Организация Объединенных Наций CAC/COSP/IRG/I/4/1/Add.62

Конференция государств – участников Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Distr.: General
10 July 2018
Russian
Original: English

Группа по обзору хода осуществления
Первая часть возобновленной девятой сессии
Вена, 3–5 сентября 2018 года
Пункт 2 повестки дня
Обзор хода осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Резюме

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

Стр.

II. Резюме 2
Гамбия 2

V.18-04930 (R) 230718 270718

Просьба отправить на вторичную переработку

II. Резюме

Гамбия

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

Гамбия ратифицировала Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции 8 июля 2015 года. Гамбия — это страна с дуалистической правовой системой. Договоры, подписанные и ратифицированные Гамбией, должны включаться в национальное законодательство посредством принятия Национальной ассамблеей Гамбии соответствующих нормативных актов, имеющих силу закона.

В период проведения обзора ожидалось принятие Национальной ассамблеей законопроекта 2018 года о борьбе с коррупцией, в который должны были войти некоторые положения Конвенции против коррупции.

Правовая система Гамбии основана на принципах общего права.

Законодательными документами Гамбии, которые имеют прямое отношение к противодействию коррупции, являются Конституция, Уголовный кодекс (УК), Уголовно-процессуальный кодекс (УПК), Закон 2012 года о противодействии отмыванию денежных средств и борьбе с финансированием терроризма (Закон о ПОД/БФТ), Закон об экономических преступлениях (ЗЭП), Закон о национальных разведывательных органах и Закон о доказательствах.

Наиболее важными органами, ответственными за борьбу с коррупцией, являются Генеральная прокуратура, Канцелярия Директора службы государственного обвинения (ДГО), полиция Гамбии, Государственная разведывательная служба (ГРС) и Подразделение для сбора оперативной финансовой информации (ПОФИ).

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)

В Гамбии уголовная ответственность за активный подкуп предусмотрена УК, в частности его статьями 86(2) (коррупция в отношении должностных лиц), 360 (коррупционные действия), 361 (скрытое вознаграждение за присуждение государственных контрактов) и 362 (предполагаемая причастность к коррупционным действиям). Уголовная ответственность за пассивный подкуп установлена в соответствии со статьями 86(1), 360, 361 и 362 УК, а также его статьями 87 (вымогательство, взятки публичным должностным лицом) и 88 (получение публичными должностными лицами имущества в качестве оплаты за содействие). Подкуп через посредников признается уголовно наказуемым деянием, когда вышеперечисленные статьи рассматриваются в совокупности со статьей 23 УК (исполнители основных правонарушений). В статье 23 УК перечислены различные виды уголовной ответственности, включая ответственность за дачу советов любому другому лицу или наём любого другого лица в целях совершения преступления.

Определение понятия «публичное должностное лицо» применительно к вышеперечисленным статьям содержится в статье 3(2) УК, и это определение не

охватывает такую категорию, как выборные должностные лица. Статьи 360, 361 и 362 УК касаются только лиц, служащих в публичном органе, который обладает правом устанавливать ставки платежей и тарифов или уполномочен расходовать государственные средства или субсидии (ст. 359 УК).

Уголовное преследование за активный и пассивный подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц международных организаций возможно в случаях, когда статьи 86, 360, 361 и 362 УК применяются совокупно со статьей 23. Уголовное преследование в таких случаях может быть возбуждено только в связи с теми деяниями, которые были совершены на территории Гамбии (ст. 4 УК: пределы юрисдикции судов Гамбии). Вместе с тем каких-либо примеров применения вышеуказанных положений на практике до настоящего времени зафиксировано не было.

Злоупотребление влиянием в корыстных целях и подкуп в частном секторе уголовными преступлениями не считаются.

Отмывание денег, сокрытие (ст. 23 и 24)

Определение преступления отмывания денег, содержащееся в статье 2 Закона о ПОД/БФТ, дословно соответствует формулировке подпунктов 1(a)(i) и (ii), и 1(b)(i) и (ii) статьи 23 Конвенции. Перечень II Закона о ПОД/БФТ охватывает широкий диапазон основных правонарушений и включает «коррупцию и подкуп». Однако в нем не учтены основные правонарушения, совершенные за пределами Гамбии, и не перечислены конкретно все коррупционные преступления.

Соответствующие положения УПК предусматривают возможность привлечения к ответственности лиц за совершение преступлений, связанных с отмыванием денег, и сопряженных с ними основных правонарушений (ст. 112 и 114).

Содержащиеся в УК статьи 23 (исполнители основных правонарушений), 26 (укрывательство), 263 (сокрытие регистрационных документов), 297 (приобретение краденого имущества) и 298 (получение и владение имуществом, похищенным за рубежом) запрещают сокрытие коррупционных доходов. Используемый в статьях 297 и 298 термин «краденое имущество» подразумевает имущество, которое было незаконным путем захвачено, получено в результате вымогательства, приобретено, похищено, превращено или использовано.

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

Отдельные элементы такого преступного деяния, как хищение в публичном секторе, охватываются статьями УК, в частности статьями 257 (кража имущества публичными служащими), 258 (кража имущества наемными работниками и служащими), 259 (кража имущества директорами или должностными лицами компаний), 260 (кража имущества доверенными лицами и т.д.), 303 (составление ложных отчетов с использованием мошеннических схем) и 304 (составление ложных отчетов публичным должностным лицом), а также подпунктами (d) и (g) статьи 5 ЗЭП. Статья 259 УК касается компаний, находящихся в собственности государства.

Уголовное преследование за совершение актов хищения в частном секторе может быть возбуждено на основании следующих статей УК: 252 (общее наказание за кражу), 256 (кража у клиента и т.д.), 258–260, 292 (сговор в целях мошенничества), 300 (мошенническое использование доверенного имущества попечителями) и 301 (мошенническое присвоение имущества директорами и

должностными лицами корпораций или компаний или ведение ложной отчетности или фальсификация бухгалтерской отчетности или счетов).

Злоупотребление служебным положением квалифицируется как противоправное деяние в статье 90 УК (превышение служебных полномочий), однако частично, поскольку уголовная ответственность предусмотрена только за совершение того или иного умышленного действия и не возникает в случае бездействия. Незаконное обогащение пока еще не признано уголовно наказуемым деянием, однако возможность введения соответствующей уголовной ответственности предусматривается в новом законопроекте. Кроме того, статья 298A УК допускает уголовное преследование лиц, обладающих каким-либо имущественным объектом, в отношении которого могут возникнуть обоснованные подозрения в том, что он был похищен или незаконно получен, если при этом такие лица не могут дать удовлетворительного объяснения тому, каким образом они стали его обладателями.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Требования статьи 25 Конвенции частично учтены в положениях, касающихся преступлений, связанных с подстрекательством к лжесвидетельству (ст. 25), воспрепятствованием или попытками воспрепятствовать надлежащему отправлению правосудия путем запугивания, чинения препятствий свидетелю или удерживания свидетеля от дачи показаний (ст. 102 УК) или же путем воспрепятствования любому гражданскому или уголовному судопроизводству, вмешательства в такое судопроизводство или совершения действий с целью не допустить такое судопроизводство (ст. 106 УК). Кроме того, статья 111 предусматривает уголовную ответственность за воспрепятствование или оказание сопротивления лицам, на которых по закону возложена обязанность обеспечить исполнение постановления или распоряжения суда.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Статья 22(b) Закона о ПОД/БФТ устанавливает ответственность юридических лиц, причастных к отмыванию денежных средств, и предусматривает возможность взимания штрафа или принятия решения об отзыве лицензии у соответствующего юридического лица либо возможность применения обеих этих мер наказания. ПОФИ может применять административные санкции независимо от любых судебных санкций и может отозвать лицензию юридического лица или же лишить его права заниматься своей профессиональной деятельностью (ст. 24 Закона о ПОД/БФТ).

Закон 2013 года о компаниях предусматривает административные санкции, включая принудительное прекращение деятельности (ст. 315), если имели место какие-либо факты мошенничества, неправомерные действия или иные нарушения, связанные с управлением деятельностью юридического лица. В соответствии с нормами общего права компании несут гражданско-правовую ответственность за совершенные правонарушения.

Участие и покушение (ст. 27)

В УК содержатся определения таких понятий, как исполнители основных правонарушений (ст. 23), соучастники преступления (ст. 24), дача советов другому лицу в целях совершения преступления (ст. 25), укрывательство преступления (ст. 26) и подстрекательство к совершению преступления (ст. 26A). Покушение на совершение любого преступления признается уголовно наказуемым деянием в статьях 364–366 УК, а приготовление в форме заговора признается уголовным преступлением согласно его статьям 368 (сговор в целях совершения

тяжкого уголовного преступления), 369 (сговор в целях совершения преступления) и 370 (другие виды сговора).

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

Предусмотренные УК уголовные санкции за совершение коррупционных преступлений включают тюремное заключение, штраф, оплату расходов, выплату компенсации и конфискацию. Такая мера, как конфискация, применяется только в отношении ограниченного числа коррупционных преступлений, таких как коррупция должностных лиц (ст. 86), вымогательство взяток публичными должностными лицами (ст. 87) и получение имущества публичными должностными лицами в качестве оплаты за содействие (ст. 88). Суды обладают дискреционным правом заменить любое тюремное заключение штрафом (ст. 29).

Конституция предусматривает иммунитет Президента Республики от привлечения к гражданской или уголовной ответственности в связи с любым его действием или бездействием как в официальном, так и в частном порядке. Судебное преследование Президента возможно после того, как он или она покинет свою должность, и если Национальная ассамблея своим решением обоснует, что такое преследование отвечает государственным интересам (ст. 69). Согласно статьям 114 и 115 члены Национальной ассамблеи не несут ответственности за любые высказывания или действия, допущенные в Национальной ассамблее, и они не могут быть подвергнуты каким-либо гражданским или уголовным процедурам или привлечены к таким процедурам в то время, когда они направляются для участия в любых слушаниях, проводимых Национальной ассамблеей, участвуют в таких слушаниях или возвращаются после их завершения.

ДГО обладает дискреционным полномочием возбуждать и осуществлять уголовное производство и прекращать такое производство на любой стадии до вынесения судебного приговора. Вместе с тем ДГО не может прекратить производство по частным обвинениям без согласия частного обвинителя (ст. 85 Конституции и ст. 64–69 УПК).

Хотя в стране отсутствует какое-либо законодательство, которое предусматривало бы меры, поощряющие лиц, совершивших коррупционное преступление, сотрудничать с компетентными органами, и позволяло бы признавать такое сотрудничество в качестве смягчающего обстоятельства при вынесении приговора или предоставлять им защиту или иммунитет (за исключением мер, предусмотренных в ст. 89 Закона о контроле за наркотическими средствами (ЗКН)), на практике полиция, ДГО и суды могут принимать эти факторы во внимание и, соответственно, предъявлять менее жесткие обвинения, прекращать дела или выносить более мягкие приговоры.

Статьи 99–107 УПК содержат подробное описание мер и процедур, обеспечивающих присутствие обвиняемого в ходе уголовного производства, осуществляемого до подачи кассационной жалобы. В Гамбии приняты руководящие положения Совета по условно-досрочному освобождению, в которых изложены общие подходы к вопросам досрочного освобождения. Однако в этих руководящих положениях конкретно не затрагиваются вопросы, касающиеся условно-досрочного освобождения лиц, совершивших коррупционные преступления.

Общие правила судопроизводства в Гамбии, Правила гражданской службы и Положения о публичной службе допускают применение в отношении публичных должностных лиц, обвиняемых в коррупционных преступлениях, дисциплинарных мер, вплоть до увольнения. Такие меры могут быть приняты наряду

с любыми уголовными санкциями, установленными судами. Кроме того, согласно статье 9 Закона о публичной службе лицо, которое было осуждено за совершение преступления, связанное с недобросовестностью, может быть назначено на публичную должность только по прошествии 4-летнего периода. Пенитенциарная служба осуществляет социальные программы, которые предусматривают консультирование заключенных по различным вопросам, таким как вопросы трудоустройства.

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

Законодательство Гамбии не обеспечивает какой-либо правовой основы для защиты свидетелей, экспертов, которые дают свидетельские показания, потерпевших, их родственников и других близких им лиц. Однако полиция может принимать практические меры по их защите путем присвоения им псевдонимов или обеспечения их физической защиты. Возможность для изложения мнения потерпевших в ходе уголовного производства законодательством не предусмотрена.

Какие-либо конкретные законодательные положения, которые всесторонне охватывали бы вопросы обеспечения защиты лиц, сообщающих информацию, в Гамбии отсутствуют. Однако Закон о трудовых отношениях гласит, что подача жалобы или участие в разбирательствах в отношении работодателя в связи с предполагаемым нарушением тех или иных законов или положений не является основанием для увольнения работника или применения в отношении работника мер дисциплинарного наказания (ст. 83). Более того, указанный Закон гарантирует конфиденциальность источникам любой жалобы, касающейся любого нарушения этого Закона (ст. 12).

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

Гамбийские суды могут отдать распоряжение об изъятии в пользу государства любого имущества, которое представляет собой доходы от преступлений, указанных в статьях 86–88 УК, или, в случае если такое имущество не может быть найдено или изъято, таких сумм, которые соответствуют оцененной стоимости этого имущества (ст. 33 УК). Согласно статье 8 Закона о службе шерифа и гражданских процедурах приведение в исполнение судебных решений возложено на шерифа.

Доходы от любого преступления, влекущего наказание в виде лишения свободы на срок не менее 6 месяцев или доходы от отмывания денег и средства, использовавшиеся для совершения таких преступлений, могут быть изъяты на основании статьи 57 Закона о ПОД/БФТ. Любые коррупционные преступления, о которых идет речь в УК и других законах, влекут за собой наказание в виде лишения свободы на срок более шести месяцев.

Согласно Закону о ПОД/БФТ компетентный орган, расследующий соответствующее преступление, может обращаться в суды с ходатайством об издании ограничительного приказа в отношении любых денежных средств или имущества, имеющих отношение к этим преступлениям (ст. 51–55). Компетентные органы могут запросить суды вынести необходимое постановление в целях выявления, установления местонахождения или количественной оценки имущества подозреваемого, в том числе посредством обращения в подотчетные организации с требованием предоставить всю соответствующую информацию (ст. 45 и 61). Что касается арестованного имущества, то обычно им распоряжаются проводящие расследование сотрудники полиции. Суды могут также назначить поручителя или управляющего, с тем чтобы обеспечить надлежащее распоряжение

денежными средствами или имуществом в течение периода действия ограничительного приказа (ст. 51(4)(b)). Если у служащего полиции или уполномоченного должностного лица компетентного органа появляются разумные основания считать, что имущество, в отношении которого действуют ограничительные меры, используется тем или иным образом, они могут отдать распоряжение о его аресте (ст. 56). Неисполнение ограничительного приказа и фальсификация, сокрытие, уничтожение или изъятие любого документа или материала, который может понадобиться для вынесения постановления об изъятии или конфискации или для обнародования информации о наличии или действии такого постановления, считаются уголовно-наказуемыми преступлениями (ст. 54 и 62, соответственно).

Если имущество, в отношении которого действует постановление об изъятии или конфискации было, в частности, умышленно переоформлено на третье лицо в установленном законом порядке или приобщено к другому имуществу, которое не может быть разделено простым способом, суды могут отдать распоряжение о том, чтобы виновное лицо выплатило сумму, эквивалентную стоимости данного имущества (ст. 57(3) и (4) Закона о ПОД/БФТ). Под вышеуказанным имуществом подразумеваются доходы, прибыли и выгоды, полученные в результате отмывания активов или от использования имущества террористов (ст. 57(2) Закона о ПОД/БФТ).

Банковская тайна не является основанием для отказа в представлении доказательств по требованию судебного органа (ст. 225 Закона о доказательствах). Обязанность раскрывать информацию в соответствии с требованиями Закона о ПОД/БФТ должна соблюдаться вне зависимости от каких-либо обязательств по сохранению тайны или ограничений в отношении раскрытия информации, установленных любым другим законом (ст. 36). ПОФИ также уполномочено запрашивать, получать и изучать любые документы и базы данных любой организации (ст. 5 и 13 Закона о ПОД/БФТ).

Защита прав добросовестных третьих сторон при осуществлении процедур изъятия или конфискации обеспечена (ст. 57 (5)–(9) Закона о ПОД/БФТ).

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

Уголовное законодательство Гамбии не устанавливает какие-либо сроки для возбуждения производства в отношении коррупционных преступлений.

Закон о доказательствах регламентирует обстоятельства, при которых может быть принят во внимание ранее вынесенный в другом государстве обвинительный приговор, и для этих случаев предписывает, каким образом соответствующее обвинение должно быть доказано (ст. 68 и 78(3)).

Юрисдикция (ст. 42)

Согласно статье 4 УК суды Гамбии могут применять его положения только в отношении деяний, совершенных где-либо внутри Гамбии, совершенных за пределами Гамбии лицом, находящимся на государственной службе, или совершенных частично внутри и частично за пределами Гамбии, если такие деяния могли бы рассматриваться в качестве правонарушения согласно положениям УК.

Статья 2 Закона о ПОД/БФТ гласит, что к числу преступлений, влекущих уголовное наказание согласно этому Закону, относятся и преступления, совершенные за пределами Гамбии. Аналогичным образом, положения ЗЭП действуют в отношении любого преступления, указанного в его статье 5, когда оно совершено гражданином Гамбии или негражданином, проживающим в Гамбии

или за ее пределами, в случаях, когда он или она действует совместно с любым лицом, занимающим публичную должность в Гамбии.

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

В соответствии с общим правом коррупция может служить основанием для аннулирования или расторжения контрактов.

УПК наделяет суды полномочием требовать от осужденного лица выплаты компенсации тем, кто понес материальный ущерб или чье здоровье пострадало в результате совершенного преступления (ст. 145). Нормы общего права, применимые в отношении гражданских правонарушений, также позволяют требовать возмещения для любого лица, которое понесло ущерб в результате коррупции.

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

В Гамбии отсутствует какой-либо специализированный орган, ответственный за борьбу с коррупцией. Специализированными правоохранительными органами являются полиция Гамбии и, в частности, ее управления по борьбе с мошенничеством и серьезными преступлениями, а также ГРС. Их независимость и полномочия предусмотрены Конституцией и соответствующими законами. Эти органы могут на основе специальных договоренностей создавать межведомственные следственные группы для расследования крупных дел, в том числе коррупционных дел, в которых замешаны высокопоставленные должностные лица.

Статьи 134 и 135 Конституции предусматривают, что рассмотрением и установлением фактов совершения преступлений, связанных с причинением ущерба публичным средствам и публичному имуществу, должен заниматься Специальный уголовный суд. Однако эти статьи еще ни разу не применялись на практике.

Гамбия еще не приняла мер в целях поощрения сотрудничества между органами следствия и прокуратуры и частным сектором. Согласно статье 5(k) Закона ПОД/БФТ Подразделение для сбора оперативной финансовой информации может организовывать программы подготовки по соответствующим вопросам для сотрудников подотчетных ему структур.

2.2. Успешные результаты и виды практики

- Гамбия установила уголовную ответственность за противодействие исполнению ограничительных приказов или за определенные виды воспрепятствования проведению процедур изъятия или конфискации.

2.3. Трудности в осуществлении

Властям Гамбии рекомендуется:

- расширить определение правонарушений, с тем чтобы конкретно охватить все категории публичных должностных лиц в соответствии с требованиями статьи 2 Конвенции (ст. 15–20);
- расширить определение понятия «публичное должностное лицо», с тем чтобы оно конкретно включало иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций (ст. 16);
- обеспечить, чтобы определение любых видов преступлений, связанных с подкупом, однозначно включало такие элементы, как предоставление,

предложение или обещание публичному должностному лицу через посредников или вымогательство или принятие публичным должностным лицом через посредников какого-либо неправомерного преимущества (ст. 15, 16, 18 и 21);

- рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за злоупотребление влиянием в корыстных целях (ст. 18);
- рассмотреть вопрос о более широком толковании содержащегося в статье 90 УК понятия «злоупотребление служебным положением», с тем чтобы оно включало бездействие и получение неправомерного преимущества для иного физического или юридического лица (ст. 19);
- рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за незаконное обогащение (ст. 20);
- рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за активный и пассивный подкуп в частном секторе (ст. 21);
- обеспечить, чтобы в Законе о ПОД/БФТ вместо использования общего термина «коррупция и подкуп» были перечислены все правонарушения, признанные согласно Конвенции в качестве основных правонарушений (ст. 23(2)(b));
- рассмотреть вопрос о более широком толковании понятия «коррупционные преступления» для обеспечения того, чтобы соответствующие положения действующего национального законодательства Гамбии применялись в отношении любых элементов таких преступлений (ст. 19 и 24);
- обеспечить, чтобы действующие законодательные положения, посредством которых должна осуществляться статья 25(1) Конвенции, были расширены, с тем чтобы охватить такие элементы, как применение физической силы, угроз или запугивания с целью склонения к даче ложных показаний;
- обеспечить, чтобы действующие положения, посредством которых должна осуществляться статья 25(2) Конвенции, были расширены, с тем чтобы охватить такие элементы, как применение физической силы, угроз или запугивания с целью вмешательства в выполнение должностных обязанностей должностными лицами судебных или правоохранительных органов в ходе производств в связи с совершением преступлений, признанных таковыми в соответствии с Конвенцией;
- установить ответственность юридических лиц не только за преступления, связанные с отмыванием денежных средств, но также и за другие преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, и обеспечить, чтобы такая ответственность не наносила ущерба уголовной ответственности физических лиц, совершивших соответствующие преступления (ст. 26);
- обеспечить, чтобы предусмотренное УК наказание в виде изъятия и конфискации, могло применяться в отношении любых преступлений, признанных таковыми согласно Конвенции, а не только в отношении преступлений, указанных в статьях 86–88 УК (ст. 30(1) и 31);
- стремиться обеспечить, чтобы суды осуществляли свое дискреционное право заменять тюремное заключение штрафом, как это предусмотрено статьей 29 УК, таким образом, чтобы при этом учитывалась степень опасности коррупционных преступлений (ст. 30(1));

- стремиться обеспечить, чтобы дискреционные полномочия ДГО и Генерального прокурора, предусмотренные статьями 88–90 УК, осуществлялись таким образом, чтобы достигнуть максимальной эффективности правоохранительных мер (ст. 30(3));
- обеспечить, чтобы определение понятия «любые денежные средства или любое имущество», содержащееся в статье 51 Закона ПОД/БФТ, и определение понятия «имущество, подлежащее изъятию или конфискации», используемое в статье 57 Закона о ПОД/БФТ, соответствовали требованиям статьи 31(1) Конвенции;
- разработать более всесторонние регламентирующие положения в отношении управления арестованным, замороженным или конфискованным имуществом (ст. 31(3));
- обеспечить, чтобы меры по замораживанию, аресту или конфискации применялись также в отношении доходов от преступлений, которые были превращены или преобразованы в другое имущество (ст. 31(4));
- обеспечить, чтобы требования статьи 32 Конвенции были полностью учтены в законодательстве и соблюдались на практике;
- рассмотреть вопрос о том, чтобы требования статьи 33 Конвенции были полностью учтены в законодательстве и соблюдались на практике
- принять законодательство и административные меры в целях поощрения сотрудничества лиц, совершивших коррупционные преступления, с компетентными органами, и обеспечения их защиты (ст. 37(1) и (4));
- рассмотреть возможность применения менее суровых мер наказания в отношении сотрудничающих со следствием лиц, виновных в коррупционных преступлениях и предоставления им иммунитета, а также заключения соглашений и договоренностей с другими государствами об установлении аналогичного режима в случае, если такие правонарушители сотрудничают с этими государствами (ст. 37 (2), (3) и (5));
- принять меры в целях поощрения сотрудничества между национальными органами следствия и прокуратуры и частным сектором и рассмотреть вопрос о поощрении лиц, сообщающих этим органам о коррупционных преступлениях (ст. 39);
- рассмотреть вопрос об установлении юрисдикции гамбийских судов в отношении правонарушений, совершенных против Гамбии или ее граждан (ст. 42(2)(d) и (2)(a) соответственно);
- рассмотреть вопрос о разработке мер по совершенствованию методов сбора данных в статистических целях.

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Помощь на местах с привлечением эксперта по вопросам борьбы с коррупцией (ст. 15, 19, 20, 22, 25, 30, 34, 35, 37–39 и 41)
- Консультирование по правовым вопросам (ст. 17, 23, 26, 33 и 36)
- Разработка плана действий в целях осуществления Конвенции (ст. 17, 18, 20, 22, 24–26, 29, 34–36)

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)

В Гамбии правовой основой для регулирования порядка выдачи в связи с делами о коррупции являются прежде всего Закон 1986 года о выдаче, соответствующие положения Закона 2012 года о ПОД/БФТ, Конвенция против коррупции, Конвенция ЭКОВАС 1994 года о выдаче (Конвенция ЭКОВАС о выдаче) и соответствующие двусторонние соглашения с Сенегалом. Конвенция против коррупции и Конвенция ЭКОВАС о выдаче пока еще не в полном объеме включены во внутреннее законодательство.

Гамбия еще не информировала Генерального секретаря Организации Объединенных Наций о том, является ли для нее Конвенция правовым основанием для сотрудничества по вопросам выдачи, и, соответственно, внимание властей страны было вновь обращено на их обязательство информировать Генерального секретаря о готовности Гамбии использовать Конвенцию в качестве правового основания для такого сотрудничества.

Согласно Закону о выдаче Гамбия не ставит возможность выдачи в конкретные страны Содружества, указанные в этом Законе (ст. 3 и прилагаемый к ней перечень), в зависимость от наличия соответствующего договора. Для любых других иностранных государств наличие договора является обязательным (ст. 4). В настоящее время такой договор заключен только с Сенегалом (Соглашение о судебной конвенции с Сенегалом 1973 года (ССК)).

Кроме того, согласно Закону о выдаче все просьбы о выдаче должны быть адресованы Генеральному прокурору Гамбии, который принимает решение о целесообразности отдания распоряжения (санкции в отношении принятия необходимых процессуальных мер). При отсутствии такого распоряжения магистрат может выдать ордер на предварительный арест лица на основании информации о том, что это лицо находится или предположительно находится в стране (ст. 9 Закона о выдаче) и уведомить об этом Генерального прокурора. Такой арест может быть произведен, если Генеральным инспектором полиции будет получено соответствующее уведомление от Международной организации уголовной полиции (Интерпол) (ст. 9(2)).

Согласно статье 6 (преступления, влекущие выдачу) Закона о выдаче требование в отношении обоюдного признания деяния уголовно наказуемым является обязательным. В статье 6 также указывается, что для того, чтобы преступление могло повлечь за собой выдачу, максимальное наказание за его совершение должно соответствовать не менее 12 месяцам тюремного заключения. Сопутствующие правонарушения могут повлечь за собой выдачу в соответствии с пунктом 3 статьи 7 (общие ограничения в отношении выдачи). В статье 7 также перечислены основания для отказа в просьбе о выдаче, если она преследует следующие дискриминационные цели: если предполагаемое правонарушение носит политический характер, если просьба преследует цель наказания лица по причине его расы, вероисповедания, гражданства или политических убеждений или если этому лицу может быть причинен вред в ходе судебного разбирательства или оно может быть подвергнуто наказанию, тюремному заключению или ограничению его личной свободы по причине его или ее расы, вероисповедания, гражданства или политических убеждений.

До настоящего времени какие-либо меры в целях упрощения процедуры выдачи или требований, касающихся представления доказательств, применительно к коррупционным преступлениям приняты не были.

Конституционные гарантии справедливого судебного разбирательства, предусмотренные в статье 24 Конституции, в полной мере распространяются и на процедуры выдачи (ст. 11 Закона о выдаче). Кроме того, статья 12 Закона предусматривает право лиц, помещенных под стражу в рамках производства, связанного с выдачей, обратиться с ходатайством о возбуждении процедуры хабеас корпус.

Гамбия может выдать своих граждан любой стране, входящей в Содружество, или иностранному государству, за исключением Сенегала (ст. 22 ССК). Выдача ее граждан с условием их возвращения в страну для отбывания наказания законодательством не предусмотрена. Принцип *aut dedere aut judicare* в отношении Сенегала закреплен в такой же статье ССК.

Закон о выдаче, так же как и статья 9 Конвенции ЭКОВАС о выдаче, не предусматривает каких-либо оснований для отказа в выполнении просьбы о выдаче на том лишь основании, что она касается преступлений, связанных с налоговыми вопросами.

Несмотря на отсутствие в законодательстве соответствующего конкретного положения, Гамбия, согласно общей установившейся практике, предоставляет запрашивающим государствам до отказа в выдаче возможность представить дополнительную информацию.

Процедуры, касающиеся передачи уголовного производства, регулируются на основании Конвенции ЭКОВАС о взаимной правовой помощи по уголовным делам, одним из государств-участников которой является Гамбия (ст. 21–32). Вместе с тем данная Конвенция еще не включена во внутреннее законодательство страны посредством принятия соответствующего акта Национальной ассамблеей.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

В Гамбии отсутствует отдельное внутренне законодательство, которое регулировало бы порядок оказания взаимной правовой помощи по уголовным вопросам, и поэтому в качестве альтернативы власти страны применяют соответствующие части различных законодательных актов, таких, как Закон о ПОД/БФТ. При этом, однако, следует отметить, что закон о ПОД/БФТ применяется только в отношении преступлений, связанных с отмыванием денежных средств (ст. 72(2)). В настоящее время в стадии разработки находится законопроект, касающийся оказания взаимной правовой помощи по уголовным вопросам.

Гамбия является государством — участником Конвенции ЭКОВАС об оказании взаимной правовой помощи по уголовным делам, однако еще не включила ее в свое внутреннее законодательство. Для предоставления помощи иностранным государствам наличие соответствующего договора не требуется, однако при этом необходимо соблюдение принципа взаимности. Положения об оказании взаимной правовой помощи, закрепленные в Конвенции ООН, применяться напрямую не могут.

Согласно Закону ПОД/БФТ обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является обязательным. В Законе указывается, что компетентные органы могут отказать в выполнении просьбы, если она преследует цель, противореча-

щую Конституции Гамбии, или ее выполнение может нанести ущерб национальным интересам Гамбии. Банковская тайна основанием для отклонения просьб не является.

Закон о ПОД/БФТ разрешает также компетентным органам от имени запрашивающего государства получать в судах Гамбии, в частности, распоряжения о производстве обыска (ст. 73), постановления об отслеживании собственности (ст. 74), постановления о замораживании или изъятии (ст. 75) и распоряжения о доставке документов или лиц в местный суд для получения доказательств (ст. 76). В статьях 81 и 82 перечислены требования, касающиеся формы и содержания просьб об оказании взаимной правовой помощи.

Как показывает практика, власти могут по собственной инициативе передавать информацию другому государству, предоставлять возможность вносить изменения в просьбу до отказа в ее выполнении и в случае отказа информировать о его причинах. Вместе с тем каких-либо практических примеров в этом отношении приведено не было.

Вопросы сохранения конфиденциальности просьб частично рассматриваются в статье 85 Закона о ПОД/БФТ. Эта статья предусматривает уголовную ответственность за вмешательство в исполнение любого выданного в соответствии с просьбой об оказании взаимной помощи распоряжения путем фальсификации, сокрытия, уничтожения или изъятия соответствующих документов или материалов или путем разглашения любой информации, которая могла бы нанести ущерб расследованию, на основании которого данное распоряжение может быть или было отдано.

Гамбия не уведомила Генерального секретаря Организации Объединенных Наций о центральном органе, назначенном для получения просьб об оказании взаимной правовой помощи. Также не было направлено уведомление о приемлемом языке или приемлемых языках, на котором/которых такие просьбы должны представляться. Вместе с тем на практике просьбы принимаются Канцелярией Генерального прокурора при Министерстве юстиции Гамбии.

Внимание властей Гамбии было еще раз обращено на их обязательство уведомить Генерального секретаря о назначении центрального органа, ответственного за получение просьб об оказании взаимной правовой помощи, и о языке или языках, на котором/которых такие просьбы должны быть составлены.

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

Гамбия является государством — членом Организации полицейского сотрудничества Африканского союза (АФРИПОЛ) и Интерпола и государством — участником Соглашения ЭКОВАС от 2002 года о сотрудничестве между органами полиции государств-членов в проведении уголовных расследований. ПОФИ Гамбии является членом Межправительственной группы по борьбе с отмыванием денег в Западной Африке (ГИАБА), однако в состав Эгмонтской группы не входит.

Статья 4(c) Закона о ПОД/БФТ разрешает ПОФИ обмениваться информацией со своими партнерами и заключать в этих целях соответствующие соглашения. Согласно статье 6 Закона об органах национальной безопасности ГРС уполномочено заключать по мере необходимости соглашения о сотрудничестве с органами безопасности других стран.

Следственные органы Гамбии сотрудничают с другими странами и ранее проводили совместные расследования с Бразилией, Ганой, Марокко, Сенегалом

и Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии, хотя и в отношении других преступлений.

Закон о контроле над наркотическими средствами (ст. 64) прямо допускает использование таких методов, как контролируемые поставки и операции под прикрытием, хотя такие методы могут также использоваться для расследования других преступлений.

Гамбия не заключала международных соглашений или договоренностей об использовании специальных методов расследования в контексте сотрудничества на международном уровне.

3.2. Успешные результаты и виды практики

- Такие деяния, как вмешательство в процесс оказания взаимной правовой помощи и нарушение ее конфиденциальности, влекут за собой уголовную ответственность.

3.3. Трудности в осуществлении

Властям Гамбии рекомендуется:

- внести изменения в действующий Закон о выдаче или принять новый всесторонний закон о выдаче в полном соответствии с требованиями Конвенции против коррупции (ст. 44);
- обеспечить, чтобы все коррупционные преступления считались преступлениями, влекущими за собой выдачу, либо путем составления конкретного перечня таких преступлений напрямую, либо путем обеспечения того, чтобы минимальное наказание за такие преступления соответствовало требуемому минимальному наказанию применительно к выдаче (ст. 44(1));
- рассмотреть возможность санкционирования выдачи при отсутствии обоюдного признания соответствующего деяния уголовным преступлением (ст. 44(2));
- прилагать усилия в целях упрощения процедур выдачи и требований в отношении представления доказательств, с тем чтобы ускорить порядок приведения в действие соответствующих процедур применительно к коррупционным преступлениям (ст. 44(9));
- принять новое всестороннее законодательство об оказании взаимной помощи по уголовным вопросам в полном соответствии с требованиями Конвенции против коррупции (ст. 46);
- обеспечить, чтобы соответствующее законодательство прямо предусматривало возможность использования специальных методов расследования в отношении коррупционных преступлений (ст. 50);
- заключить двусторонние или многосторонние соглашения в целях укрепления международного сотрудничества по вопросам выдачи, оказания взаимной правовой помощи, передачи осужденных лиц или уголовного производства, а также сотрудничества между правоохранительными органами, и сотрудничества в проведении совместных расследований и использовании специальных методов расследования (ст. 44–50).

3.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Помощь в разработке законодательства или помощь на месте с привлечением соответствующего эксперта (ст. 44–50).