказательства для их использования при уголовном производстве посредством обращения к процедурам взаимной правовой помощи. Каналы прямого обмена информацией не должны использоваться вместо этих процедур.

2. Вопросы для обсуждения

18. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие вопросы для дальнейшего обсуждения:

- опыт государств-участников в области передачи информации по их собственной инициативе; соответствующие законодательные акты и практика;
- проблемы, с которыми сталкиваются государства-участники, включая отсутствие правовой основы в национальном законодательстве,

обеспечивающей передачу информации по собственной инициативе, или национальное законодательство, однозначно запрещающее такую передачу или предусматривающее необходимость соблюдения чрезмерных предварительных формальностей (например, многочисленные согласования внутри страны, узкое понимание принципа взаимности);

- препятствия международному обмену информацией в целом (как по запросу, так и по собственной инициативе), включая законодательство о банковской тайне;
- меры оказания поддержки государствам-участникам в области создания необходимой нормативной базы для передачи информации по собственной инициативе, включая адаптацию законодательных норм, подписание меморандумов о взаимопонимании и принятие других аналогичных документов, целью которых является поощрение, развитие и поддержание такого эффективного обмена информацией, или подписание двусторонних или многосторонних договоров либо присоединение к существующим системам, обеспечивающим обмен информацией;
- эффективные пути установления или укрепления каналов связи, включая механизмы передачи информации относительно наименования или контактных данных иностранного ведомства, в адрес которого будет направляться информация (информация о назначенной структуре для координации);
- разработка стратегий, направленных на поощрение и дальнейшее использование обмена информацией по собственной инициативе. Такие стратегии могли бы предусматривать проведение комплексных, регулярных и должным образом ориентированных информационных мероприятий или организацию учебных программ для компетентных органов в отношении различных аспектов обмена информацией по собственной инициативе, включая использование существующих положений о такой передаче информации и потенциальные выгоды применения принципа взаимности;
- преимущества разработки технических и практических рекомендаций относительно того, в каких случаях следует ставить вопрос об обмене информацией по собственной инициативе и каким образом повысить эффективность такого обмена.

В. Статья 58 (Подразделения для сбора оперативной финансовой информации)

1. Справочная информация

19. Статью 58 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции следует читать совместно с пунктом 1 (b) статьи 14, в котором также конкретно говорится о подразделениях для сбора оперативной финансовой информации.

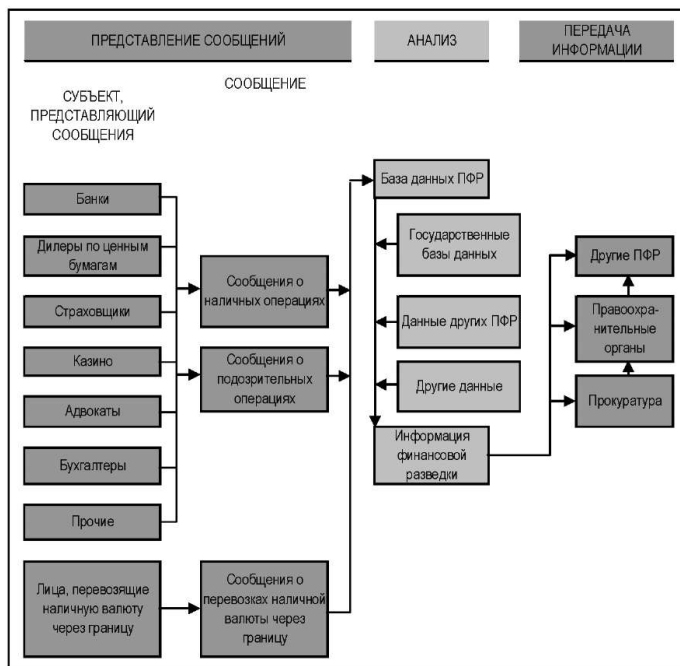
20. Создание подразделений для сбора оперативной финансовой информации также предусматривается и в других международных документах. Так, Конвенция исходит из определения таких подразделений, которое было официально закреплено в 1996 году Эгмонтской группой подразделений финансовой разведки. Первые подразделения для сбора оперативной финансовой информации были созданы в начале 1990-х годов, и в настоящее время около 140 таких подразделений являются членами Эгмонтской группы. Ряд других международных конвенций, включая Международную конвенцию о борьбе с финансированием терроризма (1999 год) и Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности (2000 год), также содержат рекомендации государствам-участникам о создании подразделений для сбора оперативной финансовой информации. В 2003 году Целевая группа по финансовым мероприятиям приняла конкретную рекомендацию о создании подразделений финансовой разведки (рекомендация 26, которая стала рекомендацией 29 после пересмотра в 2012 году). Аналогичные положения о подразделениях для сбора оперативной финансовой информации содержатся также в ряде региональных документов.

21. Типы подразделений для сбора оперативной финансовой информации могут быть различными в разных странах, однако все они должны выполнять три основные функции. В самом простом варианте они являются публичными ведомствами, которые получают от финансовых учреждений и других отчитывающихся структур информацию о подозрительных сделках, анализируют такие факты и передают результаты местным органам власти, которые отвечают за обеспечение мер по борьбе с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма.

22. Подразделения для сбора оперативной финансовой информации должны иметь доступ к информации как отчитывающихся структур, так и компетентных органов или должны иметь возможность упреждающим образом получать такую информацию. Кроме того, они должны иметь возможность обмениваться информацией с зарубежными партнерами.

23. Финансовые учреждения и другие органы, которые чаще всего используются для отмывания денежных средств, должны направлять сообщения о подозрительных сделках в соответствующее подразделение для сбора оперативной финансовой информации. Определение понятия "подозрительные" может быть различным в разных странах; сфера охвата сообщений о подозрительных операциях также различается в зависимости от спектра совершенных в стране преступлений, которые лежат в основе этих операций и которые должны включать преступления, подпадающие под действие Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции. Некоторые подразделения финансовой разведки получают другие сообщения, такие как сообщения об операциях с наличностью, сообщения о безналичных переводах и другие декларации или сведения согласно установленным пороговым критериям (включая данные о перевозке курьерами наличных денежных средств через границу).

Рисунок
Информационные потоки типичного подразделения финансовой разведки



Источник: Международный валютный фонд и Всемирный банк, *Подразделения финансовой разведки: Обзор* (Вашингтон, округ Колумбия, 2004 год).

24. Анализ, проводимый подразделениями для сбора оперативной финансовой информации, должен дополнять полученную информацию. При этом возможны два основных вида анализа: оперативный анализ, который использует информацию для выявления конкретных объектов (например, лиц, активов, преступных сетей и сообществ), отслеживания отдельных видов деятельности или операций и определения взаимосвязи между этими объектами и возможными доходами от преступлений, отмывания денежных средств, основных правонарушений или финансирования терроризма; и стратегический анализ, который использует информацию, включая данные, которые могут быть предоставлены другими компетентными органами, для выявления тенденций и структур, связанных с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма.

25. Подразделение для сбора оперативной финансовой информации должно иметь возможность направлять по собственной инициативе или по запросу информацию и результаты своих анализов соответствующим компетентным органам. Если подразделение финансовой разведки на основании проведенного анализа делает вывод о возможной преступной деятельности, оно обязано передать результаты анализа компетентным органам для принятия надлежащих мер.

26. В некоторых случаях на подразделения для сбора оперативной финансовой информации возлагаются дополнительные функции, такие как блокирование операций и замораживание счетов, проведение расследований,

контроль за соблюдением учреждениями, представляющими отчеты, установленных требований, касающихся отмывания денежных средств и финансирования терроризма, организация программ обучения в отчитывающихся структурах, проведение исследований, координация проводимых на национальном уровне оценок рисков, связанных с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма, координация предпринимаемых на национальном уровне усилий по противодействию отмыванию денежных средств и финансированию терроризма и обеспечение более широкого информирования общественности о проблемах, связанных с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма.

27. Ни одна функциональная модель подразделений для сбора оперативной финансовой информации не стала общепринятой на международном уровне, однако можно говорить о существовании следующих четырех основных функциональных моделей: а) административная модель, в соответствии с которой подразделение финансовой разведки либо входит в состав регулирующего или надзорного ведомства, такого как центральный банк или министерство финансов, либо создается как самостоятельный административный орган; б) правоохранительная модель, в соответствии с которой данное ведомство является подразделением полиции; в) судебная или прокурорская модель, в соответствии с которой данное ведомство подчиняется судебному органу или прокуратуре; и г) смешанная модель, при которой возможно то или иное сочетание трех ранее указанных моделей.

28. Подразделения для сбора оперативной финансовой информации, подавшие заявку на вступление в Эгмонтскую группу, оцениваются этой организацией исходя из того, что членами Эгмонтской группы могут быть только те структуры, которые отвечают ее критериям. Иными словами, все подразделения финансовой разведки, которые являются членами Эгмонтской группы, должны соответствовать используемому Эгмонтской группой определению подразделения финансовой разведки и должны быть функциональны и осуществлять международный обмен информацией. Кроме того, оценки и взаимный анализ деятельности подразделений для сбора оперативной финансовой информации на основе соответствующих рекомендаций Целевой группы по финансовым мероприятиям (в основном рекомендаций 29 и 40) проводятся как самой Целевой группой по финансовым мероприятиям, так и региональными органами, выполняющими аналогичные функции, и Международным валютным фондом и Всемирным банком.

29. Принятие эффективных мер по борьбе с отмыванием денежных средств обеспечивает возможности для выявления основных правонарушений, включая правонарушения, связанные с коррупцией, а также для воспрепятствования использованию преступных доходов лицами, совершившими такие преступления. Подразделения для сбора оперативной финансовой информации, являющейся краеугольным камнем такой системы, играют важную роль в борьбе с коррупцией, особенно с учетом того обстоятельства, что в рамках схем отмывания денежных средств, полученных от коррупции, как правило, используются многие из методов, которые используются и при отмывании денежных средств, полученных от других видов преступлений.

30. С другой стороны, лица, пострадавшие от коррупции, сообщают об этом довольно редко. Тем не менее в тех случаях, когда используется эффективный

режим борьбы с отмыванием денежных средств и финансированием терроризма, предоставляющие отчеты структуры имеют возможность выявлять операции, связанные с коррупцией, и, признав их в качестве подозрительных операций, передавать далее соответствующую информацию подразделениям, занимающимся сбором оперативной финансовой информации. После проведения надлежащего анализа эти подразделения могут инициировать уголовные расследования, направив результаты своих анализов в компетентные органы.

2. Вопросы для обсуждения

31. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие вопросы для дальнейшего обсуждения:

- опыт государств-участников в области сотрудничества между подразделениями для сбора оперативной финансовой информации и другими национальными компетентными органами с целью повышения эффективности усилий по противодействию коррупции;
- опыт государств-участников в области использования подразделений для сбора оперативной финансовой информации в целях проведения оценок рисков и разработки стратегий противодействия коррупции;
- проблемы в области осуществления статьи 58, которые могут быть обусловлены:
 - законодательством о банковской тайне;
 - определением понятия "политические деятели" и определением собственников-бенефициаров;
 - самостоятельным статусом подразделений, занимающихся сбором оперативной финансовой информации, вне зависимости от используемой функциональной модели;
 - отсутствием информации о делах, связанных с коррупцией, и статистических данных, которыми располагают подразделения для сбора оперативной финансовой информации (например, данные о количестве сообщений о подозрительных операциях, связанных с коррупционными преступлениями);
- виды деятельности по оказанию технической помощи (деятельность на национальном уровне, региональные и субрегиональные семинары, разработка методических материалов и публикаций по существу проблемы), которые считаются действенными и эффективными в плане содействия созданию или укреплению подразделений для сбора оперативной финансовой информации;
- уроки из опыта других международных органов в области поддержки подразделений для сбора оперативной финансовой информации, в частности, Эгмонтской группы, Целевой группы по финансовым мероприятиям, Всемирного банка и Международного валютного фонда;
- возможная необходимость подготовки дальнейших рекомендаций государствам по созданию или укреплению подразделений для сбора

оперативной финансовой информации и важное значение оказания помощи государствам-членам в создании или укреплении подразделений для сбора оперативной финансовой информации в рамках подготовки государств-участников к проведению обзора осуществления Конвенции в вопросах режима отмывания денежных средств в рамках второго цикла функционирования Механизма обзора хода осуществления Конвенции;

- возможные преимущества организации для подразделений, занимающихся сбором оперативной финансовой информации, специальных учебных программ, в рамках которых основное внимание было бы, в частности, уделено соответствующим положениям Конвенции, роли подразделений финансовой разведки в национальных стратегиях противодействия коррупции и предпринимаемых усилиях по возвращению активов, а также вопросам взаимосвязи между отмыванием денежных средств и коррупцией;
- с учетом характерных особенностей дел, связанных с коррупцией, определение механизмов, политики и процедур, которые будут способствовать выполнению подразделениями для сбора оперативной финансовой информации своих основных функций, связанных с получением, анализом и передачей сведений;
- возможность разработки рекомендательных указаний в отношении выявления признаков деятельности по отмыванию денежных средств, полученных от коррупции (т.н. "красные флажки").

III. Тематическое обсуждение по статье 54 (Механизмы изъятия имущества посредством международного сотрудничества в деле конфискации) и статье 55 (Международное сотрудничество в целях конфискации)

32. Статьи 54 и 55 Конвенции дополняют общие положения о замораживании, аресте и конфискации (статья 31) и о взаимной правовой помощи (статья 46) в области возвращения активов. Они являются важными положениями, поскольку преступники часто стремятся сокрыть свои незаконно полученные доходы в нескольких странах, с тем чтобы воспрепятствовать усилиям правоохранительных органов по установлению местонахождения, аресту и в конечном итоге конфискации этих доходов.

33. В главе V Конвенции рассматривается вопрос о том, каким образом можно способствовать выполнению международных просьб, касающихся обеспечительных мер и конфискации. В принципе существуют два возможных подхода: либо запрашивающим государством-участником могут быть представлены необходимые доказательства для обоснования вынесения соответствующего постановления в запрашиваемом государстве, либо последнее может позволить прямо привести в исполнение постановление, вынесенное в другом государстве (признание или прямое принудительное исполнение). Конвенция предусматривает возможность как прямого принудительного исполнения в отношении постановления, вынесенного судом

другого государства, так и направления ходатайства о вынесении соответствующего постановления в самом запрашиваемом государстве.

34. Если статья 55 касается международных аспектов сотрудничества, то статья 54 имеет отношение к внутреннему режиму, который должен быть обеспечен для того, чтобы такое сотрудничество стало возможным. Обе статьи являются, таким образом, тесно взаимосвязанными и взаимодополняющими.

A. Статья 55 (Международное сотрудничество в целях конфискации)

1. Справочная информация

35. Статья 55 содержит обязательство поддерживать просьбы о конфискации со стороны другого государства-участника "в максимальной степени, возможной ...". С этой целью, как уже было указано выше в пункте 33, запрашиваемое государство может либо передать просьбу своим компетентным органам и на основании изложенной в ней информации обратиться за вынесением собственного постановления о конфискации (пункт 1 (а) статьи 55), либо оно может прямо признать постановление о конфискации, вынесенное судом запрашивающего государства, и привести его в исполнение (пункт 1 (b)).

36. В любом случае и даже до конфискации запрашиваемое государство-участник должно по получении просьбы принять обеспечительные меры для "выявления, отслеживания, замораживания или ареста" доходов от преступлений, имущества, оборудования или других средств с целью последующей конфискации (пункт 2). Эти меры являются предварительными и превентивными и принимаются для того, чтобы позволить и обеспечить последующую конфискацию.

37. Пункты 1 и 2 статьи 55 содержат ссылку на пункт 1 статьи 31. В этом контексте следует указать на то, что в соответствии с примечанием для толкования в *Подготовительных материалах, касающихся переговоров о разработке Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции*, ссылки на пункт 1 статьи 31 должны пониматься как включающие ссылку на пункты 5, 6 и 7 статьи 31 (Приобщенные или преобразованные доходы).

38. Поскольку статья 55 касается взаимной правовой помощи в контексте возвращения активов, ее следует читать совместно со статьей 46 (Взаимная правовая помощь). Соответственно, пункт 3 предусматривает, что положения статьи 46 применяются *mutatis mutandis* к настоящей статье. Однако в дополнение к указанной в пункте 15 статьи 46 информации, касающейся минимальных требований к содержанию просьбы об оказании взаимной правовой помощи, просьбы, направляемые с целью конфискации в соответствии со статьей 55, должны содержать, согласно пункту 3 статьи 55, иную информацию:

а) просьба о вынесении внутреннего постановления о конфискации (пункт 1 (а)) должна содержать описание имущества, подлежащего конфискации, в том числе, насколько это возможно, сведения о местонахождении и оценочную стоимость имущества. Кроме того, запрашивающее государство-участник должно представить заявление с изложением фактов, на которые оно ссылается и которые

должны быть достаточны для того, чтобы запрашиваемое государство-участник могло принять меры для вынесения постановления согласно своему внутреннему законодательству. В примечании для толкования к пункту 1 (a) уточняется, что в заявлении с изложением фактов может быть включено описание незаконной деятельности и ее связи с активами, подлежащими конфискации;

b) просьба о прямом исполнении постановления, вынесенного иностранным судом (пункт 1 (b)), должна содержать i) юридически допустимую копию постановления о конфискации; ii) заявление с изложением фактов и информацию в отношении объема запрашиваемого исполнения постановления; iii) заявление, в котором указываются меры, принятые запрашивающим государством-участником для направления надлежащего уведомления добросовестным третьим сторонам и обеспечения соблюдения надлежащих правовых процедур; и iv) заявление о том, что постановление о конфискации является окончательным (*res judicata*);

c) наконец, применительно к просьбе, предусмотренной в пункте 2, запрашивающее государство-участник должно предоставить i) заявление с изложением фактов, на которые оно ссылается; ii) описание запрашиваемых мер; и iii) если она имеется, юридически допустимую копию постановления, на котором основывается просьба.

39. В пункте 4 уточняется, что в любом случае применяются положения внутреннего законодательства запрашиваемого государства-участника или любого международного договора, которым оно может быть связано в отношениях с запрашивающим государством-участником. Однако, если запрашиваемое государство-участник может принять меры в целях конфискации, основываясь только на соответствующем международном договоре, отсутствие такого договора не обязательно должно являться основанием для отказа в сотрудничестве. Так, пункт 6 предусматривает, что такое государство-участник рассматривает Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции в качестве необходимой и достаточной договорно-правовой основы.

40. Однако в сотрудничестве может быть отказано и обеспечительные меры могут быть сняты, если запрашиваемое государство-участник не получит своевременно достаточных доказательств или если имущество имеет минимальную стоимость (пункт 7). Тем не менее в примечаниях для толкования указывается, что оба государства-участника проводят взаимные консультации по вопросу о том, имеет ли имущество минимальную стоимость или в отношении путей и средств соблюдения тех или иных предельных сроков для предоставления дополнительных доказательств. Таким же образом, до снятия любых обеспечительных мер запрашиваемое государство-участник должно предоставить другому государству-участнику возможность изложить свои мотивы в пользу продолжения осуществления такой меры (пункт 8).

2. Вопросы для обсуждения

41. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие вопросы для дальнейшего обсуждения:

- относительные преимущества и недостатки подходов, основанных на прямом (признание) и непрямом (внутреннее постановление) исполнении;

является ли прямое исполнение экономически целесообразным и более быстрым действенным и эффективным и следует ли предусмотреть рекомендацию о том, что государствам-участникам следует, по возможности, отдавать предпочтение прямому исполнению;

- опыт государств-участников, связанный с просьбами о конфискации средств, которые только "предназначались" для использования при совершении преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией (пункт 1 (b) статьи 31); в частности, опыт государств-участников, которые не рассматривают подготовительные действия в качестве уголовно наказуемых деяний (пункт 3 статьи 27);
- каким образом определить местонахождение и оценочную стоимость имущества, особенно в условиях отсутствия централизованных автоматических систем регистрации в ряде государств-участников;
- каким образом выявить банковские счета, особенно в тех государствах-участниках, где действует строгое законодательство в отношении банковской тайны;
- каким образом арестовать и приостановить операции в отношении активов на срок, достаточный для сохранения активов в период до завершения иностранных процедур;
- внутренние требования в отношении описания имущества в просьбах и порядок реагирования на такие просьбы;
- использование законодательства по противодействию отмыванию денежных средств (например, в отношении идентификации собственника-бенефициара (статья 14)) для содействия выполнению просьб о сотрудничестве;
- каким образом исполнить постановления о конфискации в отношении юридических лиц в тех правовых системах, в которых уголовная ответственность юридических лиц не признается.

В. Статья 54 (Механизмы изъятия имущества посредством международного сотрудничества в деле конфискации)

1. Справочная информация

42. Статья 54 предусматривает, что государства-участники обеспечивают такой внутренний правовой режим, который позволяет непосредственно приводить в исполнение постановления о замораживании и конфискации, вынесенные иностранными судами (пункт 1 (a)), и выносить постановления о замораживании и аресте имущества, подлежащего возможной конфискации, по просьбе другого государства-участника (пункт 1 (b)). Таким образом, предусматривается, что для реализации обоих вариантов, предусмотренных пунктом 1 статьи 55, необходимо наличие соответствующих внутренних механизмов. Так, статья 54 в основном преследует цель обеспечить осуществление статьи 55.

43. Ссылка на постановление о конфискации в пункте 1 (a) может, в соответствии с *Подготовительными материалами*, толковаться в широком

смысле как охватывающая судебные решения о конфискации денежных средств, однако ее не следует толковать как требующую приведения в исполнение постановлений, вынесенных судом, не имеющим уголовной юрисдикции. Обязательство, содержащееся в пункте 1 (b), может быть исполнено посредством производства по уголовному делу, которое может привести к вынесению постановления о конфискации. Данное положение также поощряет использование конфискации в первую очередь на основании отмывания денежных средств, чем в случаях вынесения приговоров за совершение основных правонарушений, с тем чтобы позволить государствам преодолеть проблемы, с которыми они сталкиваются в рамках международных дел о конфискации.

44. Кроме того, государства-участники должны рассмотреть вопрос о принятии таких мер, которые могут потребоваться, с тем чтобы позволить производить конфискацию без вынесения обвинительного приговора в рамках уголовного производства по делам, когда преступник не может быть подвергнут преследованию по причине смерти, укрывательства или отсутствия или в других соответствующих случаях (конфискация без вынесения приговора (пункт 1 (c))). Термин "преступник" может толковаться как охватывающий лиц, возможно, являющихся держателями правового титула на соответствующее имущество в целях сокрытия личности его истинных владельцев (примечания для толкования).

45. Как и в статье 55, в статье 54 проводится различие между конфискацией (пункт 1) и замораживанием и арестом (пункт 2). Если в первом случае применяемая санкция носит постоянный и репрессивный характер, то во втором случае речь идет о мерах превентивного и обеспечительного характера. В соответствии с пунктом 2 статьи 54 правовой режим государств-участников должен позволять компетентным органам государства принимать такие обеспечительные меры либо на основе постановления, вынесенного иностранным судом (пункт 2 (a)), либо выносить соответствующее внутреннее постановление (пункт 2 (b)). В *Пояснительных материалах* уточняется, что в первом случае государство-участник может установить процедуры либо в отношении признания и приведения в исполнение иностранного постановления о замораживании или аресте, либо в отношении использования такого постановления в качестве основания для обращения за вынесением своего собственного постановления. Кроме того, пункт 2 (a) не следует толковать в качестве требования о приведении в исполнение или признании постановления, вынесенного органом, не обладающим уголовной юрисдикцией.

46. В обоих случаях запрашивающее государство должно представить разумные основания, позволяющие запрашиваемому государству полагать, что существуют достаточные мотивы для принятия таких мер. Термин "достаточные мотивы" должен толковаться как ссылка на наличие доказательств *prima facie* в тех странах, в правовых системах которых этот термин используется.

47. Наконец, государства-участники должны рассмотреть вопрос о принятии дополнительных мер, с тем чтобы позволить сохранять имущество для целей конфискации (пункт 2 (c)), например, на основании иностранного постановления об аресте или на основании предъявления уголовного обвинения. Такие меры могут включать секвестирование, судебные запреты,

ограничительные постановления, введение контроля за предприятиями или счетами и т.д.

2. Вопросы для обсуждения

48. Рабочая группа, возможно, пожелает рассмотреть следующие вопросы для дальнейшего обсуждения:

- различие между постановлениями о замораживании, аресте и ограничениях или их относительные преимущества; проводят ли государства в рамках своего внутреннего режима различия между мерами по замораживанию, когда замороженные активы остаются в собственности физического или юридического лица (лиц), которое сохраняет его имущественный интерес в этих активах в момент замораживания, и арестом, который позволяет компетентному органу или суду установить контроль над оговоренным имуществом;
- вопрос о том, что представляют собой "разумные основания", чтобы "полагать, что существуют достаточные мотивы" для замораживания или ареста имущества (пункт 2 статьи 54);
- определение правовой основы для приведения в исполнение решений иностранных судов о замораживании и аресте с учетом того, что эти меры носят превентивный характер;
- исходя из того, что пункт 2 статьи 54 касается превентивных мер, обсудить вопрос о том, каким образом обеспечить выполнение требования о "разумных основаниях" без предварительного вынесения судебного приговора;
- вопрос о том, каким образом запрашивающее и запрашиваемое государства могут совместно обеспечить выполнение требования о наличии разумных оснований;
- подходы к осуществлению пункта 2 (с) статьи 54 на национальном уровне, в частности, виды используемых государствами мер по сохранению имущества помимо замораживания и ареста; и вопрос о том, предусматривает ли эта статья такие меры, которые государство-участник может принимать по собственной инициативе при отсутствии предварительной просьбы со стороны другого государства-участника;
- каким образом обеспечить сохранение замороженного и арестованного имущества, а также распоряжение и управление этим имуществом, особенно в случаях, когда речь идет о скоропортящихся товарах и товарах, стоимость которых может снижаться или колебаться (автомшины, акции и т.д.); каким образом поступать с имуществом, представляющим эмоциональную ценность, национальный опыт в этой области;
- каким образом можно упростить правовые процедуры, касающиеся замораживания, ареста и конфискации;
- опыт государств-участников в области осуществления конфискации без вынесения обвинительного приговора.