



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

Distr.: General
26 June 2019
Russian
Original: English

**Группа по обзору хода осуществления
Первая часть возобновленной десятой сессии
Вена, 2–4 сентября 2019 года
Пункт 2 повестки дня
Обзор хода осуществления Конвенции Организации
Объединенных Наций против коррупции**

Резюме

Записка Секретариата

Добавление

Содержание

	Стр.
II. Резюме	2
Ниуэ	2



II. Резюме

Ниуэ

1. Введение. Обзор правовой и институциональной основ Ниуэ в контексте осуществления Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции

Ниуэ присоединилось к Конвенции 3 октября 2017 года. Конвенция вступила в силу для Ниуэ 2 ноября 2017 года.

Ниуэ является самоуправляемым государственным образованием в свободной ассоциации с Новой Зеландией. Конституция Ниуэ гласит, что Новая Зеландия несет постоянную ответственность за оказание Ниуэ поддержки в вопросах внешних связей и обороны. Такая ответственность не наделяет Новую Зеландию никакими правами, и она может осуществлять эти функции только по просьбе и от имени Ниуэ.

Статья 4 Закона о толковании (2004 год) устанавливает следующую иерархию законов и норм в порядке приоритетности: а) Конституция, б) законодательные акты, принятые Ассамблеей, с) подзаконные нормативно-правовые акты, d) правовые обычаи Ниуэ, и е) нормы общего права Ниуэ.

Законодательство, с помощью которого обеспечивается осуществление Конвенции, включает: Конституцию, Закон о представлении отчетности о финансовых операциях (ЗОФО), Закон о Ниуэ, Положение о пенитенциарной системе, Закон о доходах от преступной деятельности (ЗДПД), Положения о публичной службе, Закон о выдаче и Закон о взаимной помощи по уголовным делам (ЗВПУД).

К числу наиболее значимых учреждений, задействованных в борьбе с коррупцией, следует отнести: Управление по уголовно-правовым вопросам, полицию, Подразделение финансовой разведки (ПФР), Комиссию по делам публичной службы (Комиссия) и Таможенную службу.

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 активный и пассивный подкуп публичных должностных лиц установлена на основании статей 180A–180F Закона о Ниуэ. Действие этих статей распространяется на сотрудников судебных органов, министров, представителей исполнительной власти, членов Ассамблеи, сотрудников правоохранительных органов и других должностных лиц, однако при этом охватываются не все категории публичных должностных лиц, указанные в статье 2 Конвенции. Прямой подкуп и подкуп через посредников подпадают под определение понятия «подкуп».

Такое деяние, как обещание взятки, законодательством не охватывается, и в Законе о Ниуэ отсутствует определение, которое позволяло бы трактовать содержащуюся в нем обязательную ссылку на преступный умысел («в коррупционных целях»). Кроме того, для возбуждения судебного преследования за коррупционные преступления, обозначенные в статьях 180A, 180B, 180E, 180F и 180G Закона о Ниуэ, требуется согласие Министра юстиции (статья 180H).

Ниуэ не установило уголовную ответственность за подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций.

Злоупотребление влиянием в корыстных целях уголовным преступлением не считается.

Уголовное наказание за подкуп в частном секторе также не предусмотрено.

Отмывание денег и сокрытие (ст. 23 и 24)

Отмывание денег уголовным преступлением признается (статья 64 ЗДПД). В статье 64(3) отмывание денег определяется как участие в сделке, при совершении которой используются доходы от преступной деятельности. Однако толкование терминов «участие» или «сделка» при этом отсутствует, и, к тому же, в ЗДПД нет конкретной ссылки на преследуемые при отмывании денег цели «сокрытия или утаивания преступного источника имущества». ЗДПД устанавливает уголовную ответственность за сокрытие и принятие любых доходов от преступлений, а также за владение и распоряжение такими доходами или их перевод в Ниуэ (статья 64(3)(b)). Вместе с тем нигде прямо не упоминается такое деяние, как «утаивание» имущества (в том смысле, как это понимается в статье 23(1)(a) Конвенции). В ЗДПД также отсутствуют положения, в которых конкретно рассматривались бы деяния, связанные с «приобретением» или «использованием» доходов от преступной деятельности.

Закон о Ниуэ охватывает некоторые сопутствующие преступления, такие как сговор (статья 228) и подстрекательство (статья 232), однако положения об этих преступлениях, как показывает практика, не применяются в отношении преступлений, указанных в ЗДПД.

ЗДПД относит к числу основных правонарушений все серьезные преступления, влекущие наказание в виде лишения свободы на максимальный срок не менее 12 месяцев (статья 4), включая коррупцию и подкуп. Однако уголовно наказуемыми считаются на Ниуэ не все преступления, предусмотренные Конвенцией, что сужает сферу применения законодательства, направленного на противодействие отмыванию денежных средств. Юрисдикция в отношении основных правонарушений, совершенных за пределами территории Ниуэ, установлена, и Закон о доходах от преступной деятельности не требует в этих случаях обоюдного признания деяния уголовным преступлением.

ЗДПД не содержит положений об уголовной ответственности за отмывание собственных доходов.

Сокрытие признается уголовным преступлением в статье 65 ЗДПД. Это положение не действует, однако, в том случае, если у совершившего указанное деяние лица отсутствовали разумные основания подозревать, что соответствующее имущество было получено или реализовано в результате незаконной деятельности.

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

Определение понятия «кража», которое фигурирует в Законе о Ниуэ (статья 188), включает «неправомерное присвоение или реализацию или какое-либо иное использование» некоторых объектов имущества. Вместе с тем кража — это хищение только движимых предметов, принадлежащих какому-либо лицу (статья 188(2)), и, соответственно, это понятие не охватывает все ситуации, обозначенные в статье 17 Конвенции. С другой стороны, Закон содержит положения, в которых надлежащим образом квалифицируются случаи хищения в целях извлечения выгод для третьих сторон (статья 191).

Хищение в частном секторе, злоупотребление со стороны публичных должностных лиц своим служебным положением и незаконное обогащение уголовными преступлениями не считаются.

Воспрепятствование осуществлению правосудия (ст. 25)

Уголовная ответственность за подкуп свидетелей на территории Ниуэ не установлена. Статьи 101 и 158 Закона о Ниуэ содержат положения, касающиеся воспрепятствования судопроизводству, и потенциально охватывают такие элементы, как применение физической силы, угроз или запугивания с целью склонения к даче ложных показаний или вмешательства в процесс дачи показаний или представления доказательств.

Вместе с тем в статье 158 говорится только о воспрепятствовании действиям констеблей, а в статье 101(с) — о воспрепятствовании действиям констеблей и сотрудников судебных органов при выполнении ими конкретных обязанностей.

Ответственность юридических лиц (ст. 26)

Судебное преследование юридических лиц на Ниуэ может осуществляться таким же образом, что и преследование физических лиц, по причине весьма широкого толкования в законодательстве понятия «лицо» (статья 5 Закона о толковании). Однако при этом остается неясным, препятствует ли ответственность юридического лица уголовной ответственности физического лица.

Статья 240 Закона о Ниуэ позволяет суду, по своему усмотрению, налагать штрафы вместо лишения свободы. Критерии, на основании которых могут осуществляться такие дискреционные полномочия, конкретно не оговорены. Неясно также, каким образом определяется мера наказания юридических лиц в случаях коррупции. Сотрудники соответствующих ведомств обратили внимание на необходимость разработать руководящие указания, касающиеся вынесения приговоров.

Участие и покушение (ст. 27)

Закон о Ниуэ охватывает такие сопутствующие преступления, как сговор (статья 228), подстрекательство (статья 232), пособничество и побуждение (статья 233), дача советов и оказание содействия (статья 235). Закон о Ниуэ также предусматривает уголовную ответственность за покушение на совершение преступления (статья 229), однако не охватывает деяния, связанные с приготовлением к совершению преступления.

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

Как уже отмечалось в связи со статьей 26 Конвенции, статья 240 Закона о Ниуэ допускает возможность наложения штрафов вместо лишения свободы на основании дискреционного решения суда. Сотрудники соответствующих ведомств обратили внимание на необходимость разработать руководящие указания, касающиеся вынесения приговоров.

Абсолютным иммунитетом от уголовного преследования не обладает ни одно публичное должностное лицо. Генерал-губернатор (или, в некоторых случаях, Кабинет) может на основании статьи 286 Закона о Ниуэ помиловать правонарушителя или сократить на любом этапе срок тюремного заключения, к которому был приговорен правонарушитель, а также помиловать любого правонарушителя, который предоставил доказательства, позволяющие вынести обвинительный приговор в отношении какого-либо сообщника.

Как показывает практика, полиция может возбуждать преследование за совершение любых видов преступлений, кроме преступлений, связанных с налоговыми и кадровыми вопросами. Принятые Ниуэ Руководящие указания по вопросам судебного преследования содержат предписания в отношении вынесения решений органами прокуратуры, однако никакого отдельного закона или постановления по этому вопросу не существует.

Статья 282 Закона о Ниуэ устанавливает процедуры освобождения под поручительство и залог.

Система условно-досрочного освобождения функционирует под контролем Совета по вопросам условно-досрочного освобождения и инспекторов по надзору за условно-досрочно освобожденными лицами (статья 286А, Закон о Ниуэ). Решение о возможности условно-досрочного освобождения принимается с учетом степени опасности совершенного преступления (статья 33, Положение о пенитенциарной системе).

Комиссия по делам публичной службы может увольнять публичных должностных лиц, осужденных за совершение уголовных преступлений, переводить их на другую работу, снижать им заработную плату, выносить им порицание и предупреждение или устанавливать для них определенный испытательный срок (Положение 75, Положения о публичной службе (ППС)). Сотрудник, обвиненный в совершении уголовного преступления, влекущего наказание в виде тюремного заключения на срок один год или более, должен быть отстранен от выполнения своих служебных обязанностей (Положение 76, ППС).

Лица, уволенные с публичной службы, не могут быть привлечены к работе в качестве постоянных сотрудников в системе государственной службы (включая государственные предприятия) (Положение 30, ППС). Вместе с тем в положениях о публичной службе не установлен запрет на работу в качестве публичных должностных лиц для тех, в отношении кого был вынесен обвинительный приговор.

На Ниуэ отсутствует программа, которая способствовала бы реинтеграции в общество осужденных правонарушителей.

Помимо вышеупомянутой статьи 286 Закона о Ниуэ никакие дискреционные полномочия, которые позволяли бы правоохранительным органам предоставлять специальную защиту или иммунитет правонарушителям, сотрудничающим со следствием, законодательством не предусмотрены.

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

Властями Ниуэ не приняты меры для обеспечения эффективной защиты свидетелей, экспертов и их родственников или близких им лиц, включая физическую защиту таких лиц, а также не установлены правила представления доказательств, которые обеспечивали бы их безопасность при даче показаний, или меры для их переселения в другое место. Не существует и каких-либо конкретных мер по защите потерпевших.

Властями Ниуэ также не приняты меры по защите лиц, сообщающих информацию, от несправедливого обращения или возможного возмездия.

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

В тех случаях, когда лицо осуждено за совершение серьезного преступления, под которым подразумевается преступление, влекущее максимальное наказание в виде смертной казни или лишения свободы на срок не менее 12 месяцев, Генеральный солиситор может обратиться в суд с ходатайством о вынесении постановления об изъятии имущества сомнительного происхождения и/или постановления о конфискации материальных выгод, полученных лицом в результате преступной деятельности (статья 6 ЗДПД). Конфискация на основе оцененной стоимости имущества в законодательстве Ниуэ предусмотрена (статья 19 ЗДПД).

Имуществом сомнительного происхождения считается имущество, которое было использовано при совершении или в связи с совершением какого-либо преступления (статья 4 ЗДПД). Тем не менее в ЗДПД ничего не говорится о средствах, предназначенных для использования во время совершения

преступления. Кроме того, поскольку Ниуэ не ввело уголовную ответственность за все преступления, обозначенные в Конвенции, в нормативно-правовых положениях, касающихся замораживания, ареста и конфискации имущества в связи с совершением указанных в Конвенции преступлений, имеются определенные пробелы.

ЗДПД предусматривает возможность ареста и замораживания имущества и в дополнение к традиционным инструментам, имеющимся в распоряжении следственных органов, таким как ордера на обыск, предоставляет им полномочия в области сбора информации. Указанные меры позволяют выявлять, отслеживать, замораживать или арестовывать доходы от преступлений.

Начальник полиции или Финансовый секретарь могут управлять арестованным и замороженным имуществом, однако никакие руководящие указания или процедуры, которые регулировали бы порядок управления арестованным имуществом, не предусмотрены.

В законодательстве отсутствует положение, которое обязывало бы лицо, совершившее преступление, доказать законное происхождение предполагаемых доходов от преступления или другого имущества, подлежащего конфискации.

Согласно ЗДПД, судьи, рассматривающие ходатайства об изъятии имущества, вправе, по своему усмотрению, учитывать права третьих сторон (статья 11(4)). ЗДПД также предусматривает защиту прав третьих сторон, заявивших о своих претензиях на имущество (статья 13).

Положения ЗОФО, в частности статьи 5(2) и 21(2), обеспечивают достаточные правовые основания, чтобы обойти обязательства в отношении сохранения тайны финансовых операций.

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

Законодательные положения, касающиеся сроков исковой давности, аналогичны соответствующим положениям, действующим в Новой Зеландии (статья 706 Закона о Ниуэ). Срок давности для серьезных преступлений, включая преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, не установлен.

В законодательстве Ниуэ ничего не сказано относительно допустимости учета в ходе судопроизводства ранее вынесенных обвинительных приговоров.

Юрисдикция (ст. 42)

Ниуэ установило территориальную юрисдикцию в соответствии с Законом о Ниуэ и ЗДПД, однако о юрисдикции в отношении водных и воздушных судов нигде конкретно не говорится.

ЗДПД не охватывает никакие сопутствующие преступления, имеющие отношение к отмыванию денег (акты соучастия), вне зависимости от того, были ли они совершены на территории Ниуэ или за его пределами.

Закон о Ниуэ и ЗДПД не предусматривают возможность осуществления юрисдикции на основе принципов гражданства и государственной защиты.

Юрисдикция в отношении преступлений, совершенных лицами, которые не подлежат выдаче, не установлена.

Ниуэ не располагает механизмом, позволяющим избегать коллизии юрисдикций.

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

Механизм устранения последствий коррупции, например, законодательные положения об аннулировании или расторжении контрактов или отзыве концессий или другие аналогичные инструменты, в стране отсутствуют.

Компенсация ущерба предусмотрена только в случаях утраты имущества или причинения имущественного ущерба (статья 287 Закона о Ниуэ).

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

Полиция Ниуэ является основным ведомством, отвечающим за расследование и уголовное преследование в связи с общеуголовными преступлениями. Ниуэ не имеет следователей или прокуроров, специально занимающихся расследованием финансовых и экономических преступлений. Подготовка кадров и выделяемые ресурсы для осуществления расследований и уголовного преследования на национальном уровне весьма ограничены. Представляется целесообразным дополнительно усилить меры для обеспечения самостоятельности правоохранительных органов.

Официальный механизм для межведомственного сотрудничества в стране отсутствует, однако начальник полиции имеет возможность обращаться, по мере необходимости, за содействием к соответствующим ведомствам. В отдельных случаях может быть запрошена консультативная и оперативная помощь со стороны полиции или таможенной службы Новой Зеландии.

Публичные должностные лица не обязаны сообщать органам следствия и прокуратуры о фактах коррупции и других неправомерных действиях.

Что касается сотрудничества со структурами частного сектора, то ЗОФО обязывает финансовые учреждения представлять сообщения о подозрительных сделках (СПС) в Подразделение финансовой разведки (статья 8). Финансовые учреждения могут также сообщать информацию о подозрительных фактах констеблю или Генеральному солиситору (статья 58 ЗДПД).

Согласно предписаниям статьи 21 ЗОФО Подразделение финансовой разведки передает информацию, подготовленную на основе СПС, Управлению по уголовно-правовым вопросам, а также, если Генеральный солиситор считает это необходимым, полиции, соответствующему правоохранительному органу или надзорному органу за пределами Ниуэ.

2.2. Успешные результаты и виды практики

- ЗДПД (статья 11(2)) устанавливает целый ряд критериев доказательности, которые способствуют изъятию и конфискации доходов от преступной деятельности (ст. 31(1)).

2.3. Трудности в осуществлении

Властям Ниуэ рекомендуется:

- внести изменения в законодательство для обеспечения охвата всех категорий публичных должностных лиц, указанных в статье 2 Конвенции (ст. 15);
- принять законодательное положение, охватывающее такой элемент, как обещание взятки (ст. 15(a));
- исключить из законодательства используемую в качестве обязательной ссылки на преступный умысел (*mens rea*) формулировку «в коррупционных целях» (ст. 15(a), (b));
- снять требование о согласии, предусмотренное в статье 180Н Закона о Ниуэ (ст. 15, 30(3));
- установить уголовную ответственность за подкуп иностранных публичных должностных лиц или должностных лиц публичных международных организаций и рассмотреть вопрос о признании указанного деяния уголовно наказуемым в случае его совершения с помощью посредников (ст. 16);

- принять всеобъемлющее законодательное положение о таких составах преступлений, как хищение, неправомерное присвоение или иное нецелевое использование любого имущества публичным должностным лицом (ст. 17);
- рассмотреть возможность принятия отдельного положения об уголовной ответственности за злоупотребление влиянием в корыстных целях (ст. 18);
- рассмотреть возможность включения в законодательство отдельной нормы о злоупотреблении служебным положением (ст. 19);
- рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за незаконное обогащение (ст. 20);
- рассмотреть вопрос о введении уголовной ответственности за подкуп в частном секторе (ст. 21);
- рассмотреть возможность принятия всеобъемлющего положения о таком составе преступления, как подкуп в частном секторе (ст. 22);
- принять законодательное положение о преступлении отмывания денег, которое будет более четко совпадать с положениями Конвенции и однозначно охватывать такие элементы, как «конверсия или перевод» доходов от преступлений и «утаивание» источника имущества, а также конкретно ссылаться на соответствующую цель или соответствующий преступный умысел (ст. 23(1)(a));
- внести поправки в действующее законодательное положение о преступлении отмывания денег, с тем чтобы конкретно охватить такие элементы, как приобретение или использование доходов от преступной деятельности (ст. 23(1)(b)(i));
- внести поправки в ЗДПД, с тем чтобы оно охватывало сопутствующие преступления, имеющие отношение к отмыванию денег (ст. 23(1)(b)(ii));
- внести поправки в законодательство, с тем чтобы охватить как можно большее число основных правонарушений, и с этой целью, в частности, ввести уголовную ответственность за преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, и обеспечить, как минимум, чтобы они квалифицировались как основные правонарушения в связи с отмыванием денег (ст. 23(2)(a)–(c));
- предусмотреть в законодательстве, что лицо может быть осуждено одновременно за основное правонарушение и за отмывание денег (ст. 23(2)(e));
- принять законодательное положение о преступлении подкупа свидетелей, в котором должны быть учтены требования Конвенции (ст. 25(a));
- принять законодательное положение о воспрепятствовании осуществлению правосудия или действиям сотрудников правоохранительных органов, которое бы в большей степени соответствовало требованиям Конвенции (ст. 25(b));
- обозначить конкретные санкции в отношении юридических лиц за преступления, связанные с коррупцией, и обеспечить, в частности, чтобы эти санкции были эффективными, соразмерными и оказывающими сдерживающее воздействие (ст. 26);
- уточнить, что ответственность юридических лиц не зависит от уголовной ответственности совершивших преступления физических лиц (ст. 26);
- внести поправки в статью 240 Закона о Ниуэ, с тем чтобы исключить возможность наложения штрафа вместо лишения свободы в качестве меры наказания за совершение преступлений, признанных таковыми согласно Конвенции (ст. 26, 30(1));

- разработать руководящие указания, касающиеся вынесения приговоров, с тем чтобы соответствующие должностные лица могли получить дополнительные разъяснения по вопросам обеспечения единообразия и соразмерности приговоров и воспользоваться накопленным в этой области положительным опытом других стран (ст. 26, 30(1));
- рассмотреть вопрос об установлении уголовной ответственности за приготовления к совершению преступления (ст. 27(3));
- принять законодательные положения, регулирующие порядок осуществления дискреционных юридических полномочий в соответствии с требованиями Конвенции (ст. 30(3));
- рассмотреть возможность установления необходимых процедур для лишения лиц, осужденных за преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, права занимать публичные должности (ст. 30(7));
- прилагать усилия для принятия мер, способствующих реинтеграции в общество осужденных правонарушителей 30(10));
- распространить действие положений своего законодательства, касающихся мер по замораживанию, аресту и конфискации, на все преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, а также предусмотреть применение указанных мер в отношении средств, предназначенных для использования при совершении тех преступлений, которые обозначены в Конвенции (ст. 31(1));
- принять меры в целях повышения эффективности управления замороженным, арестованным или конфискованным имуществом соответствующими компетентными органами (ст. 31(3));
- рассмотреть возможность установления мер, обязывающих правонарушителя доказать законное происхождение предполагаемых доходов от преступлений или другого подлежащего конфискации имущества (ст. 31(8));
- принять надлежащие меры для обеспечения эффективной защиты свидетелей, экспертов и потерпевших, а также их родственников или близких им лиц, включая, в надлежащих случаях, их физическую защиту, переселение в другое место и установление правил доказывания в соответствии с предписаниями статьи 32 (ст. 32);
- рассмотреть возможность принятия необходимых мер для защиты лиц, сообщавших информацию, и обеспечить их эффективное применение на практике (ст. 33);
- внести поправки в свое законодательство, с тем чтобы урегулировать вопрос о последствиях коррупции (ст. 34);
- расширить свое законодательство, с тем чтобы физические лица, которым был причинен ущерб любого рода в результате какого-либо коррупционного деяния, имели право предъявить требование о компенсации, в том числе за телесные или другие повреждения (ст. 35);
- обеспечить наличие органа или органов или лиц, специализирующихся на борьбе с коррупцией с помощью правоохранительных мер, и предоставить этому органу или органам или лицам необходимую самостоятельность, с тем чтобы они могли выполнять свои функции эффективно и без какого-либо ненадлежащего влияния, а также обеспечить надлежащую подготовку таких лиц или сотрудников такого органа или таких органов и выделение необходимых для их деятельности ресурсов (ст. 36);
- принять меры для поощрения правонарушителей к сотрудничеству в ходе расследований и уголовного преследования, включая соответствующие меры по обеспечению защиты правонарушителей, сотрудничающих со следствием, с учетом степени их сотрудничества в каждом отдельном

случае, например, с учетом фактологической, особо ценной информации, предоставленной ими компетентным органам, или оказанного содействия в возвращении доходов от преступной деятельности. Соответствующие меры могут включать, в надлежащих случаях, смягчение наказания, предоставление иммунитетов или иные меры защиты (ст. 37);

- принять меры для укрепления сотрудничества между государственными органами и органами следствия и прокуратуры и с этой целью, в частности, рассмотреть вопрос об установлении для публичных должностных лиц обязательства уведомлять органы следствия и прокуратуры о случаях коррупции и других неправомерных действиях (ст. 38);
- внести изменения в ЗОФО для обеспечения того, чтобы сообщения о подозрительных сделках могли передаваться соответствующим правоохранительным органам, при необходимости, после проведения финансового анализа, только на основании решения ПФР, которое не должно при этом каким-либо образом согласовываться с другими инстанциями (ст. 39);
- рассмотреть возможность принятия законодательного положения о допустимости учета ранее вынесенного в другом государстве обвинительного приговора (ст. 41);
- внести уточнения в законодательство, с тем чтобы установить юрисдикцию Ниуэ в отношении преступлений, совершенных на борту его водных и воздушных судов (ст. 42(1)(b));
- рассмотреть возможность установления юрисдикции в отношении преступлений, совершенных в обстоятельствах, указанных в подпунктах 2(a)–(d) статьи 42 Конвенции (ст. 42(2));
- принять необходимые меры для установления юрисдикции в отношении преступлений, совершенных в обстоятельствах, указанных в пунктах 3 и 4 статьи 42 (ст. 42(3), (4));
- прилагать дальнейшие усилия для укрепления сотрудничества с другими государствами в случаях, когда соответствующие судебные разбирательства проводятся параллельно (ст. 42(5)).

2.4. Выявленные потребности в технической помощи для улучшения осуществления Конвенции

- Юридическая консультативная помощь для содействия разработке руководящих указаний, касающихся вынесения приговоров (ст. 30(1)).

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)

Закон о выдаче устанавливает процедуры выдачи лиц как Ниуэ, так и из Ниуэ в случае совершения преступлений, которые могут повлечь выдачу и которые определены в статье 2 как преступления, наказуемые лишением свободы на срок не менее 12 месяцев, или как поведение, которое должно считаться преступлением, влекущим выдачу, согласно договору о выдаче с запросившей выдачу страной. Закон о выдаче допускает выдачу только в те «страны, в которые разрешена выдача» (в настоящее время только Острова Кука и Новая Зеландия).

Обоюдное признание деяния уголовно наказуемым является обязательным условием для выдачи. Ниуэ не установило уголовную ответственность за все преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, вследствие чего возможности выдачи остаются ограниченными.

Ниуэ может выдавать запрашиваемых к выдаче лиц в соответствии с Лондонской системой выдачи в рамках Содружества, однако не использует эту систему на практике. Ниуэ не подписало ни одного двустороннего или многостороннего договора о выдаче и в принципе может использовать Конвенцию в качестве основания для выдачи по решению своего Правительства. Ниуэ допускает выдачу не только Островам Кука и Новой Зеландии, но и другим странам, правда на условиях взаимности.

Согласно статье 10 Закона о выдаче в просьбе о выдаче должно быть отказано, если преступление, влекущее выдачу, является политическим преступлением в той стране, куда разрешена выдача. При этом конкретное толкование понятия «политическое преступление» не предусмотрено никаким законом и никакой практикой.

В Законе о выдаче изложены требования, при соблюдении которых допускается выдача, и основания для отказа в выдаче (статьи 9–11).

Выдача возможна только по решению суда. Суд Ниуэ заседает дважды в год, однако, с учетом сложившейся практики, судья может также заслушивать соответствующие ходатайства по телефону.

Статья 8 Закона о выдаче предусматривает возможность использования упрощенных мер в тех случаях, когда лицо дает свое согласие на выдачу. Упрощенная процедура, получившая название «поддержка выданных ордеров», применяется в отношении стран, в которые разрешена выдача, и предполагает подтверждение ордера, первоначально выданного в Новой Зеландии или на Островах Кука для целей предварительного задержания. Помимо вышеуказанных мер никакие иные меры для упрощения и ускорения процедур выдачи не установлены.

Все граждане Ниуэ имеют гражданство Новой Зеландии. Гражданство является дискреционным основанием для отказа в выдаче (статья 11(1)(iv) Закона о выдаче). Однако судебное преследование вместо выдачи не предусмотрено.

Законодательство не содержит положений, которые обеспечивали бы справедливое обращение с лицами в рамках процедур выдачи, за исключением их права ходатайствовать о пересмотре решения, устанавливающего правомочность их передачи другому государству.

Возможная дискриминация по признаку расы, вероисповедания, гражданства или политических убеждений является, согласно статье 10 Закона о выдаче, обязательным основанием для отказа в выдаче. Однако пол и этническое происхождение в числе возможных причин дискриминации не указаны.

Закон о выдаче не требует проведения консультаций до отказа в выдаче.

Ниуэ не заключило ни одного двустороннего или многостороннего соглашения и ни одной договоренности о выдаче.

В стране отсутствуют законы или практика в области передачи осужденных лиц и не существует никаких договоренностей на этот счет со странами, не входящими в Содружество.

Не существует также никаких законов или процедур, которые регулировали бы передачу уголовного производства.

Взаимная правовая помощь (ст. 46)

Закон о взаимной помощи по уголовным делам (ЗВПУД) позволяет Ниуэ оказывать самую различную взаимную правовую помощь по уголовным делам и по вопросам, касающимся преступных доходов. Статья 5 также предусматривает, что ЗВПУД не препятствует предоставлению или получению международной помощи по уголовным вопросам, но в тех пределах, которые установлены этим Законом.

Необходимым условием оказания взаимной правовой помощи является, как уже указывалось выше, проведение в запрашивающей стране разбирательства или расследования по «уголовному делу» в связи с «серьезным преступлением». Для оказания взаимной правовой помощи не требуется обвинительный приговор, вынесенный в результате судебного разбирательства, или обвинение, предъявленное в ходе проводимого расследования. Обоюдное признание деяния уголовным преступлением является, согласно определению понятия «уголовное дело», одним из обязательных условий оказания взаимной правовой помощи. ЗВПУД не содержит положения, которое допускало бы оказание помощи в связи с просьбами о принятии мер принудительного характера в случае отсутствия обоюдного признания соответствующего деяния уголовным преступлением.

Ниуэ не получило ни одной просьбы об оказании взаимной правовой помощи в связи с преступлениями, признанными таковыми согласно Конвенции.

Ниуэ не подписало ни одной конвенции и ни одного договора, соглашения или договоренности об оказании взаимной правовой помощи, будь то на двусторонней или на многосторонней основе. Для целей оказания помощи могла бы использоваться Программа взаимной помощи по уголовно-правовым вопросам стран Содружества (Харарская программа), однако на практике этого не происходит.

Закон о доходах от преступной деятельности предусматривает возможность привлечения к уголовной ответственности юридических лиц, однако в соответствующих нормативно-правовых положениях имеются пробелы в части, касающейся оказания помощи в связи с преступлениями, к совершению которых причастны юридические лица, поскольку законодательство не устанавливает никаких мер наказания в отношении юридических лиц.

Центральным органом по вопросам оказания взаимной правовой помощи стала служба Генерального солиситора после того, как в 2006 году была упразднена должность Генерального атторнея. Никаких положений, руководств или процедур, касающихся оказания взаимной правовой помощи, равно как и никаких процедур, которые регулировали бы порядок исполнения просьб об оказании взаимной правовой помощи в конкретно установленные сроки, в стране не существует.

Власти Ниуэ не уведомили Генерального секретаря о своем центральном органе или приемлемом языке для представления просьб об оказании взаимной правовой помощи.

В статье 10 ЗВПУД указана информация, которая должна содержаться в просьбе об оказании помощи.

Статья 17 ЗВПУД предусматривает гарантии безопасности лиц, доставленных на Ниуэ для дачи показаний в ходе судебного разбирательства или оказания помощи при проведении расследования.

Порядок передачи заключенных для целей оказания взаимной правовой помощи законом установлен (статьи 24 и 25 ЗВПУД). В частности, передача может быть санкционирована в том случае, когда заключенный дал согласие на свое перемещение, а иностранное государство предоставило в связи с этим надлежащие гарантии (подпункт 3 ст. 24). Гарантии, оговоренные в подпунктах (с) и (d) пункта 11 статьи 46, в ЗВПУД не предусмотрены.

Ниуэ допускает проведение заслушивания свидетелей в режиме видеосвязи с запрашивающей страной (статья 12 ЗВПУД).

Информация, получаемая ПФР в соответствии с Законом о представлении отчетности о финансовых операциях, может передаваться другим странам. Вместе с тем власти Ниуэ не приняли законодательные меры для обеспечения того, чтобы в оказании взаимной правовой помощи не могло быть отказано на том лишь основании, что это противоречит требованиям в отношении соблюдения банковской тайны.

Статья 50(1) ЗВПУД предусматривает, что полученные материалы не могут быть преднамеренно использованы для каких-либо других целей без санкции Генерального атторнея.

Статья 51 ЗВПУД запрещает преднамеренное раскрытие информации о содержании или самом факте просьбы, если только такое раскрытие не обусловлено необходимостью или не санкционировано Генеральным атторнеем. Обязанность уведомлять запрашивающее государство в случае невозможности сохранить конфиденциальность просьбы законодательством не предусмотрена.

Статья 8 ЗВПУД предусматривает, что Генеральный атторней уполномочен оговаривать любые условия оказания помощи. В статье 7 изложены основания для отказа в помощи.

ЗВПУД не содержит конкретного положения, где указывалось бы, что в помощи может быть отказано на том основании, что преступление имеет отношение к налоговым вопросам, хотя в нем также ничего не сказано и о том, что в помощи не может быть отказано на том же самом основании.

ЗВПУД не содержит требования в отношении уведомления запрашивающего государства о причинах отказа в оказании помощи, так же как не существует и законодательного положения о проведении консультаций до отказа в помощи или отсрочки ее выполнения.

Вопрос о расходах, связанных с оказанием взаимной правовой помощи, в ЗВПУД не затрагивается.

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

Правоохрнительные органы Ниуэ при посредничестве органов полиции Новой Зеландии принимают участие в работе региональных и глобальных сетей правоохрнительных органов, таких как сеть Тихоокеанской группы по борьбе с транснациональной преступностью (ГТП), Организация руководителей полицейских органов тихоокеанских островов, Таможенная организация Океании и Международная организация уголовной полиции (Интерпол). Через сеть ГТП Департамент полиции Ниуэ сотрудничает с расположенным на Самоа Тихоокеанским координационным центром по борьбе с транснациональной преступностью (ТКЦБТП). Для обмена досъевыми материалами по уголовным делам, а также данными о результатах наружного наблюдения и другой криминалистической информацией создана сеть защищенных каналов связи между ГТП. Департамент полиции Ниуэ имеет своего координатора на Фиджи и сотрудника по поддержанию связи в рамках ГТП, командированного на Самоа. В целях подготовки кадров могут быть использованы возможности ТКЦБТП, Организации руководителей полицейских органов тихоокеанских островов, а в отдельных случаях, на основе специальных договоренностей, такая подготовка может быть организована органами полиции Австралии и Новой Зеландии.

Департамент полиции Ниуэ подписал соглашения о сотрудничестве с несколькими партнерами и может рассматривать Конвенцию в качестве основания для сотрудничества между правоохрнительными органами, хотя таких прецедентов пока не было.

Правоохрнительные органы могут участвовать в работе совместных следственных групп на разовой основе, причем двусторонние или многосторонние соглашения или договоренности для этого не требуются.

Какие-либо законы или положения, регулирующие вопросы использования специальных методов расследования или допустимости в суде доказательств, полученных с помощью таких методов, в стране отсутствуют.

3.2. Успешные результаты и виды практики

- Усилия Департамента полиции Ниуэ по налаживанию через его ГТП международного сотрудничества, а также обмена информацией и сотрудниками с региональными и зарубежными партнерами (ст. 48).

3.3. Трудности в осуществлении

Властям Ниуэ рекомендуется:

- обеспечить возможность осуществления выдачи в как можно большее число стран за счет внесения в Закон о выдаче необходимых поправок, разрешающих выдачу другим юрисдикциям, а также за счет использования Конвенции и других многосторонних договоров в качестве основания для выдачи (ст. 44(1));
- установить уголовную ответственность за преступления, признанные таковыми согласно Конвенции, с тем чтобы обеспечить возможность выдачи лиц в связи такими преступлениями, и рассмотреть возможность неприменения требования в отношении обоюдного признания соответствующего деяния уголовным преступлением в случаях, когда речь идет о преступлениях, указанных в Конвенции (ст. 44(1), (2) и (7));
- принять меры для обеспечения того, чтобы ни одно из преступлений, признанных таковыми согласно Конвенции, не считалось политическим преступлением (ст. 44(4));
- прилагать усилия для ускорения процедур выдачи и упрощения требований в отношении представления доказательств и в этих целях принять отдельные специальные меры (ст. 44(9));
- принять законодательное положение, допускающее судебное преследование граждан вместо их выдачи (ст. 44(11));
- принять законодательство для обеспечения прав лиц и справедливого обращения с ними в рамках процедур выдачи (ст. 44(14));
- внести в законодательство необходимые поправки, с тем чтобы включить гендерную и этническую принадлежность в число оснований для отказа в выдаче, указанных в статье 10 Закона о выдаче (ст. 44(15));
- принять соответствующую процедуру или необходимое нормативное положение, с тем чтобы закрепить требование в отношении проведения консультаций до отказа в выдаче (ст. 44(17));
- изыскивать возможности для заключения соглашений о выдаче с другими странами в целях повышения эффективности мер, обеспечивающих выдачу (ст. 44(18));
- рассмотреть возможность заключения двусторонних или многосторонних соглашений или договоренностей о передаче осужденных лиц (ст. 45);
- внести в ЗВПУД необходимые поправки, с тем чтобы облегчить оказание взаимной правовой помощи, и с этой целью рассмотреть вопрос о неприменении требования в отношении обоюдного признания соответствующего деяния уголовным преступлением в случаях, когда речь идет о преступлениях, признанных таковыми согласно Конвенции, и исключить предусмотренное в ЗВПУД пороговое ограничение в виде «серьезного преступления». Рекомендуется также, чтобы Ниуэ ввело уголовную ответственность за указанные в Конвенции преступления, обеспечив таким образом возможность оказывать помощь в связи с такими преступлениями (ст. 46(1));
- расширить используемое в ЗВПУД определение преступлений, в связи с которыми может предоставляться взаимная правовая помощь, включив в него меры наказания, применимые в отношении юридических лиц, с тем чтобы обеспечить правовую основу для оказания взаимной правовой

помощи в случаях, когда к правонарушениям причастны юридические лица (ст. 46(2));

- принять необходимые законодательные меры для обеспечения того, чтобы в оказании взаимной правовой помощи не могло быть отказано на том основании, что это противоречит требованиям в отношении соблюдения банковской тайны (ст. 46(8));
- принять меры для обеспечения оказания помощи, не сопряженной с принудительными мерами, в отсутствие обоюдного признания соответствующего деяния уголовным преступлением (ст. 46(9));
- внести в ЗВПУД необходимые поправки, предусмотрев в нем гарантии, обозначенные в ст. 46(11)(c)–(d), применительно к случаям передачи заключенных для целей оказания взаимной правовой помощи (ст. 46(11));
- в связи с отсутствием каких-либо положений, руководств или процедур, регулирующих вопросы оказания взаимной правовой помощи, обеспечить принятие директивных указаний или процедур, предусматривающих четкий и эффективный порядок своевременного выполнения просьб об оказании взаимной правовой помощи; уточнить, что просьбы будут выполняться в соответствии с указанными в них процедурами в той мере, в какой это возможно и в какой это не противоречит внутреннему законодательству; и предоставлять запрашивающим государствам информацию о статусе и результатах принимаемых в связи с их просьбами мер (ст. 46(13), (17), (24));
- направить в Организацию Объединенных Наций необходимое уведомление о своем центральном органе и языке, приемлемом для представления просьб (ст. 46(13), (14));
- предусмотреть конкретное положение, запрещающее любое использование полученной информации без предварительного согласия на это со стороны запрашиваемого Государства-участника и обязывающее оперативно информировать запрашивающее государство в том случае, если требование о сохранении конфиденциальности не может быть соблюдено (ст. 46(19), (20));
- внести поправки в ЗВПУД, уточнив в нем, что в оказании помощи не будет отказано на том основании, что преступление связано с налоговыми вопросами (ст. 46(22));
- предусмотреть конкретное положение, обязывающее информировать запрашивающие государства о причинах отказа и проводить с запрашивающим государством консультации до отказа в помощи или отсрочки ее выполнения (ст. 46(23), (26));
- принять соответствующее положение о расходах с учетом предписаний статьи 46(28);
- рассмотреть возможность заключения двусторонних или многосторонних соглашений или договоренностей об оказании ВПП (ст. 46(30));
- рассмотреть вопрос о принятии закона или процедуры, которые предусматривали бы возможность передачи уголовного производства (ст. 47);
- прилагать дальнейшие усилия в целях обеспечения профессиональной подготовки и развития потенциала сотрудников правоохранительных органов (ст. 48);
- принять меры, которые могут потребоваться, с тем чтобы, в пределах своих возможностей, допускать использование специальных методов расследования и обеспечить приемлемость в суде доказательств, полученных с помощью таких методов (ст. 50).