



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

Distr.: General
8 May 2017
Russian
Original: French

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
Гвинея.....	2



II. Резюме

Гвинея

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

Гвинея подписала Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции 13 июля 2005 года и сдала свою ратификационную грамоту Генеральному секретарю Организации Объединенных Наций 29 мая 2013 года.

Положения об уголовной ответственности и судебном преследовании в связи с совершением некоторых указанных в Конвенции преступлений содержатся в Новом уголовном кодексе (НУК), Новом уголовно-процессуальном кодексе (НУПК), которые были приняты в конце 2016 года, и в Законе № L/2006/010/AN от 24 октября 2007 года о борьбе с отмыванием денег в Республике Гвинея (Закон о БОД/БФТ) (LBF). В период посещения страны на рассмотрении находился проект закона о предупреждении, выявлении и пресечении коррупции и связанных с нею преступлений в Республике Гвинея (ПЗК), внесенный в марте 2016 года. Вместе с тем в связи с отсутствием информации о судебной практике подробный анализ хода осуществления Конвенции оказался практически невозможным.

Гвинея является государством – членом Организации по унификации коммерческого права в Африке (ОУКПА) и Экономического сообщества западноафриканских государств (ЭКОВАС).

Должным образом ратифицированные или одобренные договоры после их опубликования получают преимущественную силу по сравнению с обычными законами (ст. 151 Конституции). Таким образом становится возможным их прямое применение.

Гвинея пока еще находится на стадии выстраивания системы и определения полномочий тех учреждений, которым поручена борьба с коррупцией. Тем не менее в период посещения страны в ней уже действовали следующие основные компетентные органы, на которые возложены соответствующие функции:

- Национальное управление по борьбе с коррупцией (НУБК) (ANLC), учрежденное в соответствии с Указом D/2012/132/PRG/SSG от 12 декабря 2012 года в качестве одной из служб при администрации Президента Республики. Основная задача Управления – это выработка национальной политики в области эффективного управления, контроль за ее реализацией и осуществление деятельности, направленной на предупреждение, выявление и пресечение коррупции;
- Национальная группа по обработке оперативной финансовой информации (НГООФИ) (CENTIF), учрежденная в соответствии с Указом D/2015/049/PRG/SGG от 2 апреля 2015 года. Группа в основном отвечает за сбор, анализ и обработку сообщений о подозрительных сделках.

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 национальных публичных должностных лиц установлена (ст. 771 НУК и ст. 154 Горного кодекса) и новое определение, содержащееся в Уголовном кодексе, соответствуют требованиям Конвенции. Вместе с тем на момент посещения страны Уголовный кодекс был

только недавно принят и конкретная информация о его применении еще отсутствовала.

Определение понятия национальных и иностранных публичных должностных лиц приводится в ПЗК в виде соответствующего подробного перечня (ст. 10 и 11).

Уголовная ответственность за подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций законодательством предусмотрена (ст. 772 НУК и ст. 12 ПЗК). В то же время определения, содержащиеся в этих двух документах, не являются полностью идентичными. Определение такого элемента, как пассивная форма, в ПЗК отсутствует, что после его принятия могло бы повлечь за собой нарушение норм общего права.

Уголовная ответственность за злоупотребление влиянием в корыстных целях законодательно закреплена (ст. 774 МУК). В то же время совершение указанного деяния в активной форме квалифицируется только применительно к публичным должностным лицам.

Уголовная ответственность за активный подкуп в частном секторе установлена (ст. 777 НУК и ст. 154 Горного кодекса).

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Уголовная ответственность за отмывание денег предусмотрена статьями 499, 778 НУК и статьей 2 Закона о БОД/БФТ. Соответствующие положения применяются в отношении самого широкого круга основных правонарушений, включая все правонарушения, указанные в Конвенции и совершенные за рубежом (ст. 499 НУК и ст. 2 Закона о БОД/БФТ). Действие положений Закона о БОД/БФТ распространяется также на отмывание собственных доходов (п. 4 ст. 2).

Уголовная ответственность за сокрытие установлена (ст. 779 НУК).

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

Хищение или неправомерное присвоение публичного имущества влечет за собой уголовное наказание (ст. 773 НУК). Вместе с тем соответствующая уголовная ответственность была введена лишь недавно и в большинстве случаев при совершении указанных правонарушений применяются административные санкции.

В 2015 году Национальная дирекция по вопросам товарно-материального учета провела регистрацию и составила опись всего государственного имущества.

Злоупотребление служебным положением признается уголовно наказуемым деянием по смыслу статьи 775 НУК, и соответствующая ссылка содержится также в статье 4 ПЗК.

Статья 776 НУК устанавливает уголовную ответственность за незаконное обогащение и предусматривает перенос бремени доказывания. Вместе с тем указанный при этом круг лиц, которые могут совершить данное преступление, существенным образом отличается от того круга лиц, которые указаны в качестве возможных исполнителей других правонарушений, связанных с коррупцией. Кроме того, обязательство представлять декларацию об имуществе, распространяется только на министров и на руководителя государства (ст. 36 Конституции), а соответствующая система проверки пока еще не действует. Некоторое расширение круга должностных лиц, в отношении которых должны действовать указанные положения, предусматривается ПЗК (ст. 78).

Такие деяния, как кража (ст. 373 НУК), злоупотребление доверием (ст. 428 НУК) и неправомерное использование государственного имущества (ст. 903 НУК и ст. 891 Единообразного закона ОУКПА), считаются уголовно наказуемыми (см. указанные статьи) и положения, касающиеся этих деяний, соответствуют элементам, предусмотренным Конвенцией.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Уголовная ответственность за воспрепятствование осуществлению правосудия предусмотрена НУК (ст. 737), однако соответствующие положения пока еще не применяются на практике.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Общий принцип ответственности юридических лиц изложен в статье 16 НУК. Такая ответственность не наносит ущерба ответственности физических лиц. Юридические лица несут уголовную ответственность за совершение коррупционных и связанных с коррупцией преступлений (ст. 782 НУК). Помимо ряда административных санкций, таких как запрет деятельности (п. 6 ст. 41 Закона о БОД/БФТ и ст. 113 ПЗК), в отношении юридических лиц применяется наказание в виде штрафа, максимальный размер которого в пять раз превышает размер штрафа, установленного для физических лиц (ст. 85 НУК).

Участие и покушение (ст. 27)

Соучастие считается уголовным преступлением (ст. 19, 20, 778 НУК и ст. 3 Закона о БОД/БФТ). Такие деяния, как участие в преступном сообществе или сговор, охватываются положениями, касающимися отмывания денег (ст. 3 Закона о БОД/БФТ). Определение понятия «покушение» содержится в статье 18 НУК. Конкретно покушение как таковое квалифицируется применительно к случаям отмывания денег (ст. 778 НУК и ст. 3 Закона о БОД/БФТ). Что касается действий по приготовлению преступления отмывания денег, то они считаются уголовно наказуемыми, если речь идет об участии в преступном сообществе с целью совершения данного преступления (ст. 3 Закона о БОД/БФТ).

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

Большинство преступлений, подпадающих под действие Конвенции, рассматриваются как тяжкие преступления (*délits graves*), влекущие максимальное наказание в виде лишения свободы на срок пять или десять лет. С другой стороны, если говорить о размерах применяемых штрафов, то они, судя по всему, не всегда в полной мере соответствуют тяжести соответствующих правонарушений. Таким образом, возникает определенная диспропорция между моральным ущербом, который наносят коррупционные преступления, и применяемыми в этом случае мерами наказания.

Члены Парламента пользуются иммунитетом, который может быть отозван лишь при определенных условиях (ст. 65 Конституции). Судебное преследование также может быть временно прекращено по требованию Национальной ассамблеи (ст. 65 Конституции).

Президент Республики может быть подвергнут преследованию только в случае предъявления ему обвинения в государственной измене (ст. 119 Конституции) и может предстать только перед Высоким судом правосудия, заседания которого до настоящего времени ни разу не проводились. К числу других должностных лиц, которые пользуются определенным иммунитетом, относятся члены Конституционного суда (ст. 5 Органического закона L/2013/008/CNT), сотрудники Независимого национального органа по правам человека (ст. 32 Закона L/2011/008/CNT от 14 июля 2011 года) и магистраты (ст. 16 Статута о ма-

гистратах), при том что сотрудники НУБК и НГООФИ по состоянию на период посещения страны таким иммунитетом не обладали.

Принцип целесообразности привлечения к уголовной ответственности в законодательстве закреплен (ст. 47 НУПК), однако он реализуется лишь через возможность подачи гражданского иска (ст. 155 НУК). Кроме того, прокурор в случае поступления к нему соответствующего дела от НГООФИ обязан возбудить уголовное производство (ст. 29 Закона о БОД/БФТ). Прокурор также обязан в письменной форме информировать любое потерпевшее лицо о прекращении производства по делу вне зависимости от характера преступления, в связи с которым оно было заведено (п. 2 ст. 50 НУПК).

Пребывание обвиняемого лица на свободе до вынесения судебного приговора является принципиальной гарантией (ст. 235 и последующие статьи НУПК), и поэтому применяется целый ряд мер для обеспечения присутствия соответствующего лица в суде во время рассмотрения его дела (ст. 239 НУПК). Такая мера, как предварительное заключение, применяется при определенных условиях (ст. 235 НУПК).

Досрочное или условное освобождение также возможно при соблюдении определенных условий (статьи 1006 и 1072 НУПК). В данном случае соответствующее решение принимается судьей, ведающим исполнением наказаний.

Общий статут государственных служащих (ст. 76) и Статут магистратуры (ст. 35 и 36) предусматривают меры дисциплинарного наказания в случае серьезных нарушений. Вместе с тем можно говорить о том, что на практике дисциплинарные меры наказания часто применяются вместо мер судебного преследования и уголовного наказания.

Возможность запрета выполнять ту или иную публичную функцию предусмотрена в качестве дополнительной факультативной меры наказания применительно к случаям отмывания денег (п. 6 ст. 41 Закона о БОД/БФТ). Аналогичное положение включено и в ПЗК (п. 4 ст. 113). При этом, однако, нет уверенности в том, что такой запрет касается также выполнения должностных обязанностей на предприятии, частично или полностью принадлежащем государству.

В статье 1006 НУПК закреплен принцип социальной реинтеграции лиц, приговоренных к той или иной мере наказания, связанной с лишением свободы.

В Гвинее не предусмотрены меры, направленные на поощрение сотрудничества с органами следствия и прокуратуры лиц, участвующих или участвовавших в совершении того или иного коррупционного преступления. Включенные в ПЗК меры защиты, касающиеся осведомителей, свидетелей, экспертов и потерпевших, на указанных лиц не распространяются.

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

НУПК предусматривает защиту персональных данных лиц, в отношении которых отсутствуют какие-либо основания подозревать их в совершении или попытке совершения того или иного преступления и которые могут предоставить те или иные элементы доказательств (ст. 864-869). ПЗК содержит положение о специальных мерах защиты со стороны государства для осведомителей, свидетелей, экспертов, потерпевших и близких им лиц (ст. 94 и 95). Условия обеспечения такой защиты все еще предстоит определить путем принятия соответствующего указа. Статья 872 НУПК предусматривает возможность того, чтобы для обеспечения защиты персональных данных этих лиц могли использоваться аудиовизуальные или звуковые записи.

Согласно статьям 4 и 155 НУПК любое лицо, которому был лично причинен прямой ущерб в результате совершения правонарушения, может подать соответствующий гражданский иск.

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

Общий порядок конфискации законодательством установлен (ст. 64 НУК). Применительно к случаям коррупции эта мера является факультативной и конфискации подлежат лишь средства, использовавшиеся и предназначавшиеся для использования при совершении преступления, а также доходы от преступления (ст. 781 НУК). Что касается преступлений, связанных с отмыванием денег, то меры конфискации распространяются на все случаи, предусмотренные Конвенцией (ст. 43 Закона о БОД/БФТ).

ПЗК предусматривает возможность ареста и замораживания имущества, имеющего отношение к коррупционным преступлениям, а также любых элементов, которые могут способствовать их выявлению (ст. 111). Следственный судья может отдать распоряжение о применении любых мер по замораживанию и аресту, а также любых обеспечительных мер, которые он считает необходимыми (ст. 168 НУПК). В НУПК имеется положение, предусматривающее создание агентства для управления арестованными и конфискованными активами и их возвращения (ст. 964 и последующие статьи). В то же время в период посещения страны такое агентство еще не функционировало.

Применительно к случаям отмывания денег Закон о БОД/БФТ предусматривает возможность конфискации любого имущества, прямо или косвенно принадлежащего физическому или юридическому лицу, в отношении которого был вынесен судебный приговор (ст. 43.2). Владелец подлежащего конфискации имущества обязан представить доказательства законного происхождения такого имущества и того, что ему не было известно о его незаконном происхождении (ст. 43.1).

Защита прав добросовестных третьих сторон предусмотрена частично (ст. 948 НУПК и п.9 ст. 41 Закона о БОД/БФТ).

Банковская тайна не действует в тех случаях, когда речь идет об отмывании денег (ст. 34 Закона о БОД/БФТ). Аналогичные положения содержатся также в ПЗК (ст. 49).

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

Коррупционные и связанные с коррупцией преступления влекут наказание в обязательном порядке (преамбула Конституции и ст. 69 ПЗК).

В законодательстве отсутствует какое-либо положение, которое позволяло бы при принятии решений о судебном преследовании за совершение преступлений учитывать приговоры, вынесенные ранее в другом государстве. В Гвинею до настоящего времени не создан центральный реестр по уголовным делам.

Юрисдикция (ст. 42)

Гвинея установила юрисдикцию своих судов применительно ко всем случаям, указанным в статье 42, за исключением преступлений, совершенных против государства Гвинея или против одного из его граждан (ст. 9 и 12 НУК). Закон о БОД/БФД предусматривает распространение их юрисдикции на преступления отмывания денег, совершенные любым лицом в третьем государстве, при условии, что право осуществлять такую юрисдикцию закреплено в международном договорном документе (ст. 44).

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

В Гражданском кодексе указывается, что любой правовой акт, совершенный в нарушение моральных норм или закона, является недействительным (ст. 1066). Кроме того, ПЗК предусматривает аннулирование любых контрактов, заключенных или полученных в результате коррупции (ст. 17).

Любое лицо, которое понесло прямой убыток, может обратиться с гражданским иском с целью получить возмещение ущерба, причиненного непосредственно в результате совершения преступления (ст. 4 и 155 НУПК). Недавно право обращаться в судебные инстанции было представлено действующим в стране ассоциациям (ст. 156 НУПК).

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

Несмотря на то, что в гвинейском законодательстве указан целый ряд органов, специализирующихся на борьбе с коррупцией и ее предупреждением, соответствующая институциональная система страны все еще находится в стадии формирования. Законодательные тексты носят иногда противоречивый характер в том, что касается определения их полномочий, роли и мандатов (например, в отношении НУБК и Счетной палаты см. ст. 80 Конституции). НУБК сталкивается также с проблемой недостатка выделяемых бюджетных средств, недостаточной самостоятельности с точки зрения статуса и возложенных на него функций, а также с проблемой ограниченных людских ресурсов. В ПЗК предусмотрена возможность сохранения у НУБК 10 процентов возвращенных им активов для обеспечения его функционирования (ст. 85). Вместе с тем таким правом оприходования активов наделено в настоящее время только Государственное казначейство, и в дальнейшем предполагается передать его Агентству по управлению арестованными и конфискованными активами и их возвращению.

В НУБК предусмотрено создание специальных судов (ст. 875).

НУБК заключило соглашения о партнерстве с другими существующими ведомствами, такими, как специальные службы по борьбе с наркотиками и организованной преступностью, и поддерживает прямые отношения с НГООФИ. Последняя располагает сетью своих представителей в различных службах, включая полицию, жандармерию, таможню и Центральный банк (ст. 21 Закона о БОД/БФД).

Банки и другие финансовые учреждения обязаны сообщать НГООФИ о подозрительных сделках (ст. 26 Закона о БОД/БФД) и в принципе должны предоставлять аналогичную информацию НУБК (ст. 47 ПЗК). ПЗК предусматривает открытие «горячих линий», с тем чтобы упростить процедуру уведомления о коррупционных преступлениях (ст. 102).

2.2. Успешные результаты и виды практики

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

- наказания за коррупционные преступления и преступления, связанные с коррупцией, являются неотвратимыми (ст. 29);
- прокурор обязан возбудить уголовное производство на основании жалобы, подкрепленной гражданским иском, а также в случае передачи соответствующих дел со стороны НГООФИ. Прокурор также обязан информировать потерпевшее лицо в письменной форме о прекращении уголовного дела (пункт 3 ст. 30).

2.3. Трудности в осуществлении

Для дальнейшего усиления мер по борьбе с коррупцией рекомендуется предпринять следующие шаги:

- обеспечить контроль за конкретным применением Нового уголовного кодекса и Нового уголовно-процессуального кодекса (ст. 15, 17, 19, 20, 21, 31, 35);

- привести во взаимное соответствие различные законодательные тексты, касающиеся коррупции (ст. 15, 16, 17, 18, 19, 21);
- принять проект закона о борьбе с коррупцией после проверки его соответствия другим законам (ст. 15, 16, 20, 30 (п. 7), 31, 32, 34, 36, 39, 40);
- обеспечить, чтобы определения национальных и иностранных публичных должностных лиц охватывали также все категории лиц, перечисленные в статье 2 Конвенции (подпункт (а) ст. 15, п. 2 ст. 16, ст. 20);
- пересмотреть уголовные санкции за совершение актов хищения, присвоения и иного неправомерного использования имущества публичным должностным лицом и обеспечить контроль за их применением (ст. 17);
- распространить действие положений, касающихся злоупотребления служебным положением в прямой форме, на любых лиц (подпункт (а) ст. 18);
- предусмотреть, чтобы система декларирования и проверки деклараций об имуществе стала максимально действенной, с тем чтобы обеспечить эффективное выявление фактов незаконного обогащения (ст. 20);
- расширить применение системы декларирования имущества, с тем чтобы также охватить другие категории лиц, таких как налоговые инспекторы, таможенники, офицеры вооруженных сил, высшие чины полиции, мэры, парламентарии и т.д.;
- обеспечить, чтобы законодательные положения, касающиеся покушения на совершение преступных деяний, охватывали преступления, признанные таковыми в соответствии с Конвенцией (ст. 27);
- пересмотреть меры наказания, применимые в случае совершения актов коррупции и отмывания денег, имея в виду обеспечить, чтобы они в полной мере учитывали опасность соответствующих преступлений (п. 1 ст. 30);
- обеспечить, чтобы положения, касающиеся иммунитетов и юрисдикционных привилегий, не могли служить препятствием для уголовного преследования (п. 2 ст. 30);
- рассмотреть вопрос о введении более конкретизированных дисциплинарных процедур, в частности таких процедур, как смещение или перевод на другую должность любого признанного виновным публичного должностного лица (п. 6 ст. 30);
- рассмотреть вопрос об обеспечении того, чтобы любым лицам, признанным виновными, было запрещено занимать любую публичную должность, а также должность на предприятии, находящемся в частичной или полной собственности государства (п. 7 ст. 30);
- обеспечить, чтобы меры дисциплинарного наказания не заменяли меры судебного преследования и уголовного наказания (п. 8 ст. 30);
- предусмотреть возможность конфискации доходов от преступлений, а также имущества, использованного или предназначавшегося для использования при совершении любых преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией (п. 1 ст. 31);
- рассмотреть вопрос о наделении НГООФИ полномочиями принимать меры по замораживанию активов в административном порядке (п. 2 ст. 31);
- обеспечить, чтобы Агентство по управлению арестованными и конфискованными активами и их возвращению преступило к практической деятельности (п. 3 ст. 31);
- рассмотреть вопрос о применении мер конфискации при совершении любых преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией,

аналогичных тем мерам конфискации, которые применяются в случае отмывания денег (пп. 4, 5 и 6 ст. 31);

- обеспечить, чтобы банковская тайна, как это предусмотрено Законом о БОД/БФТ, не являлась препятствием для осуществления уголовного преследования (п. 7 ст. 31 и ст. 40);
- предусмотреть более эффективную защиту прав добросовестных третьих сторон (п. 9 ст. 31);
- внедрить специальную систему государственной защиты для осведомителей, свидетелей, экспертов, потерпевших и близких им лиц в соответствии с Конвенцией (ст. 32 и 33);
- четко определить полномочия, роль и мандаты органов, ответственных за борьбу с преступлениями, признанными таковыми в соответствии с Конвенцией, и обеспечить, чтобы они обладали в необходимой степени самостоятельностью, потенциалом и ресурсами (ст. 36);
- принять законодательные и иные меры для поощрения лиц, которые участвуют или участвовали в совершении коррупционного преступления, к сотрудничеству с органами следствия и прокуратуры; рассмотреть вопрос о применении в отношении этих лиц более мягких мер наказания; распространить действие защитных мер, предусмотренных в ПЗК в отношении осведомителей, экспертов, свидетелей и потерпевших, на лиц, сотрудничающих со следствием (ст. 37);
- активизировать прямое сотрудничество между национальными органами, ответственными за выявление и пресечение преступных деяний (ст. 38);
- принять дальнейшие меры в целях поощрения сотрудничества между национальными органами следствия и прокуратуры и частным сектором и поощрения граждан к тому, чтобы они сообщали о совершении преступлений (ст. 39);
- принять положения, касающиеся учета сведений о судимости (ст. 41);
- рассмотреть вопрос о распространении юрисдикции гвинейских судов на преступления, совершенные против государства Гвинея или против одного из его граждан (п. 2 ст. 42).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Программы в области профессиональной подготовки и укрепления потенциала:
 - сотрудников Счетной палаты (ст. 20);
 - сотрудников НУБК (ст. 20, 21, 22, 34 и 36);
 - в целях обеспечения достаточного количества технических средств аудиовизуальной связи (ст. 32);
 - предназначенные для органов, ответственных за разработку и реализацию программ обеспечения защиты свидетелей и экспертов (ст. 32);
 - предназначенные для органов, ответственных за разработку и реализацию программ и механизмов оповещения о совершенных преступлениях (ст. 33);
 - государственных контрольно-надзорных органов (ст. 34);
 - предназначенные для органов, ответственных за разработку и реализацию программ в области обеспечения защиты лиц, сотрудничающих со следствием (ст. 37);

- предназначенные для органов, ответственных за регулирование вопросов, касающихся частного сектора (ст. 39);
- предназначенные для органов, ответственных за разработку и реализацию программ и механизмов информирования (ст. 39);
- сотрудников прокуратуры и судебных органов в том, что касается конкретных вопросов юрисдикции (ст. 42);
- разработка законодательства (ст. 30, 36 и 37);
- резюме успешных видов практики/извлеченных уроков (ст. 31, 33, 34, 35, 36, 37, 38, 39 и 41);
- консультирование по правовым вопросам (ст. 32, 33, 35, 39 и 41);
- типовое законодательство (ст. 32);
- типовые соглашения или договоренности (ст. 32 и 37);
- помощь на месте с привлечением квалифицированного эксперта (ст. 33, 35, 36, 37, 38, 39 и 41).

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)

Гвинея включила положения о выдаче в НУПК, а также в Закон о БОД/БФТ. Тем не менее соответствующие соглашения о выдаче были подписаны, в частности с Сенегалом, Сьерра-Леоне, Либерией, Кот-д'Ивуаром, Гвинеей-Биссау и Мали. Кроме того, Гвинея также является государством – участником Конвенции о выдаче Африканского союза (АС) и Конвенции о выдаче ЭКОВАС (Конвенция ЭКОВАС).

Обычно условием для выдачи является обоюдное признание деяния уголовно наказуемым (ст. 796 НУПК). Однако это условие может быть преодолено в силу прямого применения Конвенции и на условиях взаимности (с. 151 Конституции). Предел наказания, влекущего выдачу, соответствует двум или более годам лишения свободы (ст. 798 НУПК). Этот установленный минимум не действует, если речь идет об отмывании денег (ст. 69 Закона о БОД/БФТ). В случаях, когда имеет место несколько связанных между собой преступлений, выдача возможна, если наказание за всю совокупность таких преступлений соответствует в запрашивающем государстве двум или более годам лишения свободы (ст. 798 НУПК).

С учетом прямого применения Конвенции признанные в ней преступления не рассматриваются в качестве политических преступлений, и, соответственно, любые такие преступления признаются в качестве преступлений, которые могут повлечь выдачу (п. 1 ст. 3 Конвенции ЭКОВАС и ст. 798 НУПК).

Гвинея не обуславливает возможность выдачи наличием ранее заключенного договора (ст. 795 НУПК) и рассматривает Конвенцию в качестве правового основания для выдачи, хотя еще и не уведомила об этом Генерального секретаря.

Упрощенная процедура выдачи допускается по просьбе государства – члена ЭКОВАС, если соответствующее лицо дает на это свое согласие (ст. 821 НУПК), а также применительно к случаям отмывания денег (ст. 70 Закона о БОД/БФТ). Аналогичные положения также включены в Конвенцию о сотрудничестве с Сенегалом (ст. 38). В неотложных случаях лицо, в отношении которого поступил запрос о выдаче, может быть взято под стражу (ст. 818 НУПК, ст. 22 Конвенции ЭКОВАС, ст. 72 Закона о БОД/БФТ).

Выдача Гвинеей собственных граждан не допускается (ст. 799 НУПК). Принцип *aut dedere aut judicare* законодательно закреплен применительно к случаям отказа в выдаче иностранных граждан (ст. 802 НУПК). Что касается собственных граждан, то такой подход предусмотрен в целом ряде конвенций (ст. 15 Конвенции АС и ст. 10 Конвенции ЭКОВАС).

Законодательство Гвиней не предусматривает возможность приведения в исполнение наказания по приговору суда, вынесенному в другом государстве, если в выдаче того или иного гражданина в целях исполнения приговора было отказано.

Права лица, в отношении которого применяется процедура выдачи, гарантируются Конституцией (ст. 9).

Возможность отказа в выдаче на том основании, что запрашиваемое к выдаче лицо может быть подвергнуто дискриминации по причине его пола, расы, вероисповедания, гражданства или этнического происхождения, в законодательстве о выдаче никак не оговорена.

То обстоятельство, что преступление считается также связанным с налоговыми вопросами, среди оснований для отказа в выдаче не упоминается (ст. 799 НУПК). Вместе с тем такой вариант предусмотрен в качестве основания для отказа в Конвенции ЭКОВАС (ст. 9 Конвенции ЭКОВАС).

Возможность проведения консультаций с запрашивающим государством-участником до отказа в выдаче предусмотрена Конвенцией ЭКОВАС о выдаче (ст. 18 и 19).

Процедура передачи осужденных лиц никак не регламентирована. Тем не менее уже имеются подписанные специальные соглашения по этому вопросу с другими странами (Куба и Соединенные Штаты). Соответствующее положение присутствует и в Конвенции о сотрудничестве, заключенной с Сенегалом (ст. 57-62).

Передача уголовного производства предусмотрена в случае расследования дел, связанных с отмыванием денег (ст. 45-50 Закона о БОД/БФТ), и между государствами – участниками Конвенции ЭКОВАС об оказании взаимной правовой помощи по уголовным вопросам (ст. 21-32 Конвенции ЭКОВАС о ВПП).

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Порядок оказания взаимной правовой помощи регламентируется статьями 785-794 НУПК, 51-68 Закона о БОД/БФТ, статьей 114 и последующими статьями ПЗК, а также Конвенцией ЭКОВАС о ВПП.

Взаимная правовая помощь может предоставляться в случаях, когда речь идет о преступлениях, в которых замешаны юридические лица (ст. 858-862 НУПК).

Виды взаимной правовой помощи частично регламентируются в рамках национального законодательства Законом о БОД/БФТ (ст. 51). Конвенция ЭКОВАС о ВПП также содержит соответствующие положения (п. 2 ст. 2). Оказание взаимной правовой помощи в целях замораживания, ареста, конфискации и возвращения активов предусмотрено ПЗК (ст. 114), однако, судя по всему, применительно только к тем случаям, когда соответствующая просьба адресована НУБК.

Передача соответствующей информации без предварительной просьбы законодательством не предусмотрена, за исключением случаев, когда эта информация касается отмывания денег и передается через НГООФИ (ст. 25 Закона о БОД/БФТ).

Принцип сохранения конфиденциальности информации, полученной в порядке взаимной правовой помощи, в гвинейском законодательстве закреплен (ст. 794 НУПК и ст. 54 Закона о БОД/БФТ). Вместе с тем возможность преда-

ния этой информации гласности при определенных условиях, в частности предоставления гласности информации, оправдывающей обвиняемое лицо, в законодательстве четко не оговорена.

Причины отказа в оказании взаимной правовой помощи в НУПК никак не оговорены. При этом они по большей части изложены в Законе о БОД/БФТ и ПЗК.

Конкретные положения о том, что банковская тайна не может быть указана в качестве основания для отказа в просьбе, содержатся в Законе о БОД/БФТ (ст. 53), ПЗК (ст. 115) и Конвенции ЭКОВАС о ВПП (п. 2 ст. 4).

Отсутствие обоюдного признания деяния уголовно наказуемым среди оснований для отказа в оказании помощи не фигурирует (ст. 53 Закона о БОД/БФТ, ст. 115 ПЗК, ст. 25 и 26 Конвенции ЭКОВАС о ВПП) и, судя по всему, может рассматриваться как обстоятельство, не препятствующее оказанию помощи при условии соблюдения взаимности. Наличие в соответствующем деянии налоговой составляющей также не рассматривается в качестве причины для отказа. Этот момент оговорен в то же время в Конвенции ЭКОВАС о ВПП (п. 2 ст. 4).

Возможность временной передачи лиц для целей установления личности и дачи свидетельских показаний предусмотрена только Конвенцией ЭКОВАС о ВПП (ст. 14).

Гвинея не назначила центральный орган, ответственный за получение просьб об оказании взаимной правовой помощи. Согласно НУПК, просьбы должны передаваться по дипломатическим каналам (ст. 785), тогда как в ПЗК предусмотрено, что просьбы в связи с делами о коррупции должны направляться в адрес НУБК (ст. 144). Гвинея также не определила приемлемые языки для представления соответствующих просьб.

Некоторые положения содержат уточнения, касающиеся формата и содержания просьб (ст. 52 Закона о БОД/БФТ и ст. 125 ПЗК). Тем не менее соответствующие положения Конвенции применяются напрямую.

Просьба об оказании взаимной правовой помощи в принципе выполняется согласно правилам запрашиваемого государства-участника, если только государство не согласовало иной порядок (ст. 788 НУПК, ст. 121 ПЗК и п. 4 ст. 4 Конвенции ЭКОВАС о ВПП).

Возможность заслушивания свидетелей с помощью видеосвязи предусмотрена НУПК (ст. 872). Вместе с тем такая процедура еще ни разу не применялась на практике.

Порядок применения правил специализации и конфиденциальности регламентирован в соответствии с Конвенцией (ст. 794 НУПК и ст. 54 Закона о БОД/БФТ).

Специальные законодательные положения предусматривают обязательство сообщать запрашивающему государству о причинах отказа (ст. 53 Закона о БОД/БФТ, ст. 115 ПЗК и ст. 14 Конвенции ЭКОВАС о ВПП). Вместе с тем в НУПК обязательство мотивировать причины отказа отсутствует (ст. 789).

Поскольку такое понятие, как разумные сроки, в законодательстве не фигурирует, просьба об оказании помощи должна выполняться в сроки, согласованные между двумя государствами (ст. 788 НУПК и ст. 121 ПЗК). Соответствующие положения не предусматривают также возможность отсрочки выполнения просьбы при определенных условиях, в частности в случаях, когда это препятствует осуществляемому расследованию, как и возможность заключения с запрашивающим государством-участником соглашения о новых сроках в случае отказа в просьбе или приостановки ее выполнения. Гарантия личной безопасности предусмотрена Конвенцией ЭКОВАС о ВПП (ст. 15).

Порядок покрытия расходов, связанных с выполнением просьб об оказании взаимной правовой помощи, регламентируется ПЗК (ст. 123). В принципе такие расходы покрываются самой Гвинеей. Однако в случае, если эти расходы становятся слишком обременительными или включают издержки в связи с приглашением внешних экспертов, запрашивающему государству может быть предложено взять на себя часть указанных расходов.

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

Гвинея участвует в сотрудничестве между правоохранительными органами через сеть Интерпола и ВАКАП (Сеть центральных органов и органов прокуратуры стран Западной Африки по борьбе с организованной преступностью). Хартия прокуроров стран Западной Африки предусматривает также возможность обмена информацией между центральными органами, судьями и сотрудниками полиции в целях предупреждения крупной транснациональной организованной преступности и борьбы с ней. Гвинея располагает сотрудниками по вопросам координации в бюро Интерпола в Лионе и Джибути. Кроме того, НУБК является членом Сети национальных антикоррупционных учреждений в Западной Африке (СНАКУЗА) (RINLCAO). Статья 25 Закона о БОД/БФТ предусматривает также прямое сотрудничество между НГООФИ и ее партнерскими структурами в других странах. НГООФИ подписала соглашения о сотрудничестве, в частности с ПОФИ таких стран, как Кабо-Верде, Нигер, Буркина-Фасо, Сьерра-Леоне и Того. Кроме того, Гвинея является членом Межправительственной группы по борьбе с отмыванием денег (МГБОД) (GIABA).

Власти Гвинеи обратили внимание на практические сложности осуществления сотрудничества в случаях, когда речь идет о преступлениях, совершаемых с использованием современных технологий.

Гвинея может проводить совместные расследования с государствами – членами Интерпола, однако до настоящего времени ни одного совместного расследования с национальной полицией другого государства проведено не было.

В отношении коррупционных преступлений применение специальных методов расследования, указанных в НУПК (ст. 876-882), не предусмотрено, и они используются только при расследовании случаев отмывания денег (ст. 873 НУПК). Использование таких методов по-прежнему является исключительной прерогативой Интерпола, и Гвинея не заключила в данной области ни одного соглашения. Кроме того, существует проблема допустимости в суде доказательств, полученных с помощью таких методов.

3.2. Успешные результаты и виды практики

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

- при осуществлении выдачи допускается отказ от применения принципа обоюдного признания деяния уголовно наказуемым на условиях взаимности (пп. 1 и 2 ст. 44);
- отказ от требования о минимальном сроке тюремного заключения, необходимым для осуществления выдачи, в случаях, когда речь идет о преступлениях, связанных с отмыванием денег (пп. 3 и 7 ст. 44);
- Гвинея готова к различным формам сотрудничества на основе специальных договоренностей даже при отсутствии соответствующего законодательства или предварительно заключенных соглашений (ст. 45 и 49).

3.3. Трудности в осуществлении

В целях дальнейшего усиления мер по борьбе с коррупцией можно было бы предпринять следующие шаги:

- обеспечить практическое применение положений нового Уголовно-процессуального кодекса (ст. 44 и 46);
- принять законопроект о борьбе с коррупцией после согласования его положений с положениями других существующих законов (ст. 46);
- информировать Генерального секретаря:
 - о том, что Гвинея рассматривает Конвенцию в качестве правового основания для выдачи (п. 6 (а) ст. 44);
 - о центральном органе (после его назначения), уполномоченном получать и препровождать просьбы о взаимной правовой помощи (п. 3 (j) и (k), п. 13 ст. 46);
 - о приемлемых языках для представления просьб о взаимной правовой помощи (п. 14 ст. 46);
- по аналогии с процедурой, действующей в отношении случаев отмывания денег, предусмотреть упрощенную процедуру выдачи также в страны, не входящие в ЭКОВАС (п. 9 ст. 44);
- уточнить на законодательном уровне порядок применения принципа *aut dedere aut iudicare* в случае отказа в выдаче одного из своих граждан, а также уточнить, что приговор, вынесенный в другом государстве-участнике, будет применяться в Гвинее в случае, если в выдаче в целях приведения в исполнение приговора будет отказано (пп. 11 и 13 ст. 44);
- предусмотреть, что в выдаче может быть отказано в случае, если имеются серьезные основания полагать, что просьба о выдаче имеет целью преследование или наказание какого-либо лица по причине его пола, расы, вероисповедания, гражданства, этнического происхождения или политических убеждений (п. 15 ст. 44);
- обеспечить, чтобы в просьбе о выдаче или сотрудничестве не могло быть отказано на том лишь основании, что она имеет отношение к налоговым вопросам (п. 16 ст. 44, п. 22 ст. 46);
- предусмотреть возможность проведения консультаций с запрашивающим государством-участником до отказа в выдаче (п. 17 ст. 44);
- рассмотреть вопрос о заключении постоянно действующих соглашений или договоренностей, касающихся передачи осужденных лиц (ст. 45);
- подробно перечислить в национальном законодательстве те виды взаимной правовой помощи, которую Гвинея может оказывать (п. 3 ст. 46);
- рассмотреть вопрос о том, чтобы передаваемая без предварительного запроса информация по уголовным делам могла касаться не только дел, связанных с отмыванием денег (п. 4 ст. 46);
- предусмотреть возможность обнародования полученной информации в целях ее использования для оправдания обвиняемого лица (пп. 5 и 19 ст. 46);
- принять положение в отношении обеспечения гарантий личной безопасности не только применительно к странам – членам ЭКОВАС (п. 27 ст. 46);
- предусмотреть возможность передачи уголовного производства не только в связи с делами об отмывании денег (ст. 47);

- стремиться сотрудничать в борьбе с преступлениями, совершаемыми с использованием современных технологий (п. 3 ст. 48);
- распространить практику использования специальных методов расследования в отношении коррупционных преступлений и рассмотреть возможность заключения соответствующих соглашений или договоренностей, а также содействовать использованию такого метода, как контролируемые поставки (пп. 1-4 ст. 50).

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

Власти Гвинеи указали, что для улучшения осуществления главы IV Конвенции необходима следующая техническая помощь:

- резюме успешных видов практики/накопленного опыта (ст. 44, 46, 47, 48, 49 и 50);
- оказание помощи на месте с привлечением квалифицированного эксперта (ст. 44, 47, 48, 49 и 50);
- типовой договор, типовое соглашение или типовая договоренность (типовые договоры, соглашения или договоренности) (ст. 44, 46, 49 и 50);
- программа в области укрепления потенциала:
 - предназначенная для органов, ответственных за международное сотрудничество по уголовным делам (ст. 44, 46, 47, 48, 49 и 50);
 - в области использования современных технических средств (ст. 46 и 48);
 - предназначенная для органов, ответственных за разработку и использование специальных методов расследования (ст. 50);
- консультативная юридическая помощь (ст. 47 и 50);
- специальная профессиональная подготовка сотрудников по вопросам, касающимся киберпреступности (ст. 48).