Руководство по возврату активов

для специалистов-практиков

Жан-Пьер Брюн
Ларисса Грей
Кевин Стивенсон
Клайв Скотт

Жан-Пьер Брюн
Ларисса Грей
Кевин Стивенсон
Клайв Скотт

Руководство по возврату активов для специалистов-практиков

Jean-Pierre Brun
Larissa Gray
Clive Scott
Kevin M. Stephenson

Asset Recovery Handbook A Guide for Practitioners

Stolen Asset Recovery Initiative
The World Bank • UNODC

Жан-Пьер Брюн
Ларисса Грей
Кевин Стивенсон
Клайв Скотт

Руководство по возврату активов для специалистов-практиков

Перевод с английского

альпина паблишер
ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

Москва
2012

УДК 328.185; 341.645
ББК 67.408.12; 67.910.6
Б89

Переводчик Т. Окунькова
Редактор Ю. Быстрова

Брюн Ж.-П., Грей Л., Стивенсон К., Скотт К.

Б89 Руководство по возврату активов для специалистов-практиков/ Жан-Пьер Брюн, Ларисса Грей, Кевин Стивенсон, Клайв Скотт; Пер. с англ. — М.: Альпина Паблишер, 2012. — 356 с. — (Серия «Библиотека Всемирного банка»)

ISBN 978-5-9614-1619-0

Ежегодно из-за взяточничества, незаконного присвоения средств и прочих коррупционных действий в мире теряются миллиарды долларов, причем большая часть доходов от коррупции оседает в мировых финансовых центрах. Это означает, что похищенные средства никогда не будут вложены в экономику или направлены в социальные сферы — на здравоохранение, заботу о детях, образование и т. д. Однако есть законные и эффективные способы вернуть эти средства — они и описываются в данном руководстве. Его авторы являются ведущими сотрудниками Всемирного банка и ООН — организаций, осуществляющих масштабную и комплексную борьбу с коррупцией.

Книга будет интересна сотрудникам организаций по борьбе с незаконными доходами, сотрудникам правоохранительных органов, аудиторских компаний, а также юристам.

УДК 328.185; 341.645
ББК 67.408.12; 67.910.6

Данное произведение впервые издано Всемирным банком на английском языке под названием «Asset Recovery Handbook: A Guide for Practitioners» в 2010 г. Перевод на русский язык создан при содействии ООО «Альпина Паблишер». Ответственность за качество перевода несет ООО «Альпина Паблишер». В случае расхождений по тексту верить оригиналу.

This work was originally published by The World Bank in English as 'Asset Recovery Handbook: A Guide for Practitioners' in 2010. This Russian translation was arranged by Alpina Publisher. Alpina Publisher is responsible for the quality of the translation. In case of any discrepancies, the original language will govern.

Информация, толкование и выводы, приведенные в книге, являются позицией автора и необязательно совпадают с мнением Директоров Всемирного банка или правительств стран, которых они представляют.

Всемирный банк не гарантирует точность данных, приводимых в произведении. Границы, цвета, названия и другая информация, приводимая на картах, используемых в данном произведении, не подразумевает какого-либо суждения со стороны Всемирного банка касаемо правового статуса какой-либо территории или утверждения или принятия таких границ.

Все права защищены. Никакая часть этой книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме и какими бы то ни было средствами, включая размещение в сети Интернет и в корпоративных сетях, а также запись в память ЭВМ для частного или публичного использования, без письменного разрешения владельца авторских прав. По вопросу организации доступа к электронной библиотеке издательства обращайтесь по адресу lib@alpinabook.ru.

Asset Recovery Handbook:
A Guide for Practitioners
© The International Bank for Reconstruction and Development / The World Bank, 2011
Руководство по возврату активов
для специалистов-практиков
© The International Bank for Reconstruction and Development / The World Bank, 2012

ISBN 978-5-9614-1619-0 (рус.)
ISBN 978-5-9614-1105-8 (серия)
ISBN 978-0-8213-8634-7 (англ.)

Оглавление

Предисловие 9

Благодарности 11

Введение 13

ГЛАВА 1

Обзор процесса и средств возврата активов 19

1.1. Общий процесс возврата активов 19

1.2. Правовые способы возврата активов 24

1.3. Использование на практике способов возврата активов: три примера дел 33

ГЛАВА 2

Стратегические соображения при подготовке и ведении дела 39

2.1. Сбор фактов: первичные источники информации 40

2.2. Организация команд, подразделений и специальных групп и проведение совместных расследований с властями иностранных государств 44

2.3. Установление контакта с иностранными коллегами и оценка возможности получения международной правовой помощи 48

2.4. Обеспечение поддержки и необходимых ресурсов 51

2.5. Оценка законодательства и рассмотрение возможности проведения правовых реформ 52

2.6. Решение юридических проблем 54

2.7. Выявление всех ответственных сторон. 61
2.8. Особые соображения для уголовных дел 61
2.9. Стратегия ведения дела 67

ГЛАВА 3

Поиск доказательств и отслеживание активов 71
3.1. Составление плана и важные соображения. 72
3.2. Сбор информации о подозреваемых 74
3.3. Сбор финансовых данных и прочих доказательств 76
3.4. Выявление данных, относящихся к делу: типичные примеры полезных документов. 98
3.5. Организация данных: создание финансового профиля. 112
3.6. Анализ данных: сравнение потоков с финансовым профилем 114
3.7. Накопление опыта международного сотрудничества 115

ГЛАВА 4

Обеспечение сохранности активов 117
4.1. Терминология: арест и наложение запрета на использование активов 118
4.2. Требования к постановлению об обеспечительных мерах 119
4.3. Предварительное планирование наложения запрета или ареста. 123
4.4. Выбор времени для применения обеспечительных мер 132
4.5. Исключения из постановлений о наложении запрета на использование активов в случае необходимости оплаты расходов 133
4.6. Вспомогательные постановления. 134
4.7. Интересы третьих сторон 135
4.8. Меры, альтернативные обеспечительным 137

ГЛАВА 5

Управление активами, подлежащими конфискации 139
5.1. Основные фигуры в процессе управления активами. 140
5.2. Полномочия специалиста по управлению активами. 142
5.3. Опись имущества и отчетность 144
5.4. Распространенные типы активов и связанные с ними сложности 145
5.5. Постоянные проблемы управления. 152
5.6. Консультации. 153
5.7. Ликвидация (продажа) активов. 154

5.8. Вознаграждение лица, управляющего активами 155
5.9. Финансирование управления активами 155

ГЛАВА 6

Механизмы конфискации 157
6.1. Системы конфискации 160
6.2. Как происходит конфискация 164
6.3. Усовершенствованные положения о конфискации 174
6.4. Интересы третьих сторон 179
6.5. Конфискация активов, расположенных в иностранных государствах 180
6.6. Возврат активов с помощью конфискации в пользу пострадавших от преступления 181
6.7. Распоряжение конфискованными активами 182

ГЛАВА 7

Международное сотрудничество в вопросах возврата активов 185
7.1. Основные принципы 187
7.2. Сравнение неофициальной помощи и взаимной правовой помощи 194
7.3. Неофициальная помощь 199
7.4. Запросы взаимной правовой помощи 208
7.5. Сотрудничество в случаях конфискации без вынесения приговора 234
7.6. Сотрудничество по делам о возвращении активов в гражданско-правовом (частном) порядке 236
7.7. Возврат активов 237

ГЛАВА 8

Гражданский процесс 239
8.1. Потенциальные правопритязания и средства судебной защиты 240
8.2. Возбуждение гражданского дела о возврате активов 252
8.3. Окончательное решение по делу 258
8.4. Официальная процедура признания несостоятельности 259

ГЛАВА 9

Процессы конфискации, предпринимаемые в иностранном государстве 263
9.1. Юрисдикция 264
9.2. Процедура возбуждения судебного процесса 268

9.3. Роль государства, пострадавшего от преступлений, связанных с коррупцией, в расследовании и судебном преследовании, ведущихся в иностранном государстве 268
9.4. Обеспечение возврата активов из иностранного государства . . . 272

ПРИЛОЖЕНИЕ A
Правонарушения, подлежащие уголовному преследованию 277

ПРИЛОЖЕНИЕ B
Разъяснения некоторых видов корпоративных структур и деловых терминов 287

ПРИЛОЖЕНИЕ C
Образец отчета подразделения финансовой разведки 295

ПРИЛОЖЕНИЕ D
Планирование производства обыска и выемки 299

ПРИЛОЖЕНИЕ E
Образец постановления об истребовании информации от финансовых учреждений 303

ПРИЛОЖЕНИЕ F
Методы платежей «по цепочке» и платежей «с покрытием» при осуществлении электронных переводов средств 313

ПРИЛОЖЕНИЕ G
Образец формы финансового профиля 319

ПРИЛОЖЕНИЕ H
Примеры вопросов для обсуждения с коллегами на этапе неофициального сотрудничества 337

ПРИЛОЖЕНИЕ I
Взаимная правовая помощь. Шаблон и советы по составлению запроса 339

ПРИЛОЖЕНИЕ J
Интернет-ресурсы 345

Предисловие

Развивающиеся страны ежегодно теряют от $20 млрд до $40 млрд в результате взяточничества, присвоения средств и прочей коррупционной деятельности. Значительную часть доходов от коррупции скрывают в мировых финансовых центрах. Эти теневые денежные потоки вытягивают средства из социальных и экономических программ социальных услуг и экономического развития, еще более ухудшая положение беднейших стран мира. Жертвами этой преступной деятельности в первую очередь становятся дети, нуждающиеся в образовании, пациенты, которых нужно лечить, и все члены общества, вносящие свою долю в общее благо и заслуживающие гарантий того, что государственные средства используются для улучшения их жизни. Однако коррупция затрагивает всех нас без исключения как в развитых, так и в развивающихся странах, подрывая нашу веру в государство, банки и компании.

Международное сообщество ведет борьбу с этой проблемой, формируя принципы и заключая соглашения. Страны «Большой двадцатки» сделали борьбу с коррупцией ключевым элементом своей деятельности, направленной на повышение мировой интеграции и прозрачности. В сентябре 2007 года Всемирный банк и Управление ООН по наркотикам и преступности (УНП ООН) приступили к реализации Инициативы по возвращению похищенных активов (Инициатива StAR) в рамках ратификации и претворения в жизнь Конвенции ООН против коррупции. Далее, в главе 5, представлена первая комплексная инновационная система возвращения активов.

Многие развивающиеся страны уже добились возвращения похищенных активов. Ряд успешно завершенных крупных дел с при-

влечением международного сообщества показывает, что это возможно. Однако на сегодняшний день сумма возвращенных активов составляет лишь $5 млрд. Сейчас у нас есть потребность в активной работе по преследованию взяточничества, приносящей видимые результаты, и налаженной системе возвращения имущества, приобретенного в результате коррупционной деятельности.

Однако возвращение имущества, полученного в результате коррупции, представляет собой сложный процесс. Он может быть крайне сложен даже для самых опытных специалистов. Особенно тяжело осуществить его в условиях недееспособного государства, массовой коррупции или ограниченных ресурсов. Мы должны поддерживать этих специалистов, когда они сталкиваются со стратегическими, организационными, следственными и правовыми проблемами, связанными с возвратом похищенных активов в уголовном порядке, вне уголовного производства, в рамках гражданского судопроизводства и другими способами.

Мы надеемся, что настоящее руководство будет полезно сотрудникам правоохранительных органов, прокурорам, судьям, юристам и другим специалистам. Мы верим, что оно пригодится лицам, принимающим политические решения, которые касаются законодательства и управления ресурсами, предназначенными для борьбы с коррупцией. Мы ожидаем, что книга будет использоваться для предоставления технической поддержки и способствовать росту возможностей в странах, заинтересованных в Инициативе StAR.

Нгози Н. Оконжо-Ивеала,
управляющий директор
Всемирного банка

Юрий Федотов,
исполнительный директор
Управления ООН по наркотикам и преступности

Благодарности

Данное руководство являет собой результат совместных усилий специалистов со всего мира. Их знания и опыт были бесценны для создания этого практического инструмента, призванного помочь специалистам-практикам в деле возвращения имущества, полученного в результате коррупции, и орудий преступления.

Данную книгу написали совместно Жан-Пьер Брюн (руководитель группы по подготовке руководства, отдел стабильности финансовых рынков, Всемирный банк), Ларисса Грей (отдел стабильности финансовых рынков), Кевин Стивенсон (отдел стабильности финансовых рынков) и Клайв Скотт (ООН) при участии Нины Гидвани (отдел стабильности финансовых рынков).

Авторы выражают особую признательность Джине Песме (менеджер отдела по борьбе с нелегальными финансовыми операциями, сеть развития финансового и частного сектора) и Адриану Фоззарду (Инициатива StAR) за непрестанную поддержку и помощь в реализации данного проекта.

Авторы получили ряд полезных замечаний от группы рецензентов, обсуждавших материалы руководства под председательством Джины Песме и Тима Стила (старший специалист по управлению, секретариат StAR). В эту группу вошли Реймонд Бейкер (директор, исследовательский центр Global Financial Integrity), Яра Эскивел (вице-президент по стабильности финансовых рынков, Всемирный банк), Фрэнк Фариелло (правовой департамент, Всемирный банк), Агустин Флах (правовой департамент, Всемирный банк), Жанна Ош (вице-президент по стабильности финансовых рынков, Всемирный банк), Линди Музила (УНП ООН) и Мутембо Нчито (прокурор, Замбия).

В рамках процесса подготовки руководства были проведены семинары специалистов-практиков в Вене, Австрия (май 2009 г.), Марселе, Франция (май 2010 г.). Специалисты-практики поделились опытом конфискации активов в уголовном порядке, вне уголовного производства, в рамках гражданского судопроизводства, а также расследований, отслеживания активов, международного сотрудничества и управления активами, в странах общего и континентального права, а также развитых и развивающихся стран. В семинарах приняли участие следующие специалисты из государственного и частного секторов: Ив Эшлиманн (отдел стабильности финансовых рынков), Жан-Марк Катлен (Франция), Франс Шен (Организация экономического сотрудничества и развития, ОЭСР), Хамза Краити (Швейцария), Анна Конестабиле (ОЭСР), Маргарет Коттер (Международный валютный фонд, МВФ), Уильям Кауден (США), Максанс Делорм (Франция), Ник де Вийер (ЮАР), Адриан Фахардо (Мексика), Фрэнк Филиппели (США), Клара Гарридо (Колумбия), Джон Джилкс (США), Дороти Готвальд (УНП ООН), Гильермо Хорхе (Аргентина), Виталий Каско (Украина), Уильям Лу (ОЭСР), Марк Магдик (Чили), Олаф Мейер (Германия), Холли Мортон (Великобритания), Эльнур Мусаев (Азербайджан), Шейн Нейнаппан (Великобритания), Нчима Нчито (Замбия), Жан Фис Клебер Нтамак (Камерун), Педро Перейра (Международный центр по возвращению активов), Стивен Плат (Джерси), Фредерик Раффрей (Гернси), Линда Самюэль (США), Жан-Бернар Шмид (Швейцария), Салим Суккар (Гаити), Хосе Угас (Перу), Гари Уолтерс (Великобритания), Джин Уэлд (США), Саймон Уильямс (Канада) и Анника Уизес (УНП ООН).

Вклад в создание настоящего руководства также внесли Теодор Гринберг (отдел стабильности финансовых рынков), Давид Мицрахи (Панама) и Фелисити Тауб (Великобритания).

Особая благодарность выражается Тельме Айямел за организацию материально-технического обеспечения семинаров в Вене и Марселе и Марии Орельяно и Мигелю Николасу де ла Рива за административную поддержку.

Жан-Пьер Брюн,
руководитель группы проекта,
отдел стабильности финансовых рынков,
Всемирный банк

Введение

Вывод государственных средств из развивающихся стран наносит огромный ущерб развитию этих стран. Суммы, ежегодно похищаемые в странах с развивающейся и переходной экономикой и выводимые за рубеж, составляют от $20 млрд до $40 млрд, что соответствует 20–40% от сумм, выделяемых этим странам в качестве официальной помощи на цели развития[1]. Социальные затраты на коррупцию значительно превосходят стоимость похищенного имущества. Коррупция ослабляет веру в государственные учреждения, ухудшает инвестиционный климат и подрывает механизмы реализации программ по борьбе с бедностью, в частности в сферах общественного здравоохранения и образования[2].

Признавая серьезность проблемы коррупции и необходимость совершенствования механизмов борьбы с ее разрушительным действием, международное сообщество представило в Конвенции ООН против коррупции (UNCAC) новую систему принципов. В разделе 5 UNCAC раскрыты принципы возврата похищенных активов, требующие от государств-участников принятия мер по пресечению деятельности, аресту, конфискации и возврату доходов, полученных в результате коррупции. В этих целях они могут использовать различные механизмы, такие как:

[1] World Bank, Stolen Asset Recovery (StAR) Initiative: Challenges, Opportunities, and Action Plan («Инициатива по обеспечению возврата похищенных активов: задачи, возможности и план действий» (Washington, DC, 2007), 9.

[2] Там же.

- прямое применение постановлений о замораживании или конфискации, вынесенных судом другого государства-участника[3];
- конфискация активов вне уголовного производства, особенно в случае смерти, бегства или отсутствия преступника и в прочих случаях[4];
- гражданские иски, возбужденные другим государством-участником, позволяющие ему как истцу вернуть похищенное имущество[5];
- конфискация имущества иностранного происхождения по судебному решению в связи с отмыванием денег или другими преступлениями[6];
- судебные постановления о выплате компенсации или возмещении ущерба другому государству-участнику и признание судами иска другого государства-участника в качестве законного владельца активов, приобретенных в результате коррупции[7];
- раскрытие информации другому государству-участнику без предварительной просьбы[8];
- международное сотрудничество и возврат активов[9].

Даже при наличии этой системы принципов вернуть похищенные активы очень непросто. Для этого необходимы согласованные действия и сотрудничество с внутренними министерствами и ведомствами различных стран, имеющих разные правовые системы и процедуры. Для этого требуются особые следственные методы и навыки отслеживания перемещения средств за пределами национальных границ, а также возможность действовать быстро, чтобы предотвратить утрату активов. Компетентные органы должны быть полномочны возбуждать и вести судопроизводство во внутренних и иностранных судах или же предоставлять властям других стран доказательства и информацию в следственных целях. Следует учитывать все правовые возможности: конфискацию активов в уголовном порядке, конфискацию вне уголовного производства, в рамках гражданского судопроизводства, и прочие альтернативы. Этот процесс может пред-

[3] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 54(1) (a) и 54(2) (a).

[4] UNCAC, ст. 54(1)(c).

[5] UNCAC, ст. 53.

[6] UNCAC, ст. 54(1)(b) и 54(2) (b).

[7] UNCAC, ст. 53(b) и (c).

[8] UNCAC, ст. 56.

[9] UNCAC, ст. 55 и 57.

ставлять сложность даже для самых опытных специалистов. Особенно тяжело он дается тем, кто действует в условиях недееспособного государства, массовой коррупции или ограниченных ресурсов.

Поскольку этот процесс так сложен, существует потребность в практическом инструменте для помощи специалистам-практикам в этой работе. По этой причине Управление ООН по наркотикам и преступности и Всемирный банк создали руководство «Возврат активов. Руководство для специалистов-практиков» в рамках совместного проекта, направленного на упрощение своевременного возврата похищенных активов. Данное руководство составлено в форме учебника, содержащего практические рекомендации и инструкции, и направляющего действия специалистов-практиков, сталкивающихся со стратегическими, организационными, следственными и правовыми проблемами возврата активов, похищенных коррумпированными лидерами и выведенных за рубеж. В нем раскрыты общие принципы подходов к возврату похищенных активов из иностранных государств, выявлены проблемы, с которыми могут столкнуться специалисты-практики, и представлена передовая практика. Настоящее руководство объединяет в единую систему информацию, разбросанную по различным профессиональным источникам, тем самым повышая эффективность командной работы специалистов-практиков.

Методология

В процессе создания книги «Возврат активов. Руководство для специалистов-практиков» участники Инициативы StAR опирались на знания и повседневный опыт людей, работающих в областях, связанных с возвратом активов. Среди них были сотрудники правоохранительных органов, следователи по делам о финансовых преступлениях, судьи, прокуроры, юристы, имеющие частную практику, и специалисты по управлению активами. Все они так или иначе сталкивались с практикой конфискации активов в рамках уголовного или гражданского производства, а также расследований, отслеживания перемещения средств, международного сотрудничества и управления активами в развитых и развивающихся странах с системами общего и континентального права. Эти специалисты взаимодействовали как со специалистами других национальных учреждений, так и с иностранными коллегами. Поскольку эти специалисты были знакомы с некоторыми из проблем в данной сфере, им удалось разработать собственные методы по их преодолению. Формат данного руководства и основные темы были согласованы с группой специалистов-практиков

на семинаре, состоявшемся в Вене в мае 2009 года[10]. Затем авторы составили предварительную версию документа и представили ее на втором семинаре, прошедшем год спустя в Марселе[11]. За вторым семинаром последовали дальнейшие обсуждения, и окончательная версия руководства была согласована с расширенной группой специалистов.

Как использовать руководство

Данное руководство представляет собой сжатый по форме учебник, содержащий практические советы и инструкции для специалистов-практиков — сотрудников правоохранительных органов, следственных судей, прокуроров, а также специалистов по управлению активами и лиц, участвующих в принятии политических решений, из стран общего и континентального права. Учитывая разнообразие аудитории и правовых систем, важно, чтобы читатели не забывали о том, что практика или стратегия, сработавшая в одной стране, может не сработать в другой. Подобным же образом следственные методы, разрешенные в одной стране, в другой могут быть запрещены или иметь другие процедурные требования. Помимо этого, в различных странах могут использоваться разные термины для описания одной и той же правовой концепции (например, в некоторых странах используется термин «конфискация», а в других — «изъятие») или процедуры (в некоторых юрисдикциях активы могут быть «арестованы», а в других могут быть «заблокированы», «заморожены» или же на их использование может быть наложен запрет)[12]. Также по-разному могут рас-

[10] Участники семинара, проходившего в Вене, Австрия, в мае 2009 г., привнесли практический опыт из Аргентины, Азербайджана, Канады, Колумбии, Коста-Рики, Франции, Гернси, Джерси, Перу, Южной Африки, Швейцарии, Украины, Великобритании, США и Замбии.

[11] Участники семинара, проходившего в мае 2010 г. в Марселе, привнесли практический опыт из Аргентины, Азербайджана, Бразилии, Камеруна, Чили, Колумбии, Франции, Германии, Гернси, Гаити, Перу, ЮАР, Швейцарии, Украины, Великобритании, США и Замбии.

[12] Например, в Законе ЮАР о предотвращении организованной преступности за 1998 г. конфискация определяется как «стоимостно-ориентированные постановления суда, выпущенные в соответствии с главой V закона». В других странах эти постановления описывают как «постановления о денежных санкциях» (например, в федеральном законодательстве и законодательствах многих штатов Австралии). В Мексике предпочитают термин «изъятие», так как он относится к имуществу, полученному в результате преступления, и орудиям совершения преступления; с другой стороны, «конфискация» относится к имуществу частного лица. На острове Джерси «изъятие» относится к орудиям совершения преступления, а «конфискация» — к имуществу, полученному в результате преступления.

пределяться роли и обязанности специалистов, участвующих в возврате активов: в одних странах следствие ведут следственные судьи, в других — полиция или прокуроры.

В настоящем руководстве предприняты попытки рассказать о таких различиях и продемонстрировать, каким образом при помощи различных концептуальных решений и практических методов можно прийти к одним и тем же результатам при решении проблем. Однако руководство не задумывалось как подробный сборник законов и практических методов. Соответственно, каждый специалист-практик должен читать его в контексте конкретной правовой системы своей страны, ее правоохранительной структуры, ресурсов, законодательства и процедур — его не должны смущать терминология или концепции, использованные в качестве иллюстраций к проблемам и методам успешного возврата активов. Специалистам-практикам также следует учитывать особенности правовой системы, правоохранительных органов, ресурсов, законодательства и процедур конкретной страны, где будут осуществляться процедуры возврата активов.

Основная цель настоящего руководства — облегчить возврат активов в случае крупномасштабной коррупции, в частности в соответствии с тем, что изложено в разделе 5 UNCAC. Однако меры конфискации и возврата активов могут и должны применяться в случае более широкого спектра преступлений. В особенности это относится к положениям о конфискации активов, изложенным в Венской конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ и Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности.

Руководство состоит из девяти глав, словаря и 10 приложений, содержащих дополнительные материалы. В главе 1 дается общий обзор процесса и правовых средств возврата активов, а также примеры из практики. В главе 2 представлена группа стратегических рекомендаций по разработке и ведению дела по возврату активов, включая сбор первоначальных источников фактов и информации, организацию команды и установление отношений с иностранными коллегами в целях международного сотрудничества. В главе 3 представлены методы, которыми могут пользоваться специалисты-практики для отслеживания активов и анализа финансовых данных, а также сбора надежных и приемлемых доказательств по делам о конфискации активов. Меры по обеспечению сохранности активов и планирование, необходимое для защиты активов до их конфискации, обсуждаются в главе 4, а в главе 5 представлены некоторые из вопросов управления, которые специалистам-практикам будет необходимо учитывать на данном этапе. Глава 6 посвящена системам

конфискации, включая обзор различных систем и описание их работы, а также усовершенствование процедур, возможное в некоторых странах. В главе 7 дан обзор различных методов международного сотрудничества, включая информационную помощь и запросы о юридической помощи, а также показан весь процесс для специалистов-практиков. И наконец, в главах 8 и 9 обсуждаются два дополнительных пути возврата активов: гражданские иски и конфискация, предпринимаемая в иностранных государствах.

В словаре даны определения множества специализированных терминов, используемых в настоящем руководстве. Поскольку в различных странах часто используются разные термины для описания одной и той же правовой концепции или процедуры, в словаре приведены также примеры альтернативных вариантов терминологии.

В приложениях содержатся дополнительные справочные материалы и информация для практической работы в помощь специалистам-практикам. В приложении A кратко описаны преступления, подлежащие уголовному преследованию. В приложении B даны подробный список и описание широко распространенных терминов, относящихся к структуре корпоративных финансов. Специалисты, занимающиеся проверкой отчетов о подозрительных сделках, найдут в приложении C образец отчета подразделения финансовой разведки. В приложении D предложен обширный перечень дополнительных рекомендаций по планированию исполнения постановления о проведении обыска и выемки активов. В приложениях E и G даны примеры постановлений о предоставлении информации финансовыми институтами и образцы форм финансовых профилей. В приложении F кратко описаны методы платежей «по цепочке» и с покрытием, используемые банками-корреспондентами для перевода электронных средств, а также новые стандарты платежей с покрытием, вступившие в силу в ноябре 2009 года. В приложении H предлагаются вопросы для обсуждения, которые помогут специалистам-практикам начать общение с иностранными коллегами. Что касается запросов на предоставление взаимной правовой помощи, в приложении I кратко описано, как составляется письменный запрос, а также приведены основные рекомендации по составлению предварительной версии запроса и его выполнению. И наконец, в приложении J представлен обширный перечень международных и внутренних интернет-ресурсов по данной теме.

ГЛАВА 1

Обзор процесса и средств возврата активов

Одним из первых шагов в деле о возврате активов является разработка эффективной стратегии как для осуждения виновных в уголовном порядке (если возможно), так и для возвращения имущества, полученного в результате коррупции. Специалисты должны быть в курсе различных правовых средств возврата похищенного имущества, а также ряда факторов и препятствий, влияющих на выбор этих средств. В данной главе представлены общий процесс и различные пути возврата активов (большинство из них более подробно обсуждаются в последующих главах).

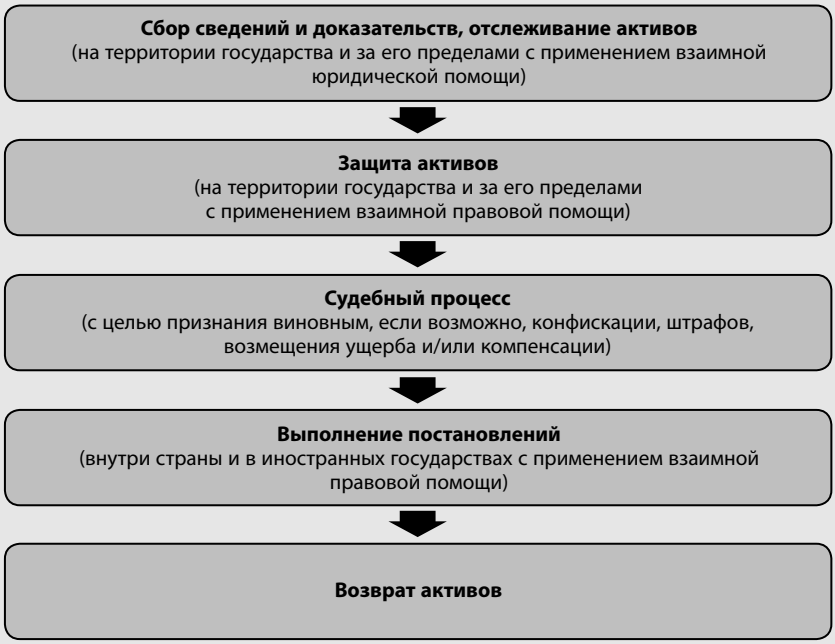
1.1. Общий процесс возврата активов

Независимо от того, возвращаются ли активы путем конфискации в уголовном порядке или вне уголовного производства, судебного разбирательства в иностранном государстве или по гражданскому иску, цели и основополагающий процесс в целом остаются одними и теми же. Этот процесс показан на рис. 1.1.

1.1.1. Сбор сведений и доказательств, отслеживание активов

Сбором сведений и отслеживанием активов занимаются сотрудники правоохранительных органов под руководством и при тесном сотрудничестве с прокурорами или следственными судьями, а также, в случае гражданских исков, частные детективы или другие заинте-

Рис. 1.1. Процесс возврата похищенных активов



Источник: иллюстрация авторов

ресованные стороны. В дополнение к сбору информации из публичных источников или из баз данных правоохранительных органов и других государственных учреждений правоохранительные органы могут применять специальные следственные методы. Некоторые из этих методов могут требовать санкции прокурора или судьи (например, электронное наблюдение, постановление о проведении обыска и выемки, постановление о предоставлении информации или мониторинге банковского счета), а некоторые — нет (например, физическое наблюдение, информация из публичных источников и допрос свидетелей). Частные детективы не имеют полномочий, предоставляемых правоохранительным органам, однако они могут пользоваться публичными источниками и обращаться в суд за ордерами по гражданским делам (такими, как постановление о предоставлении информации, осмотр документов на месте, предварительная запись свидетельских показаний или отчеты экспертов). Уголовные методы ведения расследований и отслеживания активов подробно обсуждаются в главе 3, а следственные методы по гражданским делам — в главе 8.

1.1.2. Обеспечение сохранности активов

В процессе расследования следует обеспечить сохранность имущества и орудий преступления, подлежащих конфискации, во избежание их растраты, перемещения или уничтожения. В некоторых странах с континентальной системой прокуроры, следственные судьи или правоохранительные органы могут быть полномочны издавать постановления об ограничении на использование активов, подлежащих конфискации, или об их аресте. В других странах с континентальным правом для этого требуется санкция суда. В странах с общим правом для издания постановления об ограничении использования или аресте активов обычно требуется санкция суда, однако в случаях ареста бывают исключения. Ограничение и арест активов подробно обсуждаются в главе 4; ограничения в рамках гражданского судопроизводства — в главе 8. Также необходимо наличие систем управления активами (см. главу 5).

1.1.3. Международное сотрудничество

Международное сотрудничество является важнейшим фактором, от которого зависит успех возврата активов, переведенных в иностранные государства. Оно требуется для сбора доказательств, осуществления обеспечительных мер и конфискации имущества, полученного в результате коррупции, а также орудий совершения преступления. После же конфискации активов сотрудничество необходимо для их возврата. Международное сотрудничество включает неофициальную помощь, взаимную правовую помощь и экстрадицию[13]. Неофициальная помощь практикуется между аналогичными организациями для сбора информации и данных в помощь проведению расследований и согласованию стратегий и будущих процедур возврата активов. Запрос об оказании взаимной правовой помощи — это, как правило, письменный запрос, используемый для сбора доказательств (связанного с мерами процессуального принуждения, включающими следственные методы), принятия обеспечительных мер и выполнения постановлений суда одной страны в другой. Международное сотрудничество обсуждается в главе 7.

[13] В настоящем руководстве «неофициальной помощью» называют любой тип помощи, оказываемой без *официального* запроса. Законы, разрешающие специалистам-практикам оказывать друг другу такую помощь, могут содержаться в законодательстве, касающемся взаимной юридической помощи, и распространяться на «официальные» органы власти, учреждения и администрацию. Описание данного вида помощи и сравнение с процессом подачи запроса об оказании взаимной правовой помощи см. в разделе 7.2 главы 7.

1.1.4. Судебное разбирательство

Судебное разбирательство может проводиться по делу о конфискации активов в уголовном порядке или вне уголовного производства или по гражданскому иску (каждый из которых описан ниже и в последующих главах) и приводить к возврату активов путем постановлений о конфискации, компенсации, возмещении убытков или штрафов. Метод конфискации может быть основан на происхождении имущества (вещный метод) или на его стоимости (стоимостно-ориентированный метод). Системы вещной конфискации имущества (также называемые «системами, основанными на криминальном происхождении имущества») позволяют осуществлять конфискацию имущества, являющегося доходом от преступления или орудием его совершения. Для этого необходимо доказать связь между имуществом и преступлением, что трудно осуществить в случаях, когда имущество было отмыто, преобразовано или переведено в собственность третьих лиц в целях сокрытия или маскировки его незаконного происхождения. Метод «конфискации соразмерной стоимости», или стоимостно-ориентированный метод (также известный как «метод, основанный на полученной выгоде»), предусматривает определение стоимости выгод, полученных в результате преступления, и конфискацию имущества, которое могло и не быть получено преступным путем, но соответствует стоимости похищенного имущества. В некоторых странах используются расширенные методы конфискации, такие как положения о замещающих активах или юридические презумпции, обеспечивающие соответствие критериям доказанности. В главе 6 рассмотрены данный вопрос и прочие вопросы конфискации; глава 8 посвящена гражданскому судопроизводству.

1.1.5. Исполнение постановлений

В случае если судом было вынесено постановление об ограничении использования, аресте или конфискации имущества, для его исполнения следует предпринять определенные шаги. Если имущество находится в иностранном государстве, необходимо подать запрос об оказании взаимной правовой помощи. Затем постановление может приводиться в исполнение властями иностранного государства одним из следующих методов: прямая регистрация и исполнение постановления запрашивающей страны в суде другой страны (прямое приведение в исполнение) или вынесение собственного постановления на основе фактов (или постановления), предоставленных запраши-

вающей страной (косвенное приведение в исполнение)[14]. Постановление приводится в исполнение в рамках взаимной правовой помощи, описанной выше и в главе 7. Судебные решения о возмещении ущерба или компенсации по гражданским искам требуют исполнения с применением тех же процедур, что и для прочих решений по гражданским искам.

1.1.6. Возврат имущества

Исполнение постановления о конфискации в государстве, которому направляется запрос, часто ведет к тому, что конфискованное имущество поступает в государственное казначейство или фонд конфискованных активов, а не возвращается напрямую запрашивающему государству[15]. Поэтому требуется другой механизм для организации возврата имущества. В случаях, когда возможно применение UNCAC, запрашиваемая страна обязана, согласно статье 57, вернуть конфискованное имущество запрашивающей стране в случаях хищения публичных средств или отмывания таких средств или когда запрашивающая страна разумно доказывает свое существовавшее ранее право собственности на такое имущество. Если применение UNCAC невозможно, возврат или раздел конфискованных активов осуществляется в зависимости от положений внутреннего законодательства, других международных конвенций, договоров о взаимной правовой помощи или специальных соглашений (например, соглашений о разделении активов). В любом случае общая сумма возврата может быть уменьшена, чтобы компенсировать запрашиваемому государству затраты на наложение запрета на пользование, сохранение и передачу конфискованного имущества, а также юридические издержки и расходы на проживание заявителя.

Активы также могут быть возвращены непосредственно пострадавшим сторонам, в том числе иностранному государству, путем издания судебного постановления (также известного как «прямой возврат»)[16]. Суд может издать постановление о возмещении ущерба или компенсации непосредственно в адрес иностранного государства

[14] См. Конвенцию ООН против коррупции (UNCAC), ст. 54 и 55; Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 13; Конвенцию ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5; и Международную конвенцию о борьбе с финансированием терроризма, ст. 8. Об аресте и изъятии активов читайте в ст. 54 (2) UNCAC.

[15] Stolen Asset Recovery (StAR) Initiative Secretariat, «Management of Confiscated Assets» (Washington, DC, 2009), http://www.worldbank.org/star.

[16] В ст. 53 UNCAC требуется, чтобы государства — участники инициативы предприняли меры по разрешению прямого возврата имущества.

по гражданскому иску. Суд также может издать постановление о компенсации или реституции непосредственно в адрес иностранного государства по уголовному делу или вне уголовного производства. И наконец, принимая решение о конфискации, суды некоторых стран имеют полномочия признавать иски иностранных государств в качестве законных владельцев активов.

Если лицо, совершившее преступление, обанкротилось (или компании, использованные им, оказались неплатежеспособными), в процессе возврата похищенного имущества может помочь официальная процедура банкротства. Все вышеперечисленные механизмы объясняются более подробно в главах 7, 8 и 9.

В процессе возврата имущества, полученного в результате коррупции, может возникнуть ряд политических вопросов. Запрашиваемые государства могут быть обеспокоены возможностью повторной утечки средств из-за продолжающейся или возобновившейся коррупции в запрашивающем государстве, особенно если чиновник-коррупционер по-прежнему занимает свою должность или имеет значительное влияние. Кроме того, запрашивающее государство может сопротивляться попыткам запрашиваемого государства диктовать условия и свое мнение о том, как следует использовать конфискованное имущество. В некоторых случаях для облегчения возврата средств и их мониторинга привлекают международные организации, такие как Всемирный банк, и гражданские общественные организации[17].

1.2. Правовые способы возврата активов

Существуют разнообразные правовые меры, направленные на возврат активов. Они включают в себя следующие механизмы:

- уголовное преследование и конфискация на территории го-

[17] В 2007 г. Министерство юстиции США выдвинуло иск о конфискации в рамках гражданского судопроизводства против гражданина США, который в 2003 г. был обвинен в даче взяток чиновникам Казахстана за получение нефтегазовых контрактов. Иск был выдвинут на сумму около $84 млн дохода. Американский гражданин согласился перевести эту сумму в целевой фонд Всемирного банка для использования на цели проектов в Казахстане. См. «U.S. Attorney for S.D.N.Y, Government Files Civil Forfeiture Action Against $84 Million Allegedly Traceable to Illegal Payments and Agrees to Conditional Release of Funds to Foundation to Benefit Poor Children in Kazakhstan», news release no. 07-108, May 30, 2007, http://www.usdoj.gov/usao/nys/pressreleases/May07/pictetforfeiturecomplaintpr.pdf; World Bank, «Kazakhstan BOTA Foundation Established», news release no. 2008/07/KZ, June 4, 2008, http://siteresources.worldbank.org/INTKAZAKHSTAN/News%20and%20Events/21790077/Bota_Establishment_June08_eng.pdf.

сударства, вслед за чем следует запрос об оказании взаимной правовой помощи с целью исполнения постановления в иностранном государстве;

- конфискация вне уголовного производства, за которой следует запрос об оказании взаимной правовой помощи или другие формы международной помощи с целью исполнения постановления в иностранном государстве;
- гражданские иски, включая официальную процедуру банкротства;
- уголовное преследование и конфискация или конфискация вне уголовного производства, осуществляемые по инициативе иностранного государства (требуется, чтобы преступление подпадало под юрисдикцию этой страны; также необходимо сотрудничество со стороны юрисдикции, пострадавшей от преступлений, связанных с коррупцией);
- административная конфискация.

Применимость этих способов, внутри страны либо в иностранной юрисдикции, зависит от законов и нормативно-правовых актов государств, участвующих в расследовании, а также международных или двусторонних конвенций и договоров. Во вставке 1.1 кратко описаны различные законы, актуальные для специалистов-практиков, применяющих перечисленные способы. Существуют и другие юридические, практические и операционные факторы, влияющие на выбор способа возврата активов. Некоторые из этих стратегических соображений, препятствий и проблем, связанных с ведением дела, обсуждаются в главе 2.

1.2.1. Уголовное преследование и конфискация

Когда власти, желающие вернуть похищенные активы, решают начать уголовное преследование, конфискацию можно произвести в уголовном порядке. Специалисты-практики должны собрать подтверждения и улики, отследить активы и обеспечить их сохранность, провести судебное разбирательство в отношении физического или юридического лица и добиться его осуждения. После вынесения обвинительного приговора суд может издать постановление о конфискации имущества. В некоторых странах, особенно в странах с континентальным правом, решение о конфискации принимается на основе более низкого критерия доказанности по сравнению с вынесением приговора по делу. Например, для конфискации требуется применение критерия сравнения вероятностей, а для вынесения приговора —

критерия отсутствия обоснованных сомнений. В других странах для вынесения приговора и конфискации требуются одни и те же критерии доказанности. На рис. 2.1 раздела 2.6.5 приведено разъяснение критериев доказанности. В общих чертах можно сказать, что, если к конфискации не применяются дополнительные положения, законодательство о конфискации обеспечивает конфискацию доходов или орудий, прямо или косвенно связанных с преступлением[18].

Международное сотрудничество, включая неофициальную помощь и запросы об оказании взаимной правовой помощи, широко используется в процессе отслеживания и обеспечения сохранности активов в иностранных государствах, а также исполнения постановлений о конфискации[19].

Уголовное преследование и конфискация являют собой признание обществом того факта, что коррупция имеет уголовную природу и преступник должен нести за нее ответственность. Помимо этого, наказания в виде тюремного заключения, штрафов и конфискации служат сдерживающим фактором для потенциальных преступников. Следователи по уголовным делам обычно имеют в своем распоряжении наиболее активные методы сбора информации, включая доступ к данным правоохранительных органов и подразделений финансовой разведки, применение обеспечительных мер и следственных методов, затрагивающих конституционные права личности (таких, как обыск, электронное наблюдение, изучение финансовой документации или доступ к документам, находящимся у третьих сторон), а также большие жюри (следственные советы заседателей) или другие средства получения свидетельских показаний или свидетельств без возможности отказа. В большинстве государств взаимная юридическая помощь предоставляется только в рамках уголовных расследований. Однако при вынесении уголовного приговора и решения о конфискации можно столкнуться со значительными препятствиями: недостаточностью доказательств; отсутствием возможности или политической воли или смертью, бегством или наличием иммунитета от су-

[18] Форма и действие «дополнительных положений о конфискации» более подробно обсуждается в главе 6. Дополнения включают положения о замещающих активах, позволяющие конфискацию имущества, не связанного с преступлением, если исходные доходы были утрачены или растрачены, презумпции о незаконном использовании или получение активов в определенных обстоятельствах, презумпции о размере незаконной выгоды, полученной в результате некоторых преступлений, а также переложение бремени доказывания в некоторых обстоятельствах.

[19] UNCAC, ст. 54(1)(a); UNTOC, ст. 13(1)(a); Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5(4)(a) требуют от государств-членов принятия мер для исполнения постановлений иностранных государств.

Вставка 1.1. Правовая структура возврата активов

Законодательство и процедуры (внутренние и иностранных государств):

- положения о конфискации (в рамках уголовного, гражданского или административного процесса);
- взаимная правовая помощь;
- положения уголовного права и процедурные кодексы (коррупция, отмывание денег);
- положения частного (гражданского) права и процедурные кодексы;
- законы о разделении активов.

Международные конвенции и договоры:

- Конвенция ООН против коррупции (UNCAC);
- Конвенция ООН по борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ;
- Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC);
- Конвенция ОЭСР по борьбе с подкупом иностранных должностных лиц при проведении международных деловых операций;
- Договор стран Юго-Восточной Азии о взаимной правовой помощи при уголовном судопроизводстве;
- Межамериканская конвенция против коррупции;
- Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности (1990 г.) и исправленная Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и финансировании терроризма (2005 г.);
- Рамочное решение Совета ЕС 2003/577/JHA о выполнении в Европейском союзе постановлений о замораживании собственности или улик;
- Рамочное решение Совета ЕС 2006/783/JHA о применении принципов взаимного признания постановлений о конфискации;
- Протокол Южно-Африканского сообщества развития против коррупции (2001 г.);
- Конвенция Африканского союза о предотвращении и борьбе с коррупцией и родственными преступлениями (2003 г.);
- Конвенции Содружества независимых государств о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам;
- Схема взаимопомощи в уголовных делах в рамках Содружества (Харарская схема);
- Договор о взаимной правовой помощи по уголовным делам стран МЕРКОСУР (Dec. No.12/01);
- Двусторонние договоры о взаимной правовой помощи.

(См. веб-ресурсы в приложении J.)

дебного преследования у преступника. Кроме того, действия, ставшие поводом для запроса, могут не считаться преступными в государстве, где подан иск об удовлетворении правопритязания. Эти и другие препятствия обсуждаются в главе 2.

1.2.2. Конфискация вне уголовного производства

Другой тип конфискации, набирающий популярность по всему миру, — это конфискация без вынесения обвинительного приговора, называемая «конфискацией вне уголовного производства»[20]. У конфискации вне уголовного производства имеется по меньшей мере одна общая цель с конфискацией активов в уголовном порядке — возврат преступных доходов от преступлений и орудий их совершения. Помимо этого, дополнительными социальными благами, связанными с конфискацией вне уголовного производства, являются удерживание от совершения преступления и лишение коррумпированных чиновников доходов, добытых незаконно.

Конфискация вне уголовного производства отличается от уголовной конфискации применяемой процедурой. Для конфискации в уголовном порядке требуется уголовный суд и вынесение обвинительного приговора, за которым следует вынесение решения о конфискации; конфискация вне уголовного производства не требует ни суда, ни приговора, а лишь решения о конфискации. Во многих государствах решение о конфискации вне уголовного производства принимается на основе более низкого критерия доказанности (например, критерия сравнения вероятностей или перевеса доказательств), что облегчает ответственность властей. В других государствах (преимущественно с континентальным правом) требуется более высокий критерий доказанности, а именно такой же, как для вынесения уголовного обвинения.

Однако, поскольку конфискация вне уголовного производства имеется не во всех государствах, специалисты-практики могут столкнуться со сложностями в получении правовой помощи при проведении расследований и исполнении постановлений, связанных с конфиска-

[20] Государства включают Ангилью, Антигуа и Барбуду, Австралию, некоторые провинции Канады (Альберта, Британская Колумбия, Манитоба, Онтарио, Квебек, Саскачеван), Колумбию, Коста-Рику, Фиджи, Гернси, Гондурас, Ирландию, остров Мэн, Израиль, Джерси, Лихтенштейн, Новую Зеландию, Филиппины, Словению, ЮАР, Швейцарию, Таиланд, Великобританию, США и Замбию. В международных конвенциях и многосторонних соглашениях также представлена конфискация вне уголовного производства. См. UNCAC, ст. 53(1)(c) и рекомендацию 3 из 40+9 рекомендаций FATF.

цией вне уголовного производства. Конфискация вне уголовного производства более подробно обсуждается в главе 6.

1.2.3. Гражданское судопроизводство

Власти, намеревающиеся вернуть похищенные активы, могут возбудить процесс во внутреннем или иностранном гражданском суде, чтобы обеспечить сохранность и возврат активов и возместить ущерб, основываясь на фактах правонарушений, нарушений контрактов или незаконного обогащения[21]. Суды иностранного государства могут быть компетентны вести производство по таким делам, если ответчик — лицо (физическое или юридическое), проживающее или зарегистрированное на территории этого государства (персональная юрисдикция), если активы находятся на территории этого государства или пересекали его (предметная юрисдикция), либо же акт коррупции или отмывания денег был совершен на территории этого государства. Власти, выступающие как частное лицо и требующие правосудия, могут нанять адвоката для изучения потенциально возможных исков и средств судебной защиты (владение незаконно присвоенным имуществом, правонарушение, лишение незаконной прибыли, нарушения контрактов). Гражданское судопроизводство повлечет за собой сбор доказательств незаконного присвоения имущества или наличия обязательств, исходя из ущерба в связи с нарушениями контрактов и правонарушениями. Зачастую в гражданском процессе есть возможность использования доказательств, собранных в ходе уголовного процесса. Также возможно искать доказательства с помощью суда до подачи иска.

У истца обычно есть возможность подать в суд прошение об издании различных постановлений, включая те, что перечислены ниже.

- Постановления о замораживании, эмбарго, аресте имущества или запрете на пользование им (возможно международное действие) обеспечивают сохранность имущества, которое, по подозрениям, является доходом от преступлений, до вынесения решения по иску, в котором предъявляются права на это имущество. В некоторых государствах возможно вынесение промежуточных постановлений в ожидании результата судебного процесса даже до подачи иска, без уведомления и с экстерриториальным действием. Эти постановления обычно требуют внесения судебного залога, гарантии или другого обеспечения истцом.

[21] Ст. 53(a) UNCAC призывает государства-участники позволять другому государству-участнику возбуждать гражданское производство в судах на своей территории.

- Постановления, изданные против ответчика, обязывают его предоставить информацию об источнике активов и сделках, связанных с ними.
- Постановления о раскрытии соответствующей документации, вынесенные в отношении третьих сторон, полезны при сборе доказательств, в том числе у банков, финансовых консультантов или солиситоров.
- Приказ суда, запрещающий банку или другим сторонам информировать ответчиков о судебном запрете на пользование имуществом или постановлении о раскрытии информации.
- Общие постановления о защите и сохранении активов позволяют сохранять текущее положение дел и предотвращать ухудшение состояния активов истца, его правовых интересов или того и другого. Такие постановления обычно требуют доказательств вероятности успеха по существу дела и неминуемого риска при откладывании решения.

Основными недостатками судебного разбирательства в иностранном государстве являются затраты на отслеживание активов и юридические издержки, связанные с получением необходимых постановлений суда. Однако тяжущаяся сторона в большей степени контролирует гражданский процесс и может пользоваться преимуществом в виде более низкого критерия доказанности. Например, в странах с общим правом решения по гражданским искам обычно выносятся на основании критерия сравнения вероятностей или перевеса доказательств.

Подобным же образом арбитражный процесс по международным контрактам, присужденным в обмен на взятки или незаконные преимущества, предоставленные коррумпированным чиновникам, может предоставлять различные перспективы установления справедливости, включая отмену контрактов и подачу исковых заявлений в связи с правонарушениями и причинением ущерба. Эти возможности более подробно обсуждаются в главе 8.

1.2.4. Судебные разбирательства, возбужденные иностранными государствами

Власти, стремящиеся вернуть похищенные активы, могут поддержать производство дела, направленного на конфискацию в уголовном порядке или вне уголовного производства, которое возбуждено в другом государстве против коррумпированного чиновника, связанных с ним лиц или определенных активов. По завершении судебного процесса

государство или правительство может получить часть возвращенных активов по постановлениям иностранных судов либо согласно законодательству или соглашениям[22]. Для этого требуется соответствующая юрисдикция иностранных властей, возможность преследования в судебном порядке и конфискации активов и, что самое главное, готовность делить доходы. Возбуждение процесса иностранными властями может происходить двумя способами:

1. Власти государства, пострадавшего от коррупции, могут обратиться к властям иностранного государства с просьбой завести собственное дело. Просьба может сопровождаться подачей прошения или, что еще проще, передачей улик и материалов дела властям иностранного государства. В любом случае власти иностранного государства могут, на свое усмотрение, возбудить дело или проигнорировать обращение. Если власти решают возбудить дело, то государство, пострадавшее от преступления, должно будет сотрудничать с властями иностранного государства для обеспечения его необходимыми доказательствами.
2. Власти иностранного государства могут открыть дело вне зависимости от наличия запроса от государства, пострадавшего от коррупции. Власти иностранного государства могут получить информацию, связывающую чиновника-коррупционера с их государством, — из газетной публикации, отчета о подозрительной сделке или запроса об оказании неофициальной или взаимной правовой помощи — и принять решение о расследовании деятельности, связанной с отмыванием денег или взятками, предпринятой на его территории.

В большинстве государств, как правило, поощряется участие пострадавшей стороны в судебном процессе, включая государство или правительство, пострадавшее от преступлений, связанных с коррупцией. Однако это участие обычно ограничивается обсуждениями со специалистами-практиками и не включает в себя непосредственное присутствие на самом процессе. С другой стороны, в некоторых странах с континентальным правом возможно участие пострадавшей стороны в судебном процессе иностранного государства в качестве частного обвинителя или гражданской стороны. В странах как с континентальным, так и с общим правом возможен возврат активов в результате таких судебных процессов на основании решений суда о выплате компенсации, реституции или возмещении ущерба сторо-

[22] В ст. 53(b) и 53(c) UNCAC требуется, чтобы государства-участники предприняли шаги для разрешения прямого возврата.

не, пострадавшей от преступлений, связанных с коррупцией, или законному владельцу по делу о конфискации имущества.

Этот вариант особенно интересен, если страна, требующая правосудия, не имеет юридической базы, возможностей или доказательств для самостоятельного ведения международного расследования. Более того, если на изначальные обвинения в коррупции действуют ограничения по срокам давности для начала судебного разбирательства, то в других государствах может быть возможным расследовать преступления, связанные с отмыванием денег или владением похищенными активами. С другой стороны, в такой ситуации государства, пострадавшие от преступлений, связанных с коррупцией, не могут контролировать судебный процесс и его успех в значительной степени зависит от приоритетов властей иностранного государства. Помимо этого, если суд не издаст решение о возврате активов, возврат будет зависеть от соглашений о разделении активов или возможностей властей вернуть имущество на их собственное усмотрение (см. раздел 9.4 главы 9).

1.2.5. Административная конфискация

В отличие от уголовной конфискации или конфискации вне уголовного производства, которые требуют судебного процесса, административная конфискация включает в себя внесудебный механизм конфискации имущества, использованного для совершения преступления или связанного с преступлением. Он может использоваться согласно действию закона, процедурам, изложенным в нормативно-правовых актах и, как правило, в отношении дел, конфискацию по которым никто не оспаривает. Конфискацию проводит уполномоченный орган (например, подразделение полиции или назначенный правоохранительный орган), и процесс часто напоминает конфискацию контрабанды таможней. Как правило, согласно процедуре, требуется уведомить лиц, имеющих законный интерес в имуществе, и проинформировать широкую общественность путем публикации информации в открытых источниках. Как правило, административная конфискация ограничивается имуществом с низкой стоимостью или определенными классами имущества. Например, законодательство может допускать конфискацию любой суммы наличных, но запрещать конфискацию недвижимости. В другом варианте этого типа конфискации, известном в некоторых юрисдикциях как «абандонирование», используется сходная процедура. Еще одним внесудебным средством возврата активов является обложение налогом незаконной прибыли (см. вставку 1.2).

1.3. Использование на практике способов возврата активов: три примера дел

Ниже приведены три кратких примера дел, показывающих практическое применение различных способов возврата активов, обсуждаемых в настоящей главе. В каждом деле участвовало несколько государств и использовался ряд различных стратегических подходов в зависимости от обстоятельств дела, наличия возможностей установления справедливости на территории государства и за ее пределами или же соглашений о репатриации.

1.3.1. Дело Владимиро Монтесиноса и связанных с ним лиц

Вслед за показанной в сентябре 2000 года по телевидению видеозаписью, на которой Владимиро Монтесинос (личный советник президента Перу Альберто Фухимори и фактический глава национальной разведывательной службы) дает взятку одному из конгрессменов от оппозиции, в нескольких государствах, включая Каймановы острова, Люксембург, Швейцарию и США, были обнаружены принадлежавшие ему средства. В конечном итоге было возвращено более $250 млн из Швейцарии, США и местных банков Перу. Что же касалось $48 млн, находившихся в Швейцарии, со швейцарскими следственными судьями были обсуждены два варианта действий, описанных ниже. Перуанские власти могли бы самостоятельно возбудить дело против преступников по обвинению в коррупции и затем добиваться возврата имущества с помощью запросов об оказании взаимной правовой помощи и подписанных отказов от прав на активы. Или же Швейцария могла бы начать судебные разбирательства по делам о торговле наркотиками и отмывании денег, связанных с данным делом. Во втором случае сумма возвращенных активов уменьшилась бы, поскольку Перу пришлось бы отдать Швейцарии определенный процент. Власти Перу решили пойти по первому пути. Чтобы подготовить почву, перуанские власти приняли закон, разрешающий признание себя виновным (соглашение о признании подсудимым своей вины) и другие формы сотрудничества[23]. В обмен на смягчение уголовного наказания или прекращение уголовного преследования ответчики предоставляли полезную информацию об уже известных или неустановленных преступлениях и неизвестные ранее доказательства, обеспечивали доступ к преступным доходам от преступления или свиде-

[23] Efficient Collaboration Act («Закон об эффективном сотрудничестве») (Law 27.378).

Вставка 1.2. Другие средства возврата активов

Налогообложение незаконной прибыли

Государственного чиновника или руководителя государственной компании, получающего взятки, незаконно присваивающего средства или занимающегося хищением имущества, можно обложить подоходным налогом на незаконный доход. В этом случае власти не обязаны доказывать незаконное происхождение средств. Достаточно доказать, что они представляют собой незадекларированный доход. Власти просто доказывают, что налогоплательщик получил облагаемый налогом заработок или доход, с которого он обязан заплатить соответствующую сумму налогов, включая процент и штраф, если налог не был уплачен своевременно. Следовательно, в этом случае бремя доказывания легче, чем в случае гражданского судопроизводства. Учитывая, что этот механизм обычно не включает в себя судебный процесс, он потенциально является более дешевым и быстрым, чем гражданская конфискация или уголовное преследование.

Штрафы и решения о компенсации в уголовных процессах

При рассмотрении уголовных дел суд может вынести решение о наложении штрафа на ответчика, выплате компенсации пострадавшей стороне или и то и другое. Такие решения могут сопровождать постановления о конфискации имущества или выноситься вместо постановлений о конфискации. Хотя добиться вынесения решений о штрафах или выплате компенсации может быть легче, чем решения по отдельному процессу с целью конфискации, они могут быть сложней в исполнении. Исполнение постановлений о штрафах и компенсации может происходить с помощью гражданских судов, в то время как решения о конфискации будут относиться к активам, на использование которых ранее был наложен запрет. Помимо этого, сумма штрафа может быть ограничена законом, и, таким образом, ее одной может не хватить для того, чтобы вернуть требуемый объем активов.

тельствовали против основных обвиняемых. Помимо этого, ответчики подписывали отказы от прав на активы, что позволяло иностранным банкам, хранившим их деньги, перевести эти средства на счета правительства Перу. С помощью таких отказов было возвращено несколько миллионов долларов.

Для возврата имущества, предположительно находившегося на Каймановых островах, руководство Перу наняло местных адвокатов для ведения дела о $33 млн, переведенных туда через перуанский банк. Власти Перу также встретились с подразделением финансовой разведки, чтобы заручиться его помощью. После финансового анализа, занявшего несколько месяцев, власти установили, что деньги не переводились на Каймановы острова, а оставались в перуанском банке. Для перевода денег в банк на Каймановых островах «для вида» и их возврата в перуанский банк использовался компенсационный

кредит. После выявления этой махинации средства в перуанском банке были арестованы.

По согласованию с властями Перу в США был арестован Виктор Венеро Гарридо, связанный с Монтесиносом, его квартира была опечатана, а $20 млн были заморожены. Были заморожены и еще $30 млн из похищенных Монтесиносом средств, хранившихся на счете, открытом на имя подставного лица. В Калифорнии и Флориде для возврата средств использовалась процедура гражданской конфискации, после чего вся сумма была возвращена в Перу. Условием соглашения с США о возврате средств было инвестирование возвращенной суммы в меры по защите прав человека и борьбу с коррупцией.

На территории Перу властям удалось вернуть более $60 млн путем ареста и конфискации собственности, автомобилей, яхт и прочего имущества в рамках около 180 уголовных дел, по которым проходило более 1200 обвиняемых.

1.3.2. Дело Фредерика Чилубы и связанных с ним лиц

В 2002 году в Замбии была создана специальная группа для расследования обвинений в коррупции, выдвинутых в адрес бывшего президента Фредерика Чилубы и связанных с ним лиц за период с 1991 по 2001 год, оценки возможности возбуждения уголовного дела и выбора наилучшего варианта действий для возврата похищенного имущества. В 2004 году генеральный прокурор Замбии возбудил в Великобритании гражданское дело с целью возврата средств, переведенных в Лондон и страны Европы в период между 1995 и 2001 годами для финансирования роскошного образа жизни бывшего президента, включая резиденцию, оцениваемую в 40 раз дороже его годовой зарплаты[24]. Это судебное разбирательство было начато в дополнение к проводившемуся в то же время уголовному процессу в Замбии.

На решение начать гражданское судопроизводство в дополнение к уголовному повлияли три фактора: во-первых, большинство ответчиков находились в Европе, что делало уголовное преследование и конфискацию по ряду дел на территории Замбии невозможными[25]. Во-вторых, большая часть доказательств и имущества находилась в Европе, что делало ее более удобным местом для суда. И в-третьих, в отношении именно этих дел успешное международное сотрудниче-

[24] Attorney General of Zambia v. Meer Care & Desai & Others, [2007] EWHC 952 (Ch.) (U.K.).

[25] В то время в Замбии отсутствовало законодательство о конфискации вне уголовного производства, однако впоследствии оно было принято.

ство в рамках запроса об оказании взаимной правовой помощи было маловероятно, хотя уголовное преследование и конфискация были возможны. У Замбии отсутствовали двусторонние и многосторонние соглашения, процессуальные гарантии, возможности и опыт, необходимые для сбора доказательств и исполнения постановлений о конфискации в странах Европы. К тому же решения суда, принятые в европейских государствах, легче исполнять в государствах — членах Брюссельской конвенции о признании решений иностранных судов в Европе.

Для проведения судебного процесса в Европе был выбран Лондон, так как большинство средств, выведенных из Замбии, проходили через две юридические фирмы и банковские счета в Великобритании и генеральный прокурор Замбии мог установить юрисдикцию над ответчиками в государствах — членах Брюссельской конвенции. Наконец, предполагалось, что решения, принятые в суде Великобритании, также будут иметь силу в Замбии после их регистрации в суде.

Высокий суд Лондона обнаружил достаточно доказательств существования преступного сговора с целью перевода около $52 млн из Замбии на банковский счет (счет Zamtrop), который велся отдельно от счетов, обслуживающих обычную деятельность правительства, в Национальном коммерческом банке Замбии в Лондоне. Судебные эксперты проследили путь средств, полученных на счет Zamtrop, вплоть до министерства финансов, откуда они поступали. Им также удалось достаточно далеко отследить средства, уходящие со счета Zamtrop, и обнаружить, что $25 млн из них были незаконно присвоены или использованы недолжным образом. Помимо этого, Высокий суд не обнаружил законного обоснования платежей на сумму около $21 млн, сделанных Замбией якобы по контракту на поставку оружия с Болгарией и переведенных на счета в Бельгии и Швейцарии.

Суд обвинил ответчиков в сговоре с целью незаконного присвоения $25 млн со счета Zamtrop и $21 млн по платежам по контракту на поставку оружия. Суд также постановил, что обвиняемые нарушили свои фидуциарные обязательства перед Республикой Замбия либо способствовали подобным нарушениям. В результате обвиняемые были признаны виновными в незаконном присвоении активов на определенную сумму.

1.3.3. Дело Диепрейе Аламиесейха

В ходе дела Диепрейе Питера Соломона Аламиесейха, бывшего губернатора нигерийского штата Байелса, властям этой страны удалось

вернуть $17,7 млн посредством судебного процесса на территории страны и сотрудничества с властями ЮАР и Великобритании.

В сентябре 2005 года лондонская полиция впервые арестовала Аламиесейха в аэропорту Хитроу по подозрению в отмывании денег. В процессе расследования выяснилось, что Аламиесейха скрывал на банковских счетах $2,7 млн и имел в Лондоне дом и прочую недвижимость, оцениваемую приблизительно в $15 млн. Аламиесейха выпустили под залог, и в ноябре 2005 года он вернулся в Нигерию.

В Нигерии Аламиесейха потребовал иммунитет от судебного преследования. Впоследствии он утратил иммунитет, когда законодатели штата Байелса сняли его с должности. В конце ноября 2005 года Комиссия по экономическим и финансовым преступлениям Нигерии выдвинула против него обвинение в отмывании денег и коррупции, включавшее 40 пунктов, и добилась постановления суда о наложении запрета на пользование активами, находящимися в Нигерии.

Для возврата имущества, находящегося в Великобритании, потребовалось тесное сотрудничество между комиссией и специализированным подразделением лондонской полиции. $1,5 млн наличными, арестованные в лондонском доме Аламиесейха, были конфискованы по Закону о доходах от преступления на основе судебного постановления о том, что данные активы представляют собой доход подобного рода. В мае 2006 года суд принял решение о возвращении средств Нигерии, и несколько недель спустя был осуществлен перевод. В отношении банковских счетов процесс был более сложным, так как активы и доказательства находились на Багамах, Британских Виргинских островах, Сейшелах, в ЮАР и Великобритании. Нигерийские власти понимали, что на запрос помощи от этих государств может уйти много времени и что постановления нигерийских судов могут не быть исполнены. Помимо этого, ведение судебных разбирательств в этих странах представлялось малоперспективной задачей, так как у нигерийских властей было мало доказательств связи Аламиесейха с этими активами и связи активов с коррупционной деятельностью.

В результате власти Нигерии решили возбудить гражданское дело в Великобритании и одновременно уголовное дело в Нигерии. Власти Нигерии получили постановление суда о раскрытии информации, собранной лондонской полицией в ходе расследования, что дало им доступ к доказательствам[26]. Нигерия смогла использовать эти дока-

[26] Заявка Нигерии на раскрытие информации не была оспорена лондонской полицией. Это является отступлением от обычной практики: полиция, как правило, не предоставляет доказательства, собранные в ходе уголовного расследования, в помощь частным сторонам, подающим гражданские иски.

зательства вместе с декларацией о доходах и имуществе[27] для получения международного запрета на пользование всем имуществом, прямо или косвенно принадлежащем Аламиесейха, и постановления о раскрытии информации о документах, хранящихся в банках и у лиц, связанных с Аламиесейха.

Параллельно с этим процессом Отдел по конфискации активов ЮАР возбудил гражданский процесс с целью изъятия роскошного пентхауса, принадлежавшего Аламиесейха. В январе 2007 года в Нигерию вернули средства, вырученные от продажи имущества. В июле 2007 года Аламиесейха признал себя виновным перед Высшим судом Нигерии по шести пунктам обвинения в предоставлении фальшивых деклараций о доходах и признал за своими компаниями вину по 23 пунктам обвинения в отмывании денег. Суд приговорил его к двум годам тюремного заключения и принял решение о конфискации имущества, находящегося в Нигерии. Поскольку Аламиесейха признал свою вину, Высокий суд Лондона снял с него обвинения по гражданскому делу и в декабре 2007 года суд вынес в порядке суммарного судопроизводства решение о конфискации имущества и банковского счета в Великобритании. По решению, вынесенному в июле 2008 года, были конфискованы остальные активы, находившиеся на Кипре, в Дании и Великобритании.

[27] Декларация была подана в 1999 г., когда Аламиесейха впервые был избран на должность губернатора штата. В ней указывалось, что он владел имуществом на общую сумму более $0,5 млн и имел годовой доход в размере $12 000.

ГЛАВА 2

Стратегические соображения при подготовке и ведении дела

Для возвращения незаконно приобретенных активов необходим комплексный план действий, включающий ряд важных шагов. Специалистам, работающим в этой сфере, следует собрать и оценить факты, сформировать команду, выявить основных союзников, наладить общение с иностранными коллегами, решать юридические, практические и операционные вопросы[28] и обеспечивать эффективное ведение дела. Каждый из перечисленных аспектов поможет специалистам-практикам выбрать наиболее подходящий метод возврата активов — конфискацию в уголовном порядке или вне уголовного производства, сопровождаемую запросом об оказании взаимной правовой помощи в исполнении, гражданское судопроизводство или запрос к властям другого государства с целью проведения конфискации в рамках уголовного или гражданского дела. Опыт показал, что, хотя вынесение уголовного приговора всегда важно для борьбы с коррупцией и ее сдерживания, конфискация в уголовном порядке не обязательно является наилучшим вариантом возврата активов. Власти некоторых государств могут воспользоваться для установления справедливости сочетанием различных способов[29]. С другой

[28] В настоящее время Инициатива StAR проводит исследование факторов, затрудняющих возврат активов. Ожидаемая дата публикации — начало 2011 г. С исследованием можно будет ознакомиться на сайте www.worldbank.org/star. См. также документ Best Practices: Confiscation (Recommendations 3 and 38), принятый на пленарном заседании FATF в феврале 2010 г., по адресу http://www.fatf-gafi.org/dataoecd/39/57/44655136.pdf.

[29] Например, в США прокуроры часто пользуются процедурой гражданской конфискации для замораживания и ареста имущества и «приостанавливают» дело о гражданской конфискации во время уголовного процесса. Если обвиняемому выносится

стороны, при наличии различных препятствующих факторов может быть оправдан выбор другого варианта. В делах, в которые вовлечен ряд государств, может быть использовано несколько вариантов, таких как конфискация на территории государства с последующим запросом об оказании взаимной правовой помощи для проведения конфискации на территории другой страны и гражданской конфискации на территории третьего.

В этой главе рассматриваются некоторые из начальных шагов и соображений, которые специалистам-практикам будет необходимо учитывать при выборе способа возврата активов. Важно, чтобы они проявляли настойчивость и использовали творческий подход при разработке стратегии, поскольку может существовать новаторский способ решения задачи, такой как издание нового закона, или же полностью новый подход. Следует также отдавать себе отчет в том, что принятие решений представляет собой непрерывный повторяющийся процесс, и необходимо периодически пересматривать изначально выбранную стратегию, удостоверяясь, что она по-прежнему актуальна.

2.1. Сбор фактов: первичные источники информации

Прежде чем начать расследование по делу о возврате активов, власти анализируют данные, полученные из различных источников. Они также могут провести некоторые предварительные мероприятия, изучив следующие аспекты.

- **Обвинения в совершении преступлений (информационные письма) и судебные разбирательства.** Сообщения о мошенничестве, коррупции, кражах и прочих преступлениях от их жертв (включая физические лица, компании и страны, пострадавшие от преступлений, связанных с коррупцией) или правительственных учреждений (регулирующих органов, организаций по борьбе с коррупцией, налоговых органов и подразделений финансовой разведки) являются важными источниками информации. Кроме того, коррупция может быть выявлена в ходе расследования другой преступной деятельности. Например, доказательства взяточничества могут обнаружиться во время обыска или перехвата сообщений по делу о наркотиках.

приговор, то для конфискации принадлежащей ему части имущества используется уголовная конфискация.

- **Отчеты подразделений финансовой разведки (ПФР)**. Законы о борьбе с отмыванием денег обязывают финансовые организации, регулирующие органы и некоторые нефинансовые компании и специалистов (например, адвокатов, бухгалтеров, дилеров ценных металлов и драгоценных камней, поставщиков услуг фондам и компаниям) направлять сообщения о подозрительных операциях в подразделения финансовой разведки и проявлять особую бдительность в отношении политических деятелей, высших государственных чиновников, членов их семей и тесно связанных с ними лиц[30]. В некоторых странах также требуется направлять сообщения о валютных операциях в рамках определенных типов сделок. После получения какого-либо из вышеупомянутых сообщений подразделение финансовой разведки может начать расследование и передать полный отчет в местные правоохранительные органы или прокурору. Финансовая разведка также может передать информацию иностранному подразделению через группу «Эгмонт» — сеть, объединяющую ПФР различных стран мира. Более подробную информацию об использовании подразделений финансовой разведки для инициирования и расследования дел по возврату активов см. во вставке 2.1 и в разделе 3.3.2 главы 3.
- **Гражданский или административный процесс**. Гражданский или административный процесс, начатый в связи с брокерским отчетом, санкциями регулирующих органов против финансового учреждения или санкциями против компании со стороны международного банка или регионального банка развития, может выявить коррупционную деятельность. Многие обвинения, не включающие в себя коррупцию, в ходе расследования ведут к обнаружению подобного неправомерного поведения. Например, жалоба на недостающие или бракованные материалы может указывать на то, что бракованный товар был принят сотрудником, отвечающим за материально-техническое снабжение, за взятку. Подобным образом, заслуживают внимания и жалобы подрядчиков на нечестное поведение организаторов тендера.
- **Запросы об оказании взаимной правовой помощи**. Государства могут включать в свои запросы подробную информацию о физических лицах или банковских счетах, которая может подтолкнуть государство, получившее запрос, к открытию собственного дела о легализации преступных доходов. Также может

[30] См. Конвенцию ООН против коррупции (UNCAC), ст. 52(1) и (2), а также рекомендации 6, 13 и 16 из 40+9 рекомендаций FATF.

оказаться полезным взаимодействие в рамках соглашения об обмене налоговой информацией.

- **Раскрытие информации без запроса**. Иностранные компетентные органы и финансовая разведка могут без запроса предоставить властям другого государства информацию о коррупционной деятельности, имевшей место в другом государстве или совершенной при участии его гражданина. Эта информация также может быть передана по официальным или неофициальным сетям специалистов-практиков (см. раздел 7.3.5 главы 7).

Вставка 2.1. Участие подразделений финансовой разведки в делах о возврате активов

Подразделения финансовой разведки (ПФР) — это организации, отвечающие за сбор сообщений о подозрительных операциях (СПО) или деятельности от финансовых учреждений и других субъектов финансового мониторинга, обязанных предоставлять сведения. Они также отвечают за проведение анализа и распространение полученных данных среди местных компетентных органов (как правило, правоохранительных органов, прокуратуры и иностранных ПФР) с целью борьбы с отмыванием денег и финансированием терроризма. Подразделения финансовой разведки помогают специалистам-практикам, занимающимся возвратом активов, на стадии возбуждения дела и ведения расследования, следующим образом:

- **Активный обмен данными с правоохранительными органами и прокуратурой**. В случае обнаружения фактов отмывания денег или иной преступной деятельности ПФР направляют отчеты в местные правоохранительные органы и прокуратуру. При необходимости ПФР в двухстороннем порядке также направляют отчеты своим иностранным коллегам, пользуясь для передачи информации, помимо прочего, защищенным веб-сайтом группы «Эгмонт». Эту информацию вновь анализируют и затем могут передать в иностранные правоохранительные органы и прокуратуру.
- **Предоставление дополнительных данных**. Большинство подразделений финансовой разведки поддерживают центральную базу данных, содержащую все СПО, отчеты о внутренних и международных валютных операциях, доклады разведки и все запросы, полученные от правоохранительных органов и иностранных ПФР. Зачастую хранимых данных может быть недостаточно для направления отчета в правоохранительные органы, однако они могут помочь сотрудникам правоохранительных органов более полно понять характер деятельности лиц, находящихся под следствием, выявить тех, кто с ними связан, и сформировать связи с расследованиями, проводимыми другими органами.
- **Знание финансового сектора.** Специалисты, занимающиеся анализом финансовых разведывательных данных, хорошо знакомы с финансовыми услугами

и продуктами, а также с типологиями отмывания денег и имеют опыт анализа финансовой документации. Такой опыт крайне важен для следовательской работы и судебного производства, и ПФР могут им делиться.

- **Личные контакты и связи**. У ПФР есть контакты в финансовых учреждениях, других национальных ведомствах и иностранных ПФР (посредством группы «Эгмонт»), которые могут помочь специалистам-практикам в их работе.
- **Возможность издавать административные постановления о замораживании активов.** Некоторые подразделения финансовой разведки могут накладывать краткосрочные ограничения на пользования средствами (см. раздел 7.3.4), таким образом помогая специалистам-практикам быстро обеспечить сохранность активов до получения официального постановления суда.

Специалисты в сфере возврата активов считают подразделения финансовой разведки своими самыми полезными партнерами. Подобные отношения требуют двустороннего обмена данными между финансовой разведкой и специалистом-практиком, а не просто односторонней передачи данных от ПФР такому специалисту. Практические специалисты полагают, что подобное сотрудничество увеличивает объем информации, доступной ПФР, и в конечном итоге повышает качество финансового анализа.

- **Аудиторские и налоговые проверки**. Как правило, аудиторы проводят ежегодные проверки финансовой отчетности компаний, а налоговые органы проверяют деятельность физических лиц. Для надзора за деятельностью государственных учреждений и государственных компаний правительства обычно создают аудиторские или регулирующие органы (например, службы генеральных инспекторов, суды, инспекционные органы и специализированные бухгалтерские службы). В ходе этих проверок часто обнаруживаются расхождения между движением средств и реальными деловыми операциями, что может указывать на факты коррупции. В частности, изучение финансовых документов, относящихся к доходам и расходам, может выявить схемы выставления фиктивных счетов, типичные для коррупции и взяток.
- **Сознательные граждане**. Исходная информация для расследования может поступать от сотрудников или частных лиц, подозревающих должностные преступления на месте своей работы или надеющихся на снисхождение при расследовании их собственных преступлений[31].

[31] Во многих странах процедуры по защите сознательных граждан включены в законодательство. Например, в конституции Гаити 1987 г. закреплена концепция «общественного протеста». См. также UNCAC, ст. 33.

- **Сообщения СМИ и общественных организаций**. О подозрительной деятельности или арестах иностранных чиновников по обвинению в коррупции часто сообщают в новостях или докладах общественных и неправительственных организаций. Такие сообщения могут стать непосредственной причиной начала расследования или направления СПО, на основании которого будет начато расследование.
- **Декларации о доходах и имуществе государственных чиновников.** Во многих странах государственные чиновники обязаны раскрывать информацию, касающуюся их имущества и доходов[32]. С помощью этих деклараций можно выявить значительное увеличение имущества, несовместимое с задекларированным доходом, или даже фальсификации при декларировании дохода. Сравнение задекларированного имущества с имуществом, фактически имеющимся у государственных чиновников, может свидетельствовать о незаконном обогащении.
- **Разведывательные службы**. Информация может поступить от разведывательной службы другого государственного органа (например, правоохранительного или регулирующего).
- **Активные расследования**. Специалисты-практики также могут активно искать информацию в потенциальных источниках. Они могут следить за деятельностью в отраслях, чувствительных к отмыванию денег и коррупции или склонных к ним, таких как добыча природных ресурсов или поставки оружия.

2.2. Организация команд, подразделений и специальных групп и проведение совместных расследований с властями иностранных государств

При ведении крупных сложных дел особенно необходима команда или подразделение специалистов различного профиля для обеспечения

[32] UNCAC, ст. 8(5), 52(5) и 52(6), требует от государств-участников рассмотреть возможность создания таких систем. Приблизительно в 114 государствах существуют системы раскрытия информации службе этики, антикоррупционному органу или другим государственным ведомствам. См. Theodore S. Greenberg, Larissa Gray, Delphine Schantz, Carolin Gardner, and Michael Lathem, Politically Exposed Persons: Preventive Measures for the Banking Sector (Washington, DC: World Bank, 2010), 42; Ruxandra Burdescu, Gary J. Reid, Stuart Gilman, and Stephanie Trapnell, Stolen Asset Recovery—Income and Asset Declarations: Tools and Trade-offs (Washington, DC: StAR Initiative, conference edition released November 2009). Документы доступны по адресу www.worldbank.org/star.

эффективной работы и в конечном итоге — успешной конфискации активов. Как правило, такая команда включает различных специалистов, в том числе следователей по финансовым делам и финансовых аналитиков, бухгалтеров-криминалистов, сотрудников правоохранительных органов, прокуроров и специалистов по управлению активами. Могут привлекаться специалисты из частного сектора или сотрудники регулирующих органов, подразделений финансовой разведки, налоговых, аудиторских органов и т. д. В зависимости от страны и обстоятельств в ведении дела могут принимать участие следственные и прокурорские группы (бригады); может быть создана также совместная специальная группа или начато совместное расследование с другим государством[33].

2.2.1. Следственные и прокурорские группы

Следственные группы должны включать в себя специалистов, обладающих опытом, необходимым для анализа значительных объемов финансовой, банковской и бухгалтерской документации, включая безналичные переводы денежных средств, финансовые отчеты и налоговые и таможенные документы. Они также должны включать следователей, имеющих опыт сбора деловых и финансовых данных, выявления крупных незаконных схем, отслеживания перемещения денежных средств и использования таких следственных методов, как электронное наблюдение, перехват сообщений, проведение обысков и допрос свидетелей. В некоторых случаях бывает полезно или даже необходимо привлекать в команду специалистов, имеющих опыт в области финансового анализа, судебной бухгалтерии и компьютерно-технической экспертизы.

От прокуроров требуется наличие подобных знаний и опыта для эффективного представления дела в суде. К делам с участием высокопоставленных чиновников возможно привлечение специальных прокуроров во избежание конфликтов интересов, для гарантии независимости расследования и обеспечения достоверности результатов процесса.

Как правило, старший прокурор должен руководить расследованием или следить за тем, как его проводят следователи прокуратуры или правоохранительные органы, поскольку именно он отвечает за представление дела в суде. Он должен проследить за тем, чтобы право-

[33] Понятие «следственная группа» предполагает проведение такой группой расследований или сбора данных до и после предъявления обвинений против ответчика. В некоторых государствах термин «расследование» используется только для следственных мероприятий, проводимых после официального предъявления обвинений.

охранительные органы собрали все необходимые доказательства для установления фактов правонарушений, выполнения обеспечительных мер и конфискации[34]. Помимо этого, прокурор выступает в качестве посредника между сотрудниками правоохранительных органов и судьей, когда они нуждаются в санкции на использование специальных следственных инструментов, таких как перехват сообщений, обыски, аресты и соглашения о признании подсудимым своей вины.

Правоохранительные органы или прокуратура, отвечающие за расследование конкретных правонарушений, проходящих по делу, часто обладают полномочиями по сбору и представлению доказательств, требуемых для конфискации. По возможности, имеет смысл создавать специализированные подразделения для ведения расследования в целях конфискации и судебного преследования в поддержку основных команд. Как показывает опыт, сотрудникам правоохранительных органов и прокурорам бывает сложно заниматься и производством дела по конкретным правонарушениям, и конфискацией. Например, в некоторых странах прокурор не назначается, пока большая часть расследования не завершена, а тогда уже может быть слишком поздно для конфискации активов. Кроме того, следователи и прокуроры по уголовным делам обычно в первую очередь стараются добиться вынесения уголовного приговора, не обязательно с конфискацией.

С созданием специализированных подразделений, занимающихся конфискацией, следователи и прокуроры получают навыки, необходимые для эффективного представления доказательств с целью применения законов о конфискации. Следователи, специализирующиеся на делах о конфискации, обычно идут дальше, чем следователи по уголовным делам, в вопросах идентификации и отслеживании активов с целью их конфискации, и их положение позволяет направлять международные запросы, чтобы отследить активы, покинувшие территорию государства. Если применяется такой подход, специалисты в области конфискации должны работать в тесном сотрудничестве со своими коллегами, ведущими уголовные дела. Отсутствие такого сотрудничества может отрицательно сказаться на успехе уголовного дела, что, в свою очередь, плохо скажется на результатах деятельности по конфискации имущества.

Такая команда может работать в организации по борьбе с коррупцией, имеющей полномочия для ведения расследования и/или судебного преследования, или в правоохранительных органах, или в про-

[34] В некоторых странах с континентальным правом следственные судьи могут руководить расследованием с начала и до вынесения решения по делу. Однако прокуроры могут подать апелляцию против их решений.

куратуре. К какой бы организации ни относилась команда, важно, чтобы следователи и прокуроры обладали законными полномочиями для расследований и преследования в судебном порядке (или и того и другого) правонарушений и конфискации доходов от этих правонарушений или орудий их совершения[35].

2.2.2. Объединенные специальные группы

Власти могут рассмотреть возможность создания объединенных специальных групп, включающих сотрудников различных ведомств, правоохранительных органов и специалистов из частного сектора, заинтересованных в судебном преследовании и/или возврате имущества. Объединенная специальная группа может включать представителей налоговой, таможенной и иммиграционной служб, казначейства, министерства юстиции, иностранных дел, а также сотрудников ПФР, регулирующих органов, центральных властей и органов, занимающихся управлением имуществом. Такие специальные группы поддерживают обмен информацией и знаниями и помогают при обсуждении и изучении новых данных по делу. Важно разъяснить членам команды и представителям других правоохранительных органов их роли и обязанности во избежание недоразумений и соперничества между ними.

2.2.3. Проведение расследований совместно с властями иностранных государств

При расследовании сложных дел, требующих согласованных совместных действий с другими государствами, следует рассмотреть возможность проведения совместного расследования или создания специальной группы при участии властей другого государства[36]. В тех случаях, когда проведение совместных расследований возможно, они позволяют избежать дублирования деятельности и облегчают сотрудничество, обмен информацией и разработку общей стратегии (т.е. судебное производство может идти в одном или нескольких государствах). Также отпадает необходимость в запросах об оказании взаимной правовой помощи, где есть свои сложности (такие, как необходимость уведомления лиц, попавших под следствие, и потеря

[35] Обычно иностранные государства отказываются предоставлять юридическую помощь расследованиям или судебным преследованиям, проводимым внесудебными органами или органами, не имеющими полномочий по закону.

[36] UNCAC, ст. 49, и Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст.19, призывают государства-участников рассмотреть возможность проведения совместных расследований для каждого отдельного случая.

времени на последующие апелляции), поскольку у специалистов, вовлеченных в эту работу, будут общие цели. В делах, судебные разбирательства по которым происходят в различных местах, совместное расследование и совещания суда о статусе дела помогают информировать многочисленные тяжущиеся стороны о происходящем в других государствах. Если потенциал и законодательство одного из государств недостаточны для обеспечения сохранности и конфискации имущества, совместное расследование может позволить участникам обменяться полезными навыками или провести судебное разбирательство в государстве с более эффективной правовой системой.

Тем не менее согласование деятельности в рамках совместного расследования может быть непростой задачей, и практическим специалистам, действующим в этой сфере, необходимо убедиться в наличии условий для успешного совместного расследования. Им следует удостовериться в существовании надлежащей юридической базы, позволяющей компетентным органам вести совместные расследования, не прибегая к запросам об оказании взаимной правовой помощи, а иностранным специалистам — собирать доказательства на территории государства, где имело место правонарушение, и напрямую обмениваться информацией. Поскольку каждый из органов, принимающих участие в расследовании, должен иметь юрисдикцию над правонарушением, могут быть полезны законы, обеспечивающие экстерриториальную юрисдикцию. Кроме того, специалисты в сфере возврата активов должны удостовериться в наличии ресурсов в достаточном объеме, подготовленных специалистов, мер защиты оперативной информации и обстановки взаимного доверия и заинтересованности в сотрудничестве. И наконец, участники должны договориться об общей цели, продолжительности и процедурах следствия, а также о том, как будет использована полученная информация. Эти договоренности могут быть изложены в меморандуме о взаимопонимании.

2.3. Установление контакта с иностранными коллегами и оценка возможности получения международной правовой помощи

Установление связей с иностранными специалистами на ранней стадии ведения дела может помочь оценить потенциальные трудности, разработать стратегию, получить предварительную информацию и неофициальную помощь, подтвердить требования к запросам об оказании взаимной правовой помощи и наладить доброжелательные отношения, необходимые для международного сотрудничества. Уста-

новление связей с атташе по правоохранительным вопросам или судьями, прикомандированными к посольствам, — хороший способ наладить контакт с властями иностранного государства. В более крупных делах для успешного международного сотрудничества крайне важны личные встречи с коллегами. Прямой контакт помогает продемонстрировать политическую волю и обсудить препятствующие факторы, стратегии и необходимую помощь. Власти некоторых стран предпочитают собирать следственные конференции или семинары по конкретным делам, приглашая на них представителей всех иностранных органов, вовлеченных в процесс. Такая тактика особенно эффективна в делах, в которых участвует несколько юрисдикций, или когда количество поездок за рубеж может быть ограничено в связи с нехваткой ресурсов. Другим вариантом являются поездки в другое государство. В разделе 7.1 более подробно описаны процесс сотрудничества и возможные точки соприкосновения.

Различия в правовой традиции (общее или континентальное право) и системах конфискации (стоимостно-ориентированная или вещная система) ведут к сложностям при сотрудничестве с иностранными государствами. Используемая терминология и процедуры, бремя доказывания и время, требуемое на получение помощи, зачастую сильно отличаются. Например, в некоторых странах с континентальной системой права наложение запрета на пользование имуществом или его арест происходят проще, так как прокуроры или следователи имеют полномочия на издание соответствующих постановлений и могут действовать быстро (по сравнению со странами с общим правом, где для этого требуется подать в суд ходатайство). В системах стоимостно-ориентированной конфискации требуются лишь доказательства того, что активы связаны с лицом, обвиняемым или признанным виновным в преступлении, в то время как в системе вещной конфискации требуются доказательства связи активов с правонарушением. Использование некорректной терминологии или несоответствие требованиям к доказательной базе может вести к недопониманию, задержкам и даже отказам в помощи. В настоящем руководстве предприняты попытки показать некоторые из этих различий. Однако для изучения других систем и подтверждения верного порядка действий необходимо постоянно пользоваться личными связями.

Власти, стремящиеся вернуть активы из другого государства, должны как можно раньше выяснить, могут ли они выполнить условия получения неофициальной и взаимной правовой помощи из иностранных государств и существуют ли препятствия к ее получению. К примеру, если то деяние, в связи с которым был направлен запрос на взаимную правовую помощь, не является противозаконным в за-

прашиваемой стране (т. е. отсутствует двойная подсудность), это может послужить причиной для отказа в правовой помощи. Проблему можно решить, представив взамен доказательства правонарушений, признаваемых в запрашиваемой юрисдикции. Например, если в запрашиваемом государстве отсутствуют законы против незаконного обогащения, специалисты-практики должны будут представить факты в подтверждение другого деяния, признаваемого там преступлением. Во вставке 2.2 описаны конкретные примеры проблем, с которыми можно столкнуться при направлении запроса, а в главе 7 эти вопросы обсуждаются более подробно.

Вставка 2.2. Факторы, препятствующие международному сотрудничеству

Перечислим факторы, которые могут поставить под угрозу успех международного сотрудничества:

- юридические препоны, в том числе недостаточность нормативной и процессуальной базы для международного сотрудничества, исполнения постановлений иностранных судов и возврата активов, отсутствие законных полномочий для неофициального сотрудничества, ограниченные возможности предоставления помощи до предъявления уголовного обвинения, временные рамки ведения расследований и судебного преследования в запрашивающем государстве, из-за которых может не хватить времени на предоставление взаимной правовой помощи, а также законы, требующие раскрытия информации держателю активов;
- необходимость наличия двойной подсудности и обеспечения гарантий (например, гарантий взаимности, ограничений на использование информации или оплаты издержек или ущерба);
- отказ в предоставлении помощи по ряду причин, в том числе из-за наличия заинтересованности влиятельных лиц и структур, текущего судебного процесса в государстве, к которому обратились с запросом, отсутствия соответствующих процедур в запрашивающем государстве и вида конкретных преступлений (таких, как уклонение от уплаты налогов)[a];
- слишком большая длительность процедуры (задержки) из-за формальностей, времени обработки документов и апелляций;
- трудновыполнимые требования к доказыванию (например, запрос могут посчитать поиском информации наудачу, если он является слишком общим и не содержит достаточно подробностей для определения нужного банковского счета); и
- различия в системах конфискации, которые могут привести к проблемам осуществления конфискации.

[a] Не ясно, подпадает ли уклонение от уплаты налогов под Конвенцию ООН против коррупции.

Если запросы об оказании взаимной правовой помощи с целью исполнения мер по обеспечению сохранности активов и постановлений о конфискации не будут исполняться, следует рассмотреть другие пути установления справедливости. Возможно применение конфискации вне уголовного производства или гражданское судопроизводство (включая официальную процедуру банкротства) с целью возврата похищенных активов или получения материалов по делу и сбора доказательной базы в поддержку судебного преследования в иностранном государстве.

2.4. Обеспечение поддержки и необходимых ресурсов

Необходимым условием возврата активов является демонстрация намерений политических деятелей и должностных лиц и наличия государственных механизмов для борьбы с коррупцией и возврата активов — всего того, что называется «политической волей». Без политической воли и поддержки со стороны лидеров государства нехватка ресурсов и вмешательство политики могут стать основными препятствиями для ведения дела[37]. Специалисты по возврату активов должны будут определить для себя возможных союзников и заручиться поддержкой дела как на политическом уровне, так и среди различных органов. Мощная общественная поддержка, созданная с помощью средств массовой информации (особенно журналистских расследований) и неправительственных организаций, может помочь в зарождении и поддержании политической воли на высоком уровне. Для укрепления решимости продолжать работу в этом направлении полезно регулярно представлять отчеты о проделанной работе высшим государственным служащим, пользуясь этой возможностью для обсуждения потребностей и ресурсов. Подобным же образом специалистам по возврату активов необходимо постараться свести к минимуму возможное вмешательство извне, особенно если потенциальными ответчиками являются политические союзники или личные друзья государственных чиновников. Действие подобных союзов может распространяться и на другие страны, приводя к проблемам международного сотрудничества или к информированию лиц, находящихся под следствием.

[37] Обсуждение того, как отсутствие политической воли может помешать возврату активов, см. в готовящемся к выходу отчете об исследовании, упомянутом в сноске 28.

Кроме политической и общественной поддержки, необходимо обеспечить надлежащее финансирование каждой стадии процесса возврата активов, желательно на уровне законодательства. Расследование, направленное на возврат активов, может оказаться непосильной задачей для развивающейся страны, поскольку для его проведения требуется команда специалистов, способных анализировать банковскую документацию, отслеживать и обеспечивать сохранность средств в иностранных государствах, составлять надлежащие запросы о юридической помощи и в конце концов получить постановление о конфискации.

Если власти намерены провести расследование и судебное преследование в своей стране, иностранные государства могут выразить готовность предоставить сотрудников (например, консультанта), финансирование или провести обучение специалистов. Это касается и гражданского судопроизводства: некоторые государства помогали финансировать гражданские иски против чиновников-коррупционеров, незаконно присвоивших активы в развивающихся государствах, а частные юридические фирмы брались за ведение дел ради общественного блага или за оплату по результату. В отсутствие политической воли и надлежащих ресурсов для проведения расследования на территории страны и возврата активов путем конфискации или гражданского судопроизводства власти могут решить передать материалы и доказательства по делу властям иностранного государства (при условии наличия у того требуемой юрисдикции) в помощь иностранному судебному разбирательству.

2.5. Оценка законодательства и рассмотрение возможности проведения правовых реформ

Важно, чтобы власти убедились в наличии необходимых действующих законов как у себя в стране, так и в иностранном государстве[38]. Эти законы должны охватывать различные правовые методы, а также управление активами и международное сотрудничество (см. об управ-

[38] Источником информации об иностранном законодательстве могут служить Интернет и контакты с иностранными специалистами. Некоторые государства публикуют законы и руководства на правительственных веб-сайтах (см. примеры в Приложении J). Прочие источники информации о законодательстве включают Международную сеть ООН по обмену информацией об отмывании денег (http://www.imolin.org) и UNCAC Knowledge Management Consortium and the Legal Library (http://www.unodc.org).

лении активами в главе 5 и о международном сотрудничестве в главе 7). Например, конфискация может проводиться согласно законодательству общего характера, где говорится о доходах от преступления или орудии его совершения, или согласно положениям, применяемым к конкретным правонарушениям. В обоих случаях власти должны убедиться в том, что закон предусматривает возможность конфискации в связи с расследуемыми преступлениями.

Когда законодательства по конкретному юридическому методу недостаточно, следует рассмотреть альтернативные методы. Кроме того, в некоторых государствах возможно применить новые процедуры к преступлениям, совершенным до принятия соответствующих законов. В качестве примера можно привести введение соглашений о признании подсудимым своей вины в менее тяжком преступлении или с рекомендацией более легкого наказания по сравнению с максимальным, которые могут способствовать сотрудничеству при поиске доказательств вины основных ответчиков по делу. Именно это произошло в Перу в рамках дела Монтесиноса (см. вставку 2.3). Поскольку законы или процедуры, принятые задним числом, скорее всего, будут проходить проверку на соответствие конституции, специ-

Вставка 2.3. Стратегическое решение в Перу: принятие закона, разрешающего соглашение о признании вины

Одним из важных стратегических шагов, предпринятых правительством Перу на раннем этапе расследования дела Владимиро Монтесиноса, главы разведывательной службы Перу при президенте Альберто Фухимори, было принятие закона 27.738. Законом установлен механизм заключения сделки с подсудимым о признании им своей вины в расследованиях дел об организованной преступности. Этот закон был уникален, поскольку ранее в Перу, как и во многих других странах с континентальным правом, не существовало концепции признания себя виновным и соглашений о признании подсудимым своей вины, в отличие от многих стран с общим правом. Он позволил членам преступной организации, которые должны были предстать перед судом (за исключением лидеров и некоторых государственных чиновников), заключить с прокурорами соглашение о признании своей вины, зачастую с предоставлением информации, в обмен на уменьшение срока тюремного заключения.

Таким образом, закон обеспечил вынесение приговора, позволяя избегать многолетних судебных процессов. И что самое важное, он позволил властям Перу быстро получить информацию о потоке средств и при помощи процедуры отказа от права собственности на активы вернуть имущество на сумму более $175 млн из иностранных государств.

алистам в этой сфере с самого начала следует обеспечивать их полноту и конституционность[39].

2.6. Решение юридических проблем

На начальных этапах дела о возврате активов специалистам необходимо оценить потенциальные правовые проблемы и препятствия и обдумать варианты их решения. Сюда относятся вопросы юрисдикции, иммунитета, которым пользуются подозреваемые чиновники, срока давности, положений о возврате активов и применяемых критериев доказанности.

2.6.1. Юрисдикция

Юрисдикция — это полномочия, предоставляемые судебным органам для того, чтобы расследовать и преследовать преступления в судебном порядке, выносить судебные решения и исполнять их[40]. До открытия дела власти должны убедиться в том, что суд обладает требуемой юрисдикцией.

В уголовном судопроизводстве крайне важна территориальная юрисдикция над правонарушениями, совершенными гражданами или иностранными лицами на территории государства. Юрисдикция над лицом также может позволить властям притязать на юрисдикцию над преступлениями, совершенными гражданами государства или зарегистрированными на его территории юридическими лицами, в иностранном государстве. Некоторым государствам для этого достаточно совершения одного из элементов преступления на их территории, даже если все остальные элементы были совершены в другой стране. Рассмотрим, к примеру, ситуацию, когда само преступление, связанное с коррупцией, было совершено в иностранном государстве, но доходы от него были отмыты с использованием внутренних банков и посредников. Власти некоторых государств будут притязать на юрисдикцию, даже если некоторые второстепенные действия, связанные

[39] Например, вопрос об обратной силе законов о конфискации вне уголовного производства поднимался в связи с делами, проходившими в Лихтенштейне, Таиланде и США. См. Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery—A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 45–46.

[40] UNCAC, ст. 42, UNTOC, ст. 15, и Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5, обязывают государства-члены принять меры, необходимые для установления юрисдикции над правонарушениями в соответствии с конвенцией.

с преступлением, всего лишь косвенно затронули их территорию. В отсутствие как территориальной, так и персональной юрисдикции преступления могут преследоваться в судебном порядке лишь властями иностранного государства (см. более подробное обсуждение проблем юрисдикции в разделе 9.1 главы 9)[41].

Проблема дел, затрагивающих несколько государств, заключается в том, что власти иностранного государства, имеющего юрисдикцию над делом, могут решить (или быть обязаны) открыть собственное дело. Это может быть сделано на основе информации, предоставленной запрашивающим государством в ходе неофициальной помощи и подачи запроса об оказании взаимной правовой помощи. Поскольку подобные действия могут расстроить ход расследования внутри страны (к примеру, подозреваемым могут быть направлены уведомления или выполнение запроса может быть отложено), специалистам в этой сфере важно знать о такой возможности и об условиях ее возникновения. Они должны предпринимать необходимые шаги для согласования действий, чтобы обеспечить беспрепятственное производство обоих дел. В главе 9 более подробно рассказывается о судебных разбирательствах, возбужденных властями иностранных государств.

2.6.2. Иммунитет государственных чиновников

Иммунитет от судебного преследования позволяет некоторым государственным чиновникам избежать суда за уголовные преступления. В большинстве стран положения об иммунитете, включенные во внутреннее законодательство или конституцию, называются «национальным иммунитетом». Кроме того, существует «международный иммунитет», применяемый во всех юрисдикциях согласно международному обычному праву и договорам, включая служебный и личный иммунитет. Служебный иммунитет предоставляется иностранным чиновникам, выполняющим публичные функции (например, главе государства или правительства, старшему члену кабинета министров, министру иностранных дел и министру обороны); личный иммунитет защищает некоторых иностранных чиновников (в особенности глав государств и дипломатических и консульских работников) от ареста, уголовного, гражданского или административного преследования (как правило, до тех пор, пока они занимают свою должность). Слу-

[41] Это положение верно, если, например, иностранный гражданин незаконно присвоил имущество иностранной дочерней компании, принадлежащей государственной компании, и если отмывание денег проходило в иностранном государстве.

жебный иммунитет, в отличие от личного, может сохраняться за иностранными чиновниками после ухода с должности.

Если меры по возврату активов затрагивают главу государства, члена парламента, судью или другого высокопоставленного чиновника, специалисты по возврату активов должны учитывать иммунитет, которым пользуется такой чиновник[42]. В частности, следует выяснить тип иммунитета (в пределах страны или международный, служебный или личный, а также защищает ли он от уголовной, гражданской или административной ответственности), возможность снятия иммунитета и предъявления обвинений другим лицам, вовлеченным в преступление, включая родственников, соучастников и лиц, связанных с отмыванием денег. В некоторых государствах законы об иммунитете позволяют судебное преследование чиновника, но не заключение в тюрьму[43]. В некоторых случаях государство может не признавать национальный иммунитет другого государства и вести судебное преследование за отмывание денег или подкуп иностранных чиновников[44]. Даже действие международного иммунитета приостанавливалось в случаях наложения запрета на пользование и ареста имущества, находящегося в иностранных финансовых учреждениях[45]. Если же успех уголовного преследования вызывает сомнения, но можно установить гражданскую ответственность, следует использовать такие методы, как конфискация вне уголовного производства и гражданское производство.

2.6.3. Срок давности или исковая давность

В большинстве государств невозможно инициировать уголовное или гражданское преследование по истечении определенного периода

---

[42] UNCAC, ст. 30, требует от государств-участников разумного баланса между иммунитетом и возможностью эффективно вести расследование, судебное преследование и выносить судебные решения.

[43] Закон 25.320 от 2000 г. (Аргентина), доступен по адресу http://www1.hcdn.gov.ar/dependencias/dip/textos%20actualizados/25320%20Ley%20de%20fueros.pdf.

[44] Великобритания провела судебное разбирательство в отношении нигерийских губернаторов в связи с отмыванием денег, полученных в результате коррупции, во время действия национального иммунитета. См. David Chaikin and J. C. Sharman, Corruption and Money Laundering: A Symbiotic Relationship (New York: Palgrave Macmillan, 2009), 89–90.

[45] В деле о подкупе казахских чиновников американским бизнесменом Швейцарский федеральный трибунал отказался разморозить $84 млн, хранившиеся на счетах в швейцарском банке, несмотря на заявления Казахстана о том, что эти деньги защищены принципом суверенного иммунитета. David Chaikin, International Anti-Money Laundering Laws: Improving External Accountability of Political Leaders, U4 Brief 4 (August 2010): 2–3. В конце концов средства были конфискованы США вне уголовного производства (см. сноску 17).

времени с момента совершения правонарушения, так как существует «срок давности» или «исковая давность». Этот период времени отличается в разных странах и зависит от серьезности преступления, то есть для более серьезных преступлений действует более длительный срок давности[46]. Поскольку отсчет периода начинается после совершения преступления, он может быть отложен или приостановлен (аннулирован) в случае преступлений, которые продолжают совершаться в течение длительного периода времени[47]. Кроме того, отсчет срока может быть приостановлен или начат заново в связи с определенными событиями, включая расследование правоохранительных органов, начало официального судебного преследования или побег правонарушителя. Более того, в некоторых государствах начало отсчета срока давности может быть отложено до обнаружения преступления или до того момента, когда чиновник покинет свою должность[48]. Например, если поддельные счета и ложная бухгалтерская отчетность скрывают взятки, заплаченные посреднику, отсчет срока давности не начнется до обнаружения факта мошенничества. Принцип «обнаружения» санкционируется согласно закону или решению суда. Конкретная дата обнаружения преступления часто определяется судом.

Истечение срока давности представляет проблему для специалистов в сфере возврата активов, и эта проблема стоит еще более остро в случаях коррупции: зачастую факты незаконного присвоения имущества или доказательства взяток обнаруживаются через значительное время после ухода чиновника-коррупционера с должности. В дополнение к сложностям, связанным с коротким сроком давности и отсутствием положений об обнаружении преступления в некоторых государствах, некоторые страны требуют, чтобы предикатное преступление по легализации доходов было совершено до истечения срока давности. Итак, должностные лица, стремящиеся вернуть похищенные активы, должны помнить о сроке давности, а также:

---

[46] Например, преследование по делу об убийстве может не иметь срока давности, а по делу о краже составлять пять лет с момента ее совершения.

[47] Согласно «доктрине длящегося преступления» США, если преступление является длительным, то в связи с его продолжающимся характером срок давности продлевается «сверх установленного периода». Toussie v. United States, 397 U.S. 112, 114, 90 S.Ct. 858, 25 L.Ed.2d 156 (1970). «Conspiracy… is the prototypical continuing offense.» United States v. Jaynes, 75 F.3d 1493, 1505 (10th Cir., 1996).

[48] Например, в Аргентине отсчет срока давности для всех ответчиков начинается после ухода государственного чиновника со своего поста (Уголовный кодекс Аргентины, ст. 67). Во Франции и Великобритании также применяется принцип обнаружения преступления, как и в США в отношении дел о конфискации вне уголовного производства (Title 19, United States Code, sec. 1621).

- стараться выявить преступления, имеющие более продолжительный срок давности (например, хищение, отмывание денег и владение похищенными активами);
- изучить законы и решения суда, откладывающие начало отсчета срока давности до момента обнаружения преступления или ухода с должности государственного чиновника или приостанавливающие отсчет срока давности в случае, если активы или чиновник-коррупционер находятся за пределами государства;
- проверить, приостанавливают ли отсчет срока давности или начинают его заново какие-либо действия прокуроров или правоохранительных органов;
- изучить все правовые методы конфискации, включая уголовную, вне уголовного производства, в рамках гражданского судопроизводства, запрос властям иностранного государства об инициировании судебного разбирательства, и определить метод с наиболее благоприятным сроком давности[49];
- обдумать возможность продолжения расследования, так как уголовное расследование преступления, по которому истек срок давности, может привести к обнаружению другого преступления, не ограниченного сроком давности.

2.6.4. Законодательные положения о возврате активов

При выборе между судебным преследованием в иностранном государстве и на территории своего государства или других методов важно учитывать, как этот выбор скажется на объеме возвращенных активов. Похищенные или отмытые государственные средства, возвращенные согласно Конвенции ООН против коррупции, должны быть переданы запрашивающему государству[50]. Кроме того, некоторые государства передают активы в случаях, когда конфискация является результатом прямого выполнения постановления иностранного суда, и на этот счет существует соглашение. Имущество также может быть передано непосредственно законному владельцу или государству, пострадавшему от преступления, связанного с коррупп-

[49] В США отсчет срока давности для конфискации вне уголовного производства, в отличие от срока давности в отношении уголовного преследования, начинается с момента обнаружения преступления, послужившего причиной возбуждения дела о конфискации. Отсчет может быть приостановлен, если имущество находится за пределами границ США (Title 19, United States Code, sec. 1621).

[50] UNCAC, ст. 57(3), требует передачи активов запрашивающему государству-члену в случае хищения или отмывания государственных средств, возвращенных согласно конвенции.

цией, с помощью постановления суда о возмещении ущерба и выплате компенсации. Однако если активы были конфискованы без выполнения перечисленных условий, а, например, по делу об отмывании денег на территории государства, проведенному властями иностранного государства, то сумма, подлежащая передаче, будет зависеть от соглашения о разделении активов или прерогативы запрашиваемого государства[51]. Более того, иностранные судебные разбирательства могут ограничиваться преступлениями по легализации доходов, что мешает осуществлять конфискацию на основании предшествующих или связанных с ними преступлений. Это особенно верно для стран, конфискующих лишь активы, непосредственно связанные с преступлениями, являющимися основанием для конфискации (см. раздел 6.2.2 главы 6).

2.6.5. Критерии доказанности

Специалисты по возврату активов также должны подумать над тем, достаточно ли имеющихся у них доказательств для выполнения критериев доказанности, требуемых для отслеживания, проведения обеспечительных мер, конфискации, гражданского судопроизводства или вынесения приговора, как на территории их государства, так и в иностранных государствах. В различных государствах применяемые критерии различны, но, как правило, чем больше степень вмешательства следственного метода или мероприятия в частную жизнь и свободы лиц, охваченных расследованием, тем выше должен быть критерий доказанности.

Специалистам, ведущим дела, требующие международного сотрудничества, важно помнить, что терминология и понимание критериев доказанности в странах с общим и континентальным правом различны. В большинстве стран с общим правом для вынесения приговора требуется критерий отсутствия обоснованных сомнений, а для конфискации (гражданской или уголовной) — более низкий критерий сравнения вероятностей или перевеса доказательств, обычно применяемый в гражданском (частном) судопроизводстве. В боль-

[51] Это был один из факторов, повлиявших на решение Перу провести по делу Монтесиноса собственное судебное разбирательство, чтобы получить имущество, находившееся в Швейцарии. Хотя имелась возможность провести судебное разбирательство по части дела в Швейцарии согласно законодательству по борьбе с наркоторговлей, законы о разделении активов того времени позволили бы вернуть в Перу лишь часть средств. Обсудив стратегию со Швейцарией, власти Перу решили возбудить собственное дело и воспользоваться взаимной юридической помощью и отказами от прав для возврата большей части средств. Более подробно см. раздел 1.3.1 главы 1.

шинстве стран с континентальным правом применяется один и тот же критерий доказанности для вынесения приговора, уголовной или гражданской конфискации или вынесения решения в пользу истца, а именно глубокая убежденность в истинности доказательств. В странах с общим правом применяется вероятностный подход к оценке доказательств, то есть количественная вероятность события, выраженная в коэффициенте или проценте. В странах с континентальным правом больше полагаются на субъективное мнение судьи. Рис. 2.1 показывает различия в критериях доказанности, от следственных методов до вынесения приговора или постановления о конфискации.

Специалистам по возврату активов следует помнить об этих различиях, чтобы они могли обеспечить доказательства, достаточные для обеспечения соответствия применяемым критериям. В случае недостаточности доказательств для обеспечения соответствия критерию доказанности, требуемому в одной стране, специалисты-практики могут рассмотреть другой метод. Например, невозможность вынесения уголовного приговора в связи с несоответствием критерию отсутствия обоснованных сомнений не позволит осуществить уголовную конфискацию. Тем не менее, можно было бы вернуть имущество, полученное в результате коррупции, а также орудия совершения преступления путем гражданского иска или конфискации вне уголовного производства на территории своего или иностранного государства с применением иных критериев доказанности.

Рис. 2.1. Критерии доказанности

Источник: иллюстрация авторов

2.7. Выявление всех ответственных сторон

В большинстве стран стороны, сознательно способствовавшие переводу имущества, полученного в результате коррупции, или получавшие незаконные активы, могут нести ответственность согласно различным гражданским или уголовным законам, включая соучастие, сговор, умышленное неведение, небрежность или бездействие. Особенно это относится к юридическим лицам и их директорам, а также банкирам, финансовым менеджерам, агентам по недвижимости, нотариусам и юристам, умышленно не наводящим необходимые справки. В некоторых странах суд может не признать аргументы о неведении, если гонорар за консультационные услуги не пропорционален оказанным услугам или выплачен агентам, не имеющим соответствующего опыта. В других странах материнская компания несет ответственность за действия, совершенные дочерней компанией, если в них напрямую участвовали сотрудники и руководители материнской компании[52].

Привлечение к ответственности получателей или пособников может иметь два крупных преимущества: во-первых, это может повысить шансы на получение реституции или компенсации от организаций или лиц, не являющихся чиновниками-коррупционерами. Во-вторых, иногда удается добиться информации или сотрудничества от третьих сторон или соучастников сговора. Однако специалистам по возврату активов следует учитывать потенциальные недостатки этого подхода, такие как усложнение ведения дела и рассредоточение ресурсов.

2.8. Особые соображения для уголовных дел

Ниже коротко описаны дополнительные соображения для специалистов в сфере возврата активов, ведущих уголовные дела.

2.8.1. Выявление применимых уголовных преступлений

Взяточничество — не единственное обвинение, на котором можно строить стратегию судебного разбирательства с целью возврата похищенных активов. На рис. 2.2 приведен перечень обвинений, который может быть полезен специалистам по возврату активов.

[52] Рабочая группа по борьбе со взяточничеством в международных деловых операциях, «Typologies on the Role of Intermediaries in International Business Transactions» («Типология и роль посредников в международных деловых операциях») (Организация экономического сотрудничества и развития, 2009 г.).

Рис. 2.2. Уголовные обвинения, которые следует иметь в виду

Примечание: Описание терминов, используемых в этом рисунке, можно найти в приложении А.
Источник: иллюстрация авторов

Коррупция часто включает в себя совершение нескольких уголовных преступлений. Во время принятия решения о том, по каким именно преступлениям осуществлять преследование, специалисты-практики должны учитывать следующие аспекты: факты по делу,

прямые или косвенные улики, подтверждающие элементы преступлений, использование процедурных вспомогательных средств, таких как опровержимые презумпции[53], вероятность вынесения приговора, заинтересованность в вынесении приговора, общественные интересы и, при необходимости, возможность получения иностранной правовой помощи и исполнения решений на территории иностранного государства.

В дополнение к более очевидным преступлениям, связанным с коррупцией, специалистам-практикам следует учитывать прочие преступления, которые могут повысить вероятность вынесения приговора. К этим преступлениям относятся сговор, пособничество и подстрекательство, получение преступных доходов, владение ими либо их легализация[54]. Дело о легализации доходов может оказаться наиболее эффективным, особенно в государствах, где разрешено самоотмывание денег и где для вынесения приговора не требуется доказывать все элементы предшествующего преступления[55]. Во вставке 2.4 описан метод, применяемый в Великобритании и США. Специалистам по возврату активов следует помнить о том, что подобные решения могут влиять на ход судопроизводства в иностранных государствах, и стараться согласовывать свои действия с иностранными коллегами.

Обвинение в незаконном обогащении является крайне полезным инструментом для привлечения к суду чиновников-коррупционеров в таких странах, как Аргентина, Бразилия и Колумбия[56]. Государственные чиновники подвергаются преследованию за любое значительное увеличение в декларируемом имуществе, не соответствующее их официальным доходам. Такая система значительно облегчает бремя прокуратуры, которой в противном случае пришлось бы устанавливать различные элементы коррупционной деятельности (т. е. совер-

---

[53] В ряде государств используются опровержимые презумпции, эффективно помогающие обвинению или истцу в бремени доказывания. Например, если обвинение устанавливает участие ответчика в организованном преступлении, предполагается, что его имущество является доходом от преступной деятельности (если ответчик не опровергнет эту презумпцию). Дополнительные примеры см. в разделе 6.3.1 главы 6.

[54] Во Франции бывает легче доказать факт налоговых преступлений или ведения поддельного бухгалтерского учета, растраты или злоупотребления доверием, т.е. преступлений, часто связанных с коррупционной деятельностью, чем факт взяточничества.

[55] В Бельгии ответчики, принимавшие участие в финансовых операциях, могут быть осуждены за отмывание денег при наличии достаточных доказательств того, что они знали о незаконном происхождении активов. Прокуроры не обязаны устанавливать элементы предикатного преступления.

[56] UNCAC, ст. 20, и Межамериканская конвенция против коррупции, ст.9, требуют от государств-участников рассмотреть возможность принятия соответствующих положений.

Вставка 2.4. Привлечение к ответственности за нарушение положений о бухгалтерском учете, отчетности и внутреннем контроле в Великобритании и США

В деле *США против Siemens*[a] власти обнаружили, что государственным чиновникам давались взятки с целью получения государственных контрактов. В бухгалтерии они значились как оплата услуг консультантов, которые передавали эти средства государственным чиновникам. Компания Siemens и ее подразделения в Аргентине, Бангладеш и Республике Венесуэла признали себя виновными по обвинениям в сговоре и нарушениях правил ведения бухгалтерской отчетности и внутреннего контроля и выплатили штраф в размере $450 млн.

В деле компании BAE Systems речь шла о подкупе нескольких государственных чиновников с целью получения контракта на продажу оружия в различных государствах. В конечном итоге компания BAE Systems достигла соглашения с Великобританией и США[b]. В США компания признала себя виновной по обвинениям в сговоре с целью составления фальшивой отчетности, подаваемой в контролирующие органы, и согласилась выплатить штраф в размере $400 млн и взять на себя дополнительные обязательства по выполнению требований законодательства. В Великобритании компания признала себя виновной по обвинениям в неточностях при ведении бухгалтерского учета и согласилась выплатить штраф в размере £30 млн (около $47 млн).

[a] *U.S. Department of Justice. v. Siemens Aktiengesellshaft, Siemens S.A. (Argentina), Siemens Bangladesh Ltd., Siemens S.A. (Venezuela), вынесение решения о меморандуме Dec. 12, 2008, http://www.siemens.com/press/pool/de/events/2008-12-PK/DOJ2.pdf. См. также Title 18, United States Code, sec. 371; and Title 15, United States Code, sec. 78(b)(2)(B), 78m(b)(5), and 78ff (a).*

[b] *«BAE Systems plc,» news release, February 5, 2010, http://www.sfo.gov.uk/press-room/latest-press-releases/press-releases-2010/bae-systems-plc.aspx. См. также U.S. v. BAE Systems, вынесение решения о меморандуме February 22, 2010, No. 1:10-cr-00035 (D.D.C. 2010) (U.S.), http://www.justice.gov/criminal/pr/documents/03-01-10%20bae-sentencing-memo.pdf.*

шение акта коррупции, получение прибыли и т. д.). В некоторых государствах незаконное обогащение не признается уголовным преступлением, но подпадает под действие гражданского или административного законодательства[57]. В случаях, когда незаконное обогащение признается уголовным преступлением, специалисты должны помнить, что международное сотрудничество с государствами, не признающими его преступлением, может быть затруднено в связи с отсутствием двойной подсудности (см. раздел 7.4.2 главы 7).

2.8.2. Возможные сложности при доказывании

Специалистам-практикам следует учитывать сложности при установлении конкретных элементов преступления в соответствии с требуемыми критериями доказанности (см. описание таких сложностей во

[57] Некоторые государства, где незаконное обогащение признается уголовным преступлением, для возврата активов пользуются гражданским судопроизводством.

вставке 2.5). В некоторых государствах могут применяться опровержимые презумпции, помогающие прокурорам в установлении этих элементов на этапе расследования преступления или конфискации (см. раздел 6.3 главы 6).

Вставка 2.5. Сложности при установлении элементов преступления

Взяточничество и злоупотребление служебным положением. Могут потребоваться доказательства того, что взятка была предложена, обещана или дана в рамках «коррупционного договора» (соглашения об условиях взятки и оказании ответной услуги) между взяткодателем и государственным чиновником. Если расследование ведется по прошествии значительного периода времени, доказать это может быть очень сложно. Кроме того, когда взятки даются за границей подразделениями или посредниками, прокуроры могут быть обязаны доказать, что управляющие или директора в штаб-квартире знали о преступлении, совершенном подразделением или посредником, или планировали его. Ответчики могут утверждать, что сотрудники, дававшие взятки иностранным государственным чиновникам, действовали по собственной инициативе, нарушая указания корпорации.

Незаконное обогащение. Потребуется оценка скрываемых активов или доходов физического лица.

Кража или хищение. Может быть неприменимо к недвижимости, услугам или нематериальным активам.

Отмывание денег. Обычно требуются доказательства совершения предшествующего преступления и операций или схем, организованных с целью сокрытия или маскировки незаконного происхождения активов, их владельца или контроля над ними.

Подлог или фальсификация. Могут потребоваться доказательства того, что фальсифицированные документы имели юридическое значение или же что фальсификация повлекла правовые последствия. Иные документы обычно не рассматриваются в качестве предмета подлога. В некоторых государствах понятие преступлений в области бухгалтерского учета распространяются только на публикуемую бухгалтерскую отчетность.

Уголовная ответственность юридических лиц. Это положение может быть неприменимо, в зависимости от государства или конкретного преступления.

Мошенничество. При совершении в течение длительного периода времени, деятельность может включать сотни и даже тысячи отдельных преступлений. Судебное разбирательство по таким преступлениям может быть масштабным и сложным. Использование стандартных формулировок обвинений может отрицательно сказываться на судебных разбирательствах по делам о конфискации. Дополнительную информацию об использовании стандартных формулировок обвинений см. в разделе 6.2.2 главы 6.

Дополнительные разъяснения характеристик данных преступлений см. в приложении А.

Необходимо рассматривать возможные сложности, связанные с судебным преследованием различных правонарушений, на индивидуальной основе. Например, в ходе предварительного расследования бывает легче доказать факт незаконного обогащения, чем взяточничества, в отсутствие письменных свидетельств факта взяток и ответных услуг[58]. С другой стороны, если специалистам удастся обнаружить подобные улики, доказать факт взяточничества будет легче, особенно учитывая, что для преследования по делу о незаконном обогащении в любом случае требуется сбор информации об образе жизни и имуществе ответчика.

2.8.3. Невозможность вынесения приговора

В большинстве стран невозможно вынести решение по уголовному делу в отсутствие ответчика, например в случае его бегства или смерти. В нескольких странах с континентальным правом возможно проведение судебного разбирательства уголовного дела в отсутствие обвиняемого, если он скрывается от правосудия. Однако приговоры по подобным делам могут быть неокончательными, так как, согласно правовой процедуре, решения суда подлежат апелляции со стороны преступника, скрывающегося от правосудия, в случае его ареста. Кроме того, некоторые законы о конфискации содержат положения о скрывающихся преступниках, позволяющие закону продолжать действовать даже в случае побега или смерти ответчика.

Если ответчик скрывается от правосудия, власти должны рассмотреть возможность его экстрадиции в рамках многосторонних или двухсторонних конвенций и/или законодательства государства, где укрывается преступник. Процесс экстрадиции может быть длительным и сложным и включать многочисленные решения суда и апелляции к судам более высокой инстанции. Помимо этого, если некоторые из уголовных преступлений, являющихся основанием для запроса, не признаются в государстве, выдающем преступника, принцип специализации вынуждает запрашивающую страну прекратить расследование или судебное преследование этих преступлений. Альтернативные варианты включают подачу иска властям иностранного государства (с целью осуществления уголовной или гражданской конфискации в иностранном государстве) или возбуждение внутреннего дела с целью конфискации вне уголовного производства. В случае смерти ответчика власти могут возбудить дело по гражданскому

[58] Следует отметить, что в некоторых странах судебное разбирательство по делу о незаконном обогащении может вызвать сложности в связи с тем, что для оказания взаимной правовой помощи необходимо наличие двойной подсудности.

иску против имущества покойного (во внутреннем или иностранном суде) или провести конфискацию вне уголовного производства на территории собственного или иностранного государства.

Власти могут не располагать достаточным количеством фактов для удовлетворения критериям доказанности, что необходимо для вынесения приговора. В этих обстоятельствах специалистам следует выяснить, достаточно ли этих доказательств для ведения дела по гражданскому иску или конфискации вне уголовного производства (см. критерии доказанности в разделе 2.6.5).

2.9. Стратегия ведения дела

В целях большей эффективности, подотчетности и прозрачности важно использовать надлежащую политику и процедуры, обеспечивающие правильность обвинения, сбора и передачи улик правоохранительными органами в прокуратуру и суд и соблюдение прав преступника в соответствии с правовыми процедурами. Невыполнение требований конфиденциальности и правовых процедур может привести к аннулированию дела на территории государства, потере доверия и невозможности вести международное сотрудничество с иностранными государствами. Некоторые примеры стратегически важных решений и процедур обсуждаются ниже.

2.9.1. Стратегическое планирование и руководство

Поскольку стратегия должна быть сформирована еще на начальных этапах дела, властям следует следить за тем, чтобы процесс принятия решений осуществлялся непрерывно, без задержек. В деле возврата активов в любой момент могут возникнуть непредвиденные сложности и проблемы, которые потребуют применения новых следственных методов или изучения других возможностей установления справедливости. Для обеспечения максимальной гибкости необходимо, чтобы лица, ответственные за формирование политики, сотрудники правоохранительных органов, прокуроры, следственные судьи, специалисты в области управления активами и представители других учреждений, принимающие участие в ведении дела, регулярно собирались для совместного изучения документов по делу. На этих встречах должны рассматриваться достоверные и актуальные отчеты или документы, подробно отражающие последние решения и причины их принятия. Также следует уделять время обсуждению потенциальных проблем и возможностей. Во многих государствах существует полезная практика назначения руководителя дела — человека, отвечаю-

щего за координацию встреч, принятие окончательных решений, обеспечение ресурсами и т. д.

2.9.2. Выбор времени и согласование

Дело должно быть спланировано так, чтобы следственные методы и запросы об оказании взаимной правовой помощи были согласованы с обеспечительными мерами и арестами с целью предотвращения утраты или перемещения активов или побега преступника. При наложении запрета на пользование имуществом вопросы управления активами должны рассматриваться в рамках процесса планирования. Также должны существовать механизмы обеспечения безопасности основных свидетелей, сотрудников правоохранительных органов, адвокатов и судей, занимающихся громкими делами. Такая координация особенно важна на начальной стадии расследования, когда сбор основной информации, запрос документов, допрос свидетелей и направление запросов об оказании взаимной правовой помощи могут послужить предупреждением потенциальным ответчикам и дать им возможность уничтожить или скрыть вещественные доказательства, повлиять на основных свидетелей, переместить или укрыть имущество, заручиться политической поддержкой или скрыться за границей.

Этот риск следует постоянно оценивать и сводить к минимуму, тщательно выбирая секретные следственные методы на начальных стадиях расследования, например физическое (визуальное) и электронное наблюдение, мониторинг почты и мусора или использование информантов. Когда требуется использование методов, не являющихся секретными (таких, как обыск домов или офисов компаний, постановления о выемке или предоставлении документов, допросы обвиняемых и свидетелей), важно согласовать эту деятельность с проведением арестов и наложением запрета на пользование активами или с их выемкой. Дополнительную информацию по этим вопросам см. в разделе 3.3 (следственные меры), 3.1 и 4.3 (выбор времени проведения обеспечительных мер), 4.2.2 и в главе 5 (управление активами).

2.9.3. Организация документов в деле и написание отчетов

Для того чтобы обеспечить выполнение всех сроков по делу, в частности, чтобы объявления были предъявлены вовремя и, при необходимости, был продлен срок применения обеспечительных мер, применена мера пресечения в виде заключения под стражу или другие временные меры, документы внутри дела должны быть расположены

в должной последовательности. Дело должно включать в себя информацию об активах, намеченных для возврата, график последовательности финансовых операций, пояснения к расчетам доходов от преступлений (в соответствии с внутренним законодательством), информацию об уголовном прошлом обвиняемых, а также содержание свидетельских показаний и описание вещественных доказательств.

Вещественные доказательства должны быть пронумерованы, зарегистрированы и помещены на хранение в безопасное место вместе с актом приема-передачи. Хотя подобная подготовка занимает много времени и может показаться, что она мешает ведению дела, она необходима для обеспечения сохранности вещественных доказательств и выполнения процедур их приема и передачи.

Написание отчетов является важной частью следственной работы, хотя зачастую ему уделяют недостаточно внимания. Однако в расследованиях, связанных с возвратом активов, написание отчетов приобретает еще большую важность, поскольку такие расследования могут быть длительными, сложными и охватывать несколько государств. Точные, актуальные и сжатые отчеты могут помочь, например, при подготовке вводной информации для запросов об оказании взаимной правовой помощи, чтобы удовлетворить требованиям к доказательствам. Необходимо, чтобы специалисты по возврату активов регулярно документировали свои выводы и важные события в течение всего расследования. Отчеты должны быть написаны четко и лаконично, желательно в день описываемого события, и должны включать в себя всю необходимую информацию. Руководитель должен как можно быстрее просматривать и утверждать отчеты.

2.9.4. Работа со средствами массовой информации

Дела о коррупции, особенно с участием высокопоставленных чиновников, часто привлекают внимание СМИ. Специалисты по возврату активов должны быть готовы отвечать на их вопросы, поскольку случайная утечка конфиденциальной информации может иметь катастрофические последствия для дела.

В большинстве стран ответственность за общение с прессой лежит на генеральном прокуроре или директоре соответствующего государственного учреждения (например, отдела по связям с общественностью или министерства юстиции). Как правило, для взаимодействия со СМИ назначается чиновник высшего уровня в местном офисе или, в случае крупных дел, один из ведущих членов команды. Эти люди должны пройти необходимое обучение и ознакомиться с применяемыми руководствами и процедурами (при их наличии),

такими как способы взаимодействия со СМИ посредством пресс-релизов или конференций, виды информации, которую можно раскрывать в ходе расследования, и координация деятельности с коллегами внутри страны по вопросам национальной или региональной важности. В некоторых случаях оказалось полезным назначать контактное лицо по процедурным вопросам, т.е. специалиста, который может объяснить, как работает система правосудия. И наконец, следует избегать любых заявлений, которые могут создать предвзятое мнение о подозреваемом.

ГЛАВА 3

Поиск доказательств и отслеживание активов

В делах о конфискации активов основную сложность представляет предъявление доказательств, связывающих активы с уголовной деятельностью (для вещной конфискации), а также доказательств того, что активы являются выгодой, полученной обвиняемым в результате совершенного преступления (для стоимостно-ориентированной конфискации)[59]. Чтобы установить эту связь (также называемую документальным следом), специалисты должны заранее выявить и отследить местонахождения активов или «следовать за деньгами», пока не будет установлена связь с правонарушением или местонахождением активов.

Однако зачастую активы перемещаются по миру с помощью схем, включающих в себя офшоры, создание цепочек фиктивных компаний и осуществление множества финансовых операций, призванных отмыть средства и скрыть их происхождение. Кроме того, подобные дела часто являются «бумажными делами», включающими в себя значительный объем документов, для анализа которых нужны время и знания. Необходимо понимать, какую информацию можно получить от финансовых учреждений; уметь добывать ее при помощи традиционных следственных методов; анализировать выписки с банковских счетов, хозяйственные операции, финансовую документацию и контракты; разбираться в корпоративных связях с целью определения конечных собственников; собирать доказательства путем допросов свидетелей или обвиняемых; согласовывать работу с властя-

[59] Обсуждение вещной и стоимостно-ориентированной конфискации см. в главе 6.

ми иностранных государств и организовывать большой объем информации[60].

Цель этой главы — познакомить специалистов по возврату активов с методами, которые можно использовать для отслеживания активов и анализа финансовых данных и сбора надежных и допустимых доказательств по делам о конфискации имущества. Эти методы также могут пригодиться при сборе доказательств по элементам расследуемых преступлений.

3.1. Составление плана и важные соображения

Как показал опыт, важно отследить активы еще на начальных этапах расследования одновременно с расследованием случаев коррупции, отмывания денег и т. д. Разработка схемы или плана расследования является важным первым шагом в направлении отслеживания активов.

В целом планирование подхода часто зависит от того, указывают ли предварительные улики на коррупционную деятельность, отмывание денег или на то и другое. В случае коррупции сотрудники правоохранительных органов расследуют коррупционную деятельность и затем отслеживают движение денег с целью выявления и возврата доходов от преступления и орудия его совершения. В случае отмывания денег специалисты начинают с анализа финансовых операций, чтобы связать их с коррупцией или другими преступлениями. Конкретные действия часто включают выявление лиц, компаний и активов, вовлеченных в дело, связей между ними, а также анализ активов и финансовых потоков.

Если речь идет о масштабных злоупотреблениях и сложных схемах деятельности, специалистам стоит расставить приоритеты и сосредоточиться на конкретных типах документов или счетов или на конкретном периоде времени. Например, в делах об отмывании денег, когда специалисты должны продемонстрировать связи между лицами и компаниями и понять движение денежных средств, полезней всего бывает сбор и анализ документов по банковским счетам.

[60] В некоторых государствах созданы специальные подразделения, специализирующиеся на отслеживании активов, в то время как прочие занимаются сбором доказательств уголовных преступлений или противозаконной деятельности. Обычно эти группы тесно сотрудничают, и подразделение по отслеживанию активов предпринимает лишь те действия, которые не вредят интересам уголовного расследования.

Их легко истолковать и сложить в цельную картину. Однако в случае физического лица, берущего взятки наличными, основным доказательством могут быть свидетельские показания деловых партнеров, сотрудников и соседей, информация о праве собственности и налоговые документы.

Существует также несколько соображений, которые следует учитывать при планировании и проведении расследования по делу о возврате активов. Во-первых, при отслеживании активов в финансовом секторе важно помнить, что имущество, полученное в результате коррупции, может быть смешано с прочими активами, не связанными с преступлением, изменить свою форму и проходить по различным каналам. Такое имущество может быть конфисковано, даже если оно изменит форму (например, $1 млн будет помещен на счет, а затем части этой суммы будут переведены на различные банковские счета или использованы для покупки собственности)[61].

Во-вторых, как показывает опыт, чиновники-коррупционеры не держат активы на банковских счетах, открытых на их собственные имена. Они хранятся другими людьми или компаниями, чтобы скрыть роль чиновника как истинного владельца (бенефициарного собственника) — физического лица, владеющего активами или банковскими счетами или контролирующего их. Важно, чтобы специалисты по возврату активов проверили имущество и банковские счета людей, потенциально вовлеченных в дело, в том числе:

- родственников, деловых партнеров или лиц, связанных с бенефициарным собственником;
- посредников или подставных лиц, привлеченных обманным путем либо добровольно прикрывающих чиновника-коррупционера, оформляя его имущество на свое имя или открывая на свое имя счет и управляя им, часто за небольшую плату;
- различные корпоративные структуры, включая трастовые компании, товарищества с ограниченной ответственностью и фонды. Перечень и описание некоторых корпоративных структур см. в приложении B[62].

[61] Для этого важно, чтобы в государствах имелись широкие определения терминов «активы» или «собственность», а также «доходы от преступления», включенные в законодательство. См. обсуждение смешанных активов в Конвенции ООН против коррупции (UNCAC), ст. 2(d), и разделе 6.2.1 главы 6.

[62] Инициатива StAR проводит исследование случаев злоупотреблений корпоративными структурами в рамках дел о крупномасштабной коррупции (как в случае совершения коррупционной деятельности, так и отмывания доходов от нее) с целью помощи политикам в разработке соответствующей национальной политики. Публикация исследования ожидается в начале 2011 г. Исследование доступно по адресу http://www.worldbank.org/star.

Если активы хранятся в финансовых учреждениях, некоторые из них могут сообщить имя физического лица, являющегося бенефициарным собственником счета[63]. Однако не все банки получают эту информацию, особенно когда для сокрытия истинного владельца используется цепочка юридических лиц. Они могут выявить акционеров или других вовлеченных лиц, которые могут и не быть конечными бенефициарными собственниками. Даже когда лицо, открывающее счет, указывает бенефициарного собственника, эта информация может быть ложной, направленной на прикрытие чиновника-коррупционера. Учитывая эти факторы, как и то, что многие активы другого вида не содержат информации об их истинном владельце, специалисты должны проследить за тем, чтобы в ходе расследования были предприняты шаги по определению активов и компаний, фактически принадлежащих подозреваемым.

И наконец, специалисты должны постоянно оценивать ситуацию, решая, не пора ли предпринять обеспечительные меры по аресту или наложению запрета на пользование активами, обнаруженными в ходе мероприятий по их отслеживанию. В некоторых случаях они могут решить оставить счет открытым и вести наблюдение за ним с целью обнаружения новых схем. Однако, если существует риск того, что подследственного предупредят и он растратит или переведет активы, обеспечительные меры будут нелишними. Подробнее об обеспечительных мерах см. в главе 4.

3.2. Сбор информации о подозреваемых

В рамках любого расследования специалисты должны собирать и документировать всю значимую информацию, относящуюся к лицам, в отношении которых ведется расследование. Они должны собрать и задокументировать информацию, позволяющую полностью установить личность этих лиц, включая в том числе любые вымышленные имена, используемые ими. Вся эта информация должна быть надле-

[63] Международное сообщество приняло стандарты, требующие от финансовых учреждений применять надлежащие процедуры проверки своих клиентов и бенефициарных собственников, получать информацию о характере деловых отношений и использовать усиленную процедуру проверки в деловых отношениях с политически значимыми лицами — высшими государственными чиновниками, их родственниками и лицами, связанными с ними. См. UNCAC, ст. 52, и рекомендации 5 и 6 из 40+9 рекомендаций ФАТФ. К сожалению, эти стандарты не всегда выполняются. См. Theodore S. Greenberg, Larissa Gray, Delphine Schantz, Carolin Gardner, and Michael Lathem, Politically Exposed Persons: Preventive Measures for the Banking Sector (Washington, DC: World Bank, 2010), 7, 13.

жащим образом расположена в деле. Во вставке 3.1 приведен контрольный перечень сведений, которые специалист должен собрать на начальных этапах расследования.

Вставка 3.1. Контрольный перечень для сбора основной информации

Начиная с первых этапов расследования, специалисты должны собирать и хранить следующую информацию:

- даты и места рождения (включая вымышленные), копии свидетельств о рождении, паспортов и национальных удостоверений личности;
- имена и даты рождения супругов, детей, обоих родителей (и новых супругов в случае развода или смерти), братьев и сестер, их супругов, ближайших родственников (дядей, тетей, двоюродных братьев и сестер, бабушек и дедушек, внуков);
- номера телефонов (рабочий, домашний, мобильный), адрес электронной почты и контакты в других системах связи в Интернете или социальных сетях. В некоторых странах можно получить информацию о подписчике у поставщиков услуг связи;
- свежие фотографии всех подозреваемых и связанных с ними лиц;
- дактилоскопическую карту;
- сведения о судимости;
- результаты поиска информации о подследственных и связанных с ними лицах в открытых источниках, включая поисковые интернет-серверы, социальные сети, местные СМИ и библиотеки;
- информацию от других государственных органов (см. раздел 3.3.2 этой главы), особенно:
  - информацию о правах на землю, автомобилях и коммунальных платежах,
  - учет хозяйственных операций,
  - протоколы суда,
  - налоговые документы,
  - информацию о пересечении границ и таможенные декларации,
  - данные иммиграционной службы,
  - ведомости заработной платы от соответствующей государственной организации (если применимо в данном случае),
  - декларации имущества и доходов;
- документы, связанные с недвижимостью, включая договоры купли-продажи, договоры ипотеки, заявки на кредиты и отчеты об оценке стоимости имущества;
- информацию о банках и банковских счетах, а также других организациях, где могут храниться документы, относящиеся к деловым операциям. Следует рассмотреть возможность издания постановления о сохранении информации (см. также вставку 3.6).

3.3. Сбор финансовых данных и прочих доказательств

После того как будут определены подозреваемые, специалистам следует собрать информацию и финансовые данные и подготовить надежные и допустимые доказательства ко времени судебного процесса. В зависимости от плана расследования финансовые данные могут охватывать все активы и обязательства, а также все доходы и расходы подозреваемых и принадлежащих им компаний. Следует собрать документы и все возможные версии из различных источников. В число этих источников входят следующие: Интернет, государственные органы, финансовые учреждения (включая поставщиков электронных банковских услуг), поставщики услуг денежных переводов, юридические и бухгалтерские фирмы, поставщики услуг доверительного управления компаниями, агенты по сделкам с недвижимостью, дилеры предметов искусства, конкуренты, бонусные программы турагентств и другие программы подобного рода, а также компании, связанные с подследственными, родственники, сотрудники и другие лица, связанные с подследственными, и сами подследственные.

В сборе этой информации специалистам помогают различные следственные методы (см. ниже)[64]. В различных странах разрешены и используются разные методы. Более того, в различных странах использование одних следственных действий может требовать санкции суда или применения специальной процедуры (обычно в случае мер процессуального принуждения, таких как ордеры на обыск, запрос информации о банковском счете или электронное наблюдение), а других — нет (обычно в случае действий, не являющихся мерами процессуального принуждения, таких как получение общедоступной информации и разведывательных данных от других государственных органов).

Специалистам необходимо выяснить, какие методы разрешены законом, и обеспечить выполнение всех должных правовых требований, мер политики и процедур. Также следует уважать верховенство закона и право обвиняемого на выполнение всех надлежащих правовых процедур, особенно в случае налаживания международного сотрудничества. Отклонение от правовых требований, политики и процедур или нарушение прав обвиняемого

[64] В этом разделе не ставилась цель дать исчерпывающее описание каждого метода. Более подробные сведения можно найти в Интернете и таких источниках, как библиотеки и книжные магазины. Кроме того, многие организации, как национальные, так и иностранные, имеют специализированные руководства, которыми они с готовностью делятся.

могут иметь катастрофические последствия для дела: это может привести к признанию доказательств, полученных с помощью этих методов, или даже результатов всего расследования, недействительными и недопустимыми. В случаях, когда требуется международное сотрудничество, многие государства отказываются предоставлять юридическую помощь, если считают, что права обвиняемых не соблюдаются (см. раздел 7.4.4 главы 7). Информацию об основных правах обвиняемых см. в Международном пакте о гражданских и политических правах Всемирной декларации прав человека.

Выбор конкретного следственного метода необходимо оценивать как часть плана расследования в целом. Как правило, специалистам следует вначале использовать самые простые и незаметные методы (например, проверку данных), а затем более сложные (такие, как прослушивание). Кроме того, специалистам следует начинать со скрытых методов (наблюдение, поиск открытой информации, информации из других государственных органов, просмотр мусора), прежде чем перейти к открытым методам (проведение обысков), чтобы тем самым не предупредить подозреваемых. Специалистам не следует забывать, что использование какого-либо одного метода может обеспечить новые версии или информацию, которая станет основанием для использования дополнительных мер. В результате просмотра мусора или обыска в офисе компании или доме могут быть обнаружены документы, связывающие подследственного с банковскими счетами, и эти факты могут быть использованы для последующего получения ордера на выемку документов, относящихся к банковскому счету, так как они демонстрируют связь между подследственным и этими счетами. Физическое наблюдение может выявить потенциальное подставное лицо, в отношении которого следует провести расследование, а документы, полученные с помощью постановления о предоставлении информации банком, могут помочь установить имена сотрудников банка или лиц, связанных с конкретной операцией, которые, возможно, смогут предоставить дополнительную информацию при допросе. Использование некоторых следственных методов на практике описано во вставке 3.2.

3.3.1. Возвращение к основам

Расследование начинается с традиционных пяти вопросов: «кто», «что», «где», «когда» и «как» (см. рис. 3.1). Хотя дело о возврате активов может быть сложным, включать большой объем документов

Вставка 3.2. Отслеживание и возврат активов: из опыта Великобритании

Сотрудникам британских правоохранительных органов стало известно об обвинениях в коррупции и незаконном присвоении имущества, выдвинутых в адрес бывшего губернатора нигерийского штата Плато Джошуа Дарийе. Они подозревали, что имущество могло находиться на территории Великобритании. С помощью следующих следственных методов им удалось отследить имущество и связать его с преступлением

Метод 1. Следователи провели поиск информации о Дарийе в Великобритании в открытых источниках (реестрах недвижимости, автотранспорта и юридических лиц) и запросили данные о Дарийе у других государственных органов, включая подразделение финансовой разведки.

Результат. Связей с Дарийе обнаружено не было.

Метод 2. Следователи выявили имена родственников Дарийе и связанных с ним лиц и проверили их связи с Великобританией.

Результат. Следователи обнаружили, что дети Дарийе учатся в британской частной школе.

Метод 3. Следователи навели справки в соответствующем банке (законные полномочия следователей по финансовым делам).

Результат. Следователи обнаружили, что у Дарийе есть счет, с которого ежемесячно производятся платежи через банковский счет некоей Джойс Ойебанжо. Фактически, Ойебанжо была финансовым представителем Дарийе в Великобритании и оплачивала от его имени сборы и коммунальные платежи, в том числе внося плату за обучение двоих его детей в частной школе.

Метод 4. Следователи получили постановление для доступа к школьным документам.

Результат. Следователи убедились, что обучение оплачивает Джойс Ойебанжо.

Метод 5. Следователи провели поиск информации об Ойебанжо в открытых источниках и в других государственных органах. Они также получили постановление о предоставлении информации по ее банковским счетам.

Результат. Выяснилось, что Ойебанжо, работавшая в Великобритании инспектором по предоставлению муниципального жилья, имеет 15 банковских счетов, средства на которых в сумме составляют около £1,5 млн (около $2,3 млн), и владеет недвижимостью стоимостью £2 млн (приблизительно $3,1 млн). Помимо, она управляла одним из объектов недвижимости Дарийе в Риджентс-Парк-Плаза, купленным на имя некоего Джозефа Дагвана и оплаченным из средств Экологического фонда штата Плато через различные компании.

Метод 6. Следователи провели проверку информации о кредитоспособности и выявили банковские счета, принадлежащие подозреваемым. Движение активов проследили, и выяснилось, что они осели на других банковских счетах, а также были вложены в недвижимость и автомобили. Для получения дополнительной информации и отслеживания активов использовались постановления о предоставлении информации и ордеры на обыск.

Результат. Следователи обнаружили, что Дарийе имеет банковский счет, зарегистрированный на конкретный адрес в Лондоне. В результате изучения банковских счетов Дарийе и Ойебанжо были обнаружены крупные электронные кредиты, полученные в различных банках Нигерии.

Метод 7. Следователи использовали постановление о предоставлении информации для получения у нотариуса документов о недвижимости, расположенной по лондонскому адресу.

Результат. С помощью документов выяснилось, что недвижимость куплена на вымышленное имя и оплачена с лондонского счета нигерийской компании.

Метод 8. В Нигерию направили письмо с запросом об оказании взаимной правовой помощи, чтобы установить происхождение полученных средств.

Результат. Было установлено, что экологический грант, полученный Дарийе, был использован нецелевым образом и скрыт на счете его компании при помощи сотрудников банка. Средства были переведены компании, на связанный с ней счет, открытый Дарийе в Нигерии, и впоследствии в Лондон для использования в личных целях. Нигерийская компания, купившая недвижимость в Лондоне, также была связана с хищением экологического гранта, так как получила £100 млн (около $157 млн) из похищенных средств. После того как Дарийе утвердил государственный контракт от имени штата Плато на установку в штате телевизионного оборудования на сумму £37 млн (около $58 млн), компания заплатила £400 000 (около $626 800) за недвижимость в Лондоне.

Этот пример показывает, как важно для специалистов «знать свои объекты» и уметь выявлять всех близких родственников, партнеров по бизнесу и других людей, которые могли способствовать подследственному в хищении средств и их перемещении в иностранные государства. Следует использовать все имеющиеся методы (например, данные государственных органов, информацию из открытых источников и меры процессуального принуждения), так как невозможно предугадать, где возникнет новая линия расследования.

и отличаться от расследований, привычных для правоохранительных органов, в раскрытии сложного дела о возврате похищенных активов могут пригодиться методы, применяемые для ведения дел о мошенничестве.

Рис. 3.1. Пять вопросов, на которые необходимо ответить в ходе расследования

Источник: Иллюстрация авторов

3.3.2. Информация из открытых источников и от других государственных органов

Открытые источники и другие государственные органы могут обеспечить полезную исходную информацию о подследственных, их родственниках, связанных с ними лицах и компаниях и помочь при выявлении активов и потенциальных свидетелей, а также в составлении тематического и финансового профиля (см. разделы 3.2 и 3.5).

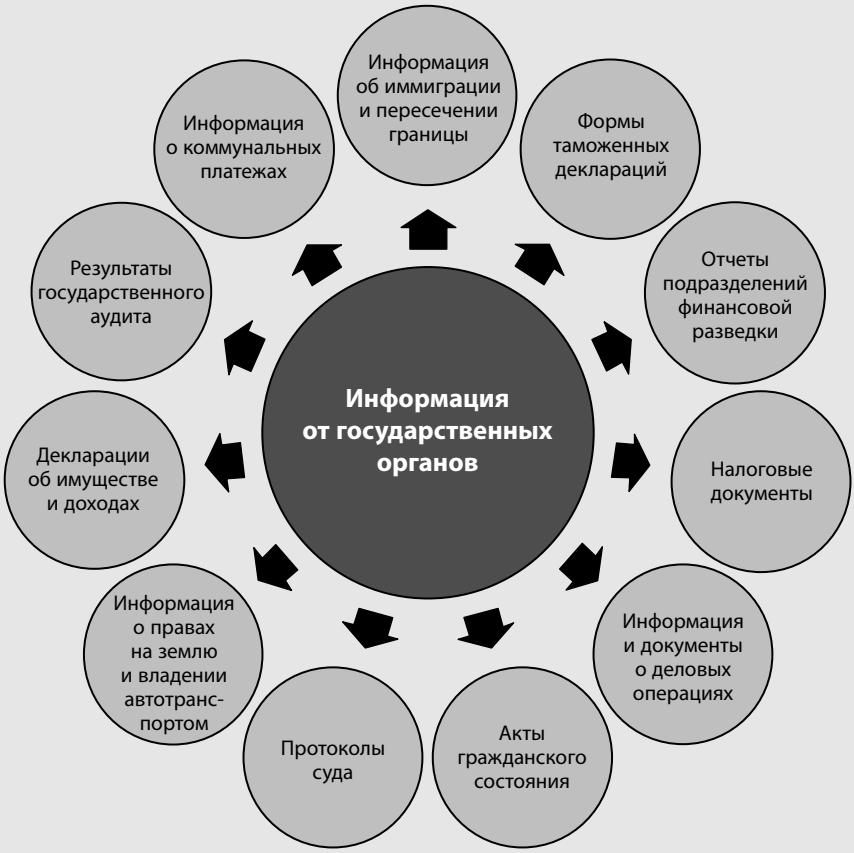
Открытая информация может быть доступна через Интернет, с помощью поисковых серверов и сайтов социальных сетей (включая информацию в архивах) и по подписке на веб-сайты или базы данных, из источников в СМИ, библиотек и некоторых государственных органов. См. в приложении J список некоторых веб-сайтов. Специалисты могут рассмотреть возможность подписки на коммерческие базы данных, содержащие необходимую им информацию.

Также следует изучить данные государственных органов (рис. 3.2), включая те, что перечислены ниже.

- **Подразделения финансовой разведки**. Подразделение финансовой разведки является важным источником финансовых данных, поскольку оно выполняет функцию национального центра по сбору, анализу и распространению информации, касающейся отмывания денег и финансирования терроризма. Во вставке 2.1 (глава 2) описана важность роли подразделения финансовой разведки в возбуждении и расследовании дел о возврате активов[65]. Подразделения финансовой разведки занимают-

[65] Более подробную информацию о подразделениях финансовой разведки см. в International Monetary Fund/World Bank Group, Financial Intelligence Units: An Overview (Washington, DC, 2004).

Рис. 3.2. Предварительная информация, полученная от прочих государственных органов



Источник: иллюстрация авторов

ся сбором сообщений о подозрительных операциях (СПО) или деятельности от субъектов финансового мониторинга. Просмотр этих отчетов часто бывает полезен. Некоторые подразделения также собирают и хранят сообщения о валютных операциях, известные также как сообщения об операциях на суммы свыше установленных пороговых значений.

Большинство подразделений финансовой разведки проводят анализ всех подаваемых сообщений о подозрительных операциях, и этот анализ может включать в себя тщательное изучение физических и юридических лиц, связанных с этими сообщениями. Образец отчета подразделения финансовой разведки приведен в приложении С. Разведывательные данные распростра-

няются среди всех участников группы «Эгмонт». Вся эта информация может быть полезна для восстановления маршрута движения денег. В тех случаях, когда это разрешено[66], специалисты, подающие запрос в подразделение финансовой разведки, должны включить в него следующие пункты:

- все имеющиеся сообщения о подозрительных операциях или операциях на суммы свыше пороговых, которые относятся к подследственным;
- все имеющиеся сообщения о подозрительных операциях или операциях на суммы свыше пороговых, которые относятся к компаниям, связанным с подследственными;
- все имеющиеся сообщения о подозрительных операциях или операциях на суммы свыше пороговых, которые относятся к лицам, связанным с подследственными, и их родственникам;
- любые отчеты разведслужб о возможных преступных действиях (некоторым подразделениям финансовой разведки запрещено предоставлять информацию в отсутствие сообщений о подозрительных операциях).

- **Иммиграционные и пограничные органы**. Следует получить копии форм и прочие относящиеся к делу документы, указывающие на пересечение границы подследственным.
- **Таможня**. Следует получить копии форм таможенных деклараций, указывающие на перемещение за границу подследственных. В случае наличия требования о декларировании наличности необходимо проверить, декларировали ли подследственные иностранную валюту.
- **Налоговые органы**. Необходимо получить копии всех налоговых документов, относящихся к подследственным, включая документы об уплате подоходного налога, налога на имущество и предпринимательство. Налоговая инспекция или кадастровая служба также могут предоставить информацию о владении собственностью, ее юридическое описание, заключение о ее стоимости и историю купли-продажи.
- **Аудиторские организации.** Государственные или правительственные аудиторские организации, или инспекции, как пра-

[66] В некоторых государствах подразделениям финансовой разведки не разрешается передавать копию сообщений о подозрительных операциях или валютных операциях правоохранительных органам. В таком случае обычно возможно по запросу получить отчет разведслужб (если он был подготовлен), содержащий, главным образом, ту же информацию.

вило, уполномочены проводить объективную и независимую оценку деятельности ведомства, в котором назначена проверка. Они проводят расследования, аудит и осуществляют специальные проекты с целью выявления мошенничества и должностных преступлений. Если ведомство ранее было замешано в случае коррупции, эти организации могут обладать информацией, полезной для расследования.

- **Отдел контроля этики**. Отдел, отвечающий за сбор и анализ деклараций имущества и доходов, может предоставить копии деклараций, поданных подследственными и их близкими родственниками[67].
- **Реестры недвижимости (земли) и автотранспорта**. В зависимости от существующего законодательства архив города, графства или области может предоставить документы, подтверждающие право собственности (акты) на недвижимость (с указанием покупателя и продавца), а также информацию о запрете на отчуждение имущества, ипотеке, уплате налога на имущество, налогообложении, недавних сделках по продаже и выданных разрешениях на строительство. Информация об автотранспорте может включать право на собственность и обобщенные данные об автомобиле по состоянию на момент передачи прав или продажи.
- **Реестры корпораций или юридических лиц и отделы лицензий.** Реестры юридических лиц и регулирующие органы могут предоставить информацию, помогающую выявить имущество подследственных и связанных с ними лиц. Документы также могут помочь выявить возможных соучастников. Некоторые реестры предоставляют специалистам информацию о собственности, имена составителей документа (обычно юриста или бухгалтера), акционеров, директоров и бенефициарных собственников, а также финансовые отчеты. Такой поиск следует проводить по всем типам компаний, таким как индивидуальное частное предприятие, товарищество, общество с ограниченной ответственностью и корпорация.
- **Реестры актов гражданского состояния.** Реестры актов гражданского состояния могут предоставить информацию о настоящих и предыдущих супругах (документы о браке и разводе),

[67] Более подробную информацию о декларациях имущества и доходов см. в Ruxandra Burdescu, Gary J. Reid, Stuart Gilman, and Stephanie Trapnell, Stolen Asset Recovery—Income and Asset Declarations: Tools and Tradeoffs (Washington, DC: StAR Initiative, conference edition released November 2009).

братьях и сестрах, родителях, бабушках и дедушках и прочих родственниках.

- **Архивы судов**. Проверка судебных архивов поможет выяснить, привлекался ли ранее подследственный к суду. Если да, то следует изучить соглашения о признании своей вины, расшифровки стенограмм свидетельских показаний, решение или приговор на предмет информации об имуществе или других относящихся к делу сведений. Также необходимо проверить суды, которые могут быть не подключены к базам данных правоохранительных органов, включая суды, рассматривающие дела о банкротстве, гражданские и семейные дела.
- **Коммунальные платежи**. Необходимо изучить счета за коммунальные услуги, относящиеся ко всем выявленным местам проживания и офисам компаний (включая счета за электричество, воду, телефон, кабельное или спутниковое телевидение, канализацию и вывоз мусора), чтобы выявить получателя счетов, метод оплаты, лиц или организации, осуществляющие платежи, а также информацию о потребителе. Следует произвести общий поиск по подследственным и связанным с ними лицам, чтобы выявить возможные связи с другими адресами.

3.3.3. Наружное наблюдение

Наружное наблюдение — это скрытое наблюдение за лицами, находящимися под следствием, с целью сбора информации о них. Фиксирование передвижений подследственных может быть полезным для выявления возможных свидетелей; соучастников; недвижимости или прочих активов; юристов, банкиров или бухгалтеров, возможно способствующих легализации доходов от коррупции; компаний; шаблонов поведения и других данных, которые могут оказаться важными для следствия. Однако наружное наблюдение связано с определенным риском. Подследственный может заметить слежку независимо от опыта команды, ее осуществляющей. Ведущий специалист вместе с командой должен решить, перевешивает ли важность результатов наблюдения существующие риски.

Для успеха операций по наблюдению необходимо привлечение специалистов и использование оборудования. Например, рации или мобильные телефоны позволяют уведомлять других членов бригады наружного наблюдения о местонахождении или действиях объекта наблюдения. Звукозаписывающие устройства можно использовать для записи информации о событиях, передвижениях или контактах с другими лицами. Кроме того, для организации, координирования

и контроля за наблюдением следует назначить опытного руководителя. Руководитель бригады должен определить ее размер, вид и места наблюдения, провести предварительный инструктаж с объяснением заданий членам бригады, обеспечить непрерывность смен сотрудников и проинструктировать их по вопросам личной безопасности. Руководитель отвечает за принятие стратегических решений, таких как выбор типа наблюдения (например, стационарное, мобильное с использованием автомобиля или пешее), решение о слежке за другими лицами, встреченными во время наблюдения, и составление отчета о значительных событиях, произошедших во время операции. Наблюдение является полезным, но дорогостоящим методом и, как правило, применяется лишь эпизодически, поскольку затраты на круглосуточное наблюдение обычно слишком высоки.

3.3.4. Просмотр мусора

Просмотр мусора предполагает поиск в нем относящейся к делу информации, такой как выброшенные выписки с банковских счетов, имена деловых партнеров, корреспонденция, счета, билеты и т.п. Такие вещественные доказательства могут использоваться для подкрепления заявления о выдаче ордера на обыск, так как они показывают связь между подследственным и другими лицами или активами.

Как и при использовании других следственных методов, специалистам прежде всего необходимо выяснить, разрешен ли данный метод законами страны и существуют ли ограничения на его применение, поскольку в различных странах действуют различные стандарты «прав на частную жизнь», когда речь идет об отходах[68]. Там, где это разрешено, просмотр мусора должен проводиться по всем адресам проживания и расположения офисов подследственных. Специалисты могут сосредоточиться на поиске банковской информации, счетов, всех документов, относящихся к финансам или бизнесу, другим людям, компаниям, юристам, бухгалтерам или кредитным картам. Собранные улики должны быть задокументированы (например, с указанием даты, времени, участвовавших в их сборе сотрудников и номеров документов). Проверку мусора следует проводить в плановом порядке в отношении всех родственников, супругов, бывших супругов, связанных лиц, юристов, бухгалтеров и других бизнесменов, связанных с подследственными.

[68] Например, в США право на невмешательство в частную жизнь не распространяется на мусор, выставленный на тротуар для вывоза мусоровозом, и потому специалисты могут забрать и просмотреть его. Однако если мусорный бак расположен в непосредственной близости от дома, это право действует и требуется ордер на обыск. С другой стороны, в Украине просмотр мусора запрещен.

3.3.5. Контроль почтово-телеграфных отправлений

Контроль почтово-телеграфных отправлений — это процесс, во время которого фиксируются данные на внешней стороне запечатанного или незапечатанного конверта (например, обратный адрес, дата гашения и страна происхождения почтовой марки) или содержимое незапечатанного конверта. Контроль корреспонденции может быть прекрасным источником версий местонахождения активов. Например, корреспонденция, полученная от банка, юридической фирмы, компании или бухгалтерской фирмы, укажет специалистам потенциальные источники информации об активах, принадлежащих подследственному.

Государства часто позволяют контролировать сведения, содержащиеся на внешней стороне почтово-телеграфных отправлений, без ордера, поскольку получатель письма не может рассчитывать на конфиденциальность подобной информации. В большинстве стран на вскрытие и прочтение запечатанных писем и посылок требуется ордер на обыск или другая форма юридических полномочий. Важно, чтобы специалисты проанализировали связь между подследственным и отправителем каждого письма, аккуратно зафиксировали все данные с внешней стороны конверта или упаковки, дату и время проведения контроля корреспонденции и вложили копию этих записей в папку с делом.

3.3.6. Допросы

Допросы являются основным элементом любого расследования и крайне важны в делах о возврате активов[69]. Показания могут подтвердить или прояснить информацию, полученную из документальных источников, дать новые версии или выявить новые финансовые документы. Важными источниками сведений могут оказаться потерпевшие, деловые партнеры, родственники, соседи, сотрудники, конкуренты, работники финансовых учреждений и прочие лица, находящиеся в контакте с подследственными, а также сами подследственные. Важно выявить и допросить подставных лиц, причастных к делу. Эти люди берут на себя значительный риск за небольшое вознаграждение и могут предпочесть проинформировать власти о лицах, которым они

[69] В некоторых государствах различают опросы и допросы. Опросы определяют как беседы с лицами, не находящимися под следствием, а допросы — как беседы с подследственными. В настоящем разделе мы будем использовать термин «допрос» для обоих случаев. Специалисты должны обеспечить надлежащую защиту свидетелей, экспертов, жертв, сознательных граждан и сотрудничающих подследственных. См., например, UNCAC, ст. 32, 33 и 37.

служат прикрытием, вместо того чтобы быть причастными к преступной схеме. Специалистам необходимо ознакомиться с законами, относящимися к проведению допросов лиц, находящихся и не находящихся под следствием, особенно при работе с властями иностранных государств[70]. Например, в некоторых странах требуют производить допрос в рамках официального слушания дела. В других практикуется обычный допрос свидетелей правоохранительными органами (без официальной или стенографической записи), снятие письменных показаний, видео- или аудиозапись показаний с предупреждением допрашиваемого или показания под присягой.

Для проведения успешного допроса крайне важна тщательная подготовка, включающая полный анализ всех доказательств, подследственных, связанных с ними лиц, хронологии событий и информации, собранной следствием. Специалист может подготовить вопросы заранее, однако в ходе допроса следует проявлять гибкость и ориентироваться на ответы допрашиваемого, а не на готовые вопросы[71]. Поскольку подследственные могут попытаться связаться друг с другом и договориться об общей версии событий или повлиять на показания свидетелей, специалисты могут принять соответствующие меры (или запросить компетентные судебные органы об их принятии) для того, чтобы помешать общению подследственных друг с другом или со свидетелями до допроса. Кроме того, место проведения допроса должно как можно меньше отвлекать внимание, обеспечивать уединение и способствовать получению откровенных ответов (например, место проживания, полицейский участок или офис компании). Количество лиц, ведущих допрос, следует ограничить двумя, если это возможно.

3.3.7. Постановления о мониторинге банковских счетов

Постановление о мониторинге банковских счетов — постановление *ex parte* суда (или, в некоторых государствах, следственного судьи), в котором указывается, что конкретное финансовое учреждение должно предоставить информацию по указанному счету за указанный период времени. Информация должна быть предоставлена соответствующему сотруднику в указанной в постановлении форме и в опре-

[70] Специалисты должны убедиться, что требования к проведению допросов (например, предупреждение допрашиваемого) переданы иностранным коллегам, и выяснить, возможно ли их участие в допросах. Обсуждение вопросов сотрудничества с иностранными специалистами и участия в выполнении запроса см. в разделе 7.4.6 главы 7.

[71] Более полезной может оказаться подготовка тем допроса, а не конкретных вопросов.

деленный срок[72]. Постановление разрешает финансовый надзор в режиме реального времени за операциями по счету подследственного. Иногда результаты надзора являются достаточными основаниями для получения постановления о раскрытии информации, наложении запрета на пользование или обыске и аресте имущества[73]. В случаях снятия со счета крупных сумм может представиться возможность для их ареста, так как место снятия станет известно.

3.3.8. Ордер на обыск и арест

Наличие ордера на обыск дома или офиса компании предоставляет широкие возможности для сбора доказательств уголовной деятельности, обнаружения информации об активах, выявления сообщников и разработки других версий в поддержку расследования[74]. В некоторых случаях или государствах ордер на обыск является основным методом получения банковских документов. См. в разделе 3.3.9 см. информацию о постановлениях, разрешающих раскрытие или предоставлении информации.

Учитывая, что обыск является мерой процессуального принуждения, законы обычно требуют, чтобы ордеры на него запрашивались уполномоченным лицом — зачастую сотрудником правоохранительных органов или прокурором — и были законным образом утверждены судьей или следователем (за исключением случаев, не терпящих отлагательств). Следует помнить, что в странах с континентальным и общим правом существуют различные требования к санкциям, особенно в отношении критериев доказанности, необходимых для получения ордера, конкретности описания улик, подлежащих аресту, и их местонахождения. В целом, в странах с общим правом требуется большая конкретность доказательств.

Подготовка и получение ордера на обыск

В странах с общим правом для получения ордера на обыск требуется письменное заявление (за исключением неотложных обстоятельств, когда заявка может быть сделана устно или по телефону). Заявление включает в себя два документа: собственно ордер и письменные по-

[72] В Великобритании постановление может выполняться в течение срока до 90 дней.

[73] Обычно критерий доказанности или другие требования для получения постановления о мониторинге банковских счетов бывают более низкими, чем для получения постановления о раскрытии информации, замораживании или аресте активов.

[74] Кроме домов и офисов компаний обыскам могут подвергаться банки, люди, машины, самолеты, корабли, компьютеры и прочие электронные носители данных (такие, как компакт-диски и ключи шифрования), а также упаковки или коробки.

казания в его поддержку (информацию о составлении письменных показаний см. во вставке 4.1 главы 4). В ордере изложена подробная информация об обыске, в том числе указано лицо, уполномоченное для его проведения, адрес, часы или дни обыска (например, день или ночь), продолжительность, предметы поиска, опись изъятых предметов. К ордеру прилагается последующий отчет, передаваемый в суд. Письменные показания должны давать разумные основания для предположения, что было совершено преступление; предметы поиска связаны с преступлением; и предметы поиска, вероятно, находятся в месте проведения обыска (см. во вставке 3.3 рекомендации по изложению этих оснований).

В странах с континентальным правом требуется сходная информация, но требуется меньше формальностей, а критерий доказанности может отличаться от «разумных оснований для предположения». Письменные показания не требуются, и сотрудники правоохранительных органов могут быть уполномочены прокурором или следственным судьей провести «необходимый обыск с целью установления истины»[75].

Заявитель также должен указать предметы, подлежащие изъятию, и адрес, по которому будет проводиться обыск. В странах с континентальным правом можно также просто указать «все предметы, которые могут иметь связь с совершенным преступлением». В странах с общим правом заявитель должен указывать конкретные предметы. Он должен объяснить, почему необходимо изъятие того или иного предмета, и обеспечить достаточную точность для того, чтобы можно было изъять все важные предметы (см. вставку 3.4).

Вставка 3.3. Обеспечение оснований для получения ордера на обыск

Основания, достаточные для получения ордера на обыск, можно получить из различных источников. Специалисты должны четко изложить эту информацию. Эти основания (или причины) должны включать в себя следующее:

- результаты прямых наблюдений и мнение следователей;
- информацию от сотрудничающих свидетелей;
- данные, полученные от информаторов;
- данные физического или электронного наблюдения;
- общедоступную информацию;
- предыдущую информацию по делу.

[75] Во Франции и других странах с континентальным правом такие полномочия часто называют следственным поручением.

Также важно включить следующие пункты:

- основания полагать, что подследственный может уничтожить улики (в таких обстоятельствах необходимо обеспечить оперативно решение вопроса);
- объективные свидетельства попыток подследственного препятствовать следствию;
- факты, устанавливающие, что другие средства получения улик недоступны, оказались безуспешными или могут поставить под угрозу следствие, раскрыть личность информатора, подвергнуть опасности секретного сотрудника и т. д.

Планирование и осуществление обыска и выемки

За исключением случаев неотложных обстоятельств, у специалистов есть возможность спланировать выполнение ордера на обыск. Они должны рассмотреть возможность обыска одновременно нескольких офисов компаний или домов, даже если те находятся в разных странах, чтобы не допустить уничтожения или исчезновения улик. Специалистам также необходимо помнить, что для проведения обыска необходим определенный опыт. Например, для обыска может потребоваться специалист в области компьютерно-технической экспертизы, который обеспечит сохранность электронных данных, защитив их от потери, уничтожения или повреждения, представит их в удобной для работы форме и предпримет меры для того, чтобы они были допущены к использованию в суде (возможно, при помощи снятия «зеркальной копии» данных, чтобы избежать возможных обвинений в последующих манипуляциях с ними)[76].

Поскольку обыск, скорее всего, послужит предупреждением для подследственного, важно заранее принять меры по обеспечению сохранности активов, находящихся в месте проведения обыска. При выемке имущества, которое будет выступать объектом конфискации, важно согласовать планы по выемке с прокурорами и специалистами в области управления активами (см. о планировании, предшествующем наложению запрета на пользование имуществом, в разделе 4.2 главы 4). В приложении D приведен контрольный список некоторых дополнительных соображений, полезных для планирования обыска.

[76] Следует иметь в виду, что пользователи компьютера применяют различные методы защиты данных или ограничения доступа к системе в случае попытки доступа лицами, не имеющими допуска. Специалисты по судебной компьютерно-технической экспертизе обладают инструментарием для сохранения систем, восстановления потерянной информации, мониторинга использования облачных систем и так далее. Соблюдение правил при сборе информации обеспечит также ее организацию должным образом.

Вставка 3.4. Предметы, важные для выемки

В списке, приведенном ниже, особо выделены некоторые из видов предметов, которые могут быть очень полезны специалистам в проведении расследования. Поскольку в странах с общим правом ордер на обыск должен содержать более подробную информацию, здесь также описаны различные типы этих предметов.

- **Финансовые документы.** Книги, записи, квитанции, записки, бухгалтерские книги и другие документы, относящиеся к имуществу, деловым интересам, операциям и недвижимости; аккредитивы, квитанции на денежные переводы, чеки, дорожные чеки, банковская корреспонденция, кассовые чеки, квитанции на электронные денежные переводы, банковские чеки, документы на ипотеку, кредитные карты, информация о банковских ячейках и ключи от них и другие предметы, подтверждающие существование, сокрытие или перевод имущества или расходование средств. О документах, запрашиваемых от финансовых учреждений, подробней написано во вставке 3.5 относительно постановлений о раскрытии информации или предоставлении документов.
- **Компьютеры и устройства хранения данных.** Компьютеры, электронные устройства, сотовые телефоны, автоответчики, органайзеры, компакт-диски и другие средства хранения данных. Следует изымать составляющие компьютеров, а не просто делать копии содержимого жесткого диска.
- **Предметы, помогающие выявить лиц, связанных с подозреваемыми, или выдвинуть другие версии.** Фотографии, видеозаписи, записные книжки для адресов, календари и мусор.
- **Доходы от преступления или орудия его совершения.** Валюта, ценные металлы, украшения, финансовые инструменты, такие как акции и облигации, и другие ценные предметы, такие как предметы искусства и прочие предметы коллекционирования.
- **Измельченная бумага.** Измельченные материалы следует восстановить.

Сохранение вещественных доказательств и следование требованиям после обыска

После обыска и выемки вещественных доказательств их следует поместить в безопасное место, зарегистрировать надлежащим образом и изучить, а также приобщить документ об обыске к делу[77]. Если во время обыска проходил допрос подследственного или связанных с ним лиц, следует как можно скорее составить отчет о нем и приложить к делу. Ведущий следователь отвечает за выполнение правил хранения, учета и передачи вещественных доказательств и их сохран-

[77] В некоторых странах могут потребовать указать местонахождение каждого предмета в течение всего срока с целью выполнения требований системы учета, хранения и передачи вещественных доказательств.

ность в течение всего периода следствия и вплоть до передачи материалов следствия в суд. Он также должен проследить за составлением подробной описи вещественных доказательств. Ведущий следователь также может нести ответственность за предоставление результатов обыска судье или прокурору.

Специалистам следует просмотреть все изъятые вещественные доказательства, выявить потенциальные пути отслеживания активов или возможных сообщников и, при необходимости, предпринять незамедлительные меры по наложению запрета на пользование активами во избежание их утраты или перемещения. Если специалист привлекал к расследованию власти иностранных государств, следует своевременно сообщить им о результатах обыска, чтобы они могли соответственно отреагировать.

3.3.9. Постановления о раскрытии информации или предоставлении документов

Для дела о возврате активов крайне важна возможность получения деловых документов. Вероятно, для получения документов, хранящихся в банках, бухгалтерских и юридических фирмах, страховых компаниях, на серверах электронной почты, у поставщиков интернет-услуг и иногда у коммунальных предприятий, потребуется санкция суда. Процедура получения постановления о раскрытии информации или предоставлении документов напоминает получение ордера на обыск (см. дополнительную информацию об ордерах на обыск и выемку в разделе 3.3.8).

Так же, как и в случае с ордерами на обыск, в различных странах предъявляются различные требования к уровню конкретности заявок на постановление о раскрытие информации. В странах с общим правом необходим подробный перечень документов, тогда как в странах с континентальным правом может оказаться достаточно общей формулировки, к примеру такой: «все документы, которые могут иметь отношение к совершенному преступлению». На практике многие специалисты предпочитают сочетать два этих подхода, предоставляя точный список запрашиваемых документов и завершая его такой общей фразой, так как зачастую организации стараются ограничить количество раскрываемых документов. Если специалисты подадут запрос на очень узкий перечень документов, они рискуют не получить требуемую информацию. Во вставке 3.5 перечислены документы, которые следует включить в запрос к финансовому учреждению.

Хотя запрос должен быть достаточно объемным, не стоит вносить в него откровенно лишнюю информацию, особенно если команда,

Вставка 3.5. Документы, которые следует запрашивать в финансовых учреждениях

Специалистам часто приходится составлять перечень документов, запрашиваемых в финансовых учреждениях, по счетам или подследственным, по связанным с ними лицам, ближайшим помощникам или родственным компаниям. В таких случаях сотрудники подразделения финансовой разведки или центрального банка могут помочь в определении типов документов, которые могут относиться к делу. Примеры конкретных запрашиваемых документов включают следующие (но не ограничиваются ими):

- все документы для открытия счета, включая формы установления бенефициарного собственника (например, в Швейцарии используется «форма А»), карточки с нотариально заверенными образцами подписи клиента, устав корпорации или соглашения о партнерстве, а также копии документов, удостоверяющих личность, которые были представлены при открытии счета. В перечень следует включить не только счета, открытые на имя подследственных, но также те, на пользование которыми у них имеется доверенность или право подписи, а также указать любые другие взаимоотношения, которые могут быть связаны с делом;
- профиль клиента, записи согласно процедуре «знай своего клиента», реестр операций, осуществленных через банковских служащих и банкоматы, журнал регистрации кассовых чеков, результаты проверок клиента финансовым учреждением, и любые другие данные, информирующие об экономическом положении клиента, коммерческой деятельности и операциям по счету (например, копии контрактов, счета, аккредитивы, списки партнеров и дочерних компаний);
- кредитная документация, включая информацию об ипотеке, копию заявки на кредит, список и/или описание обеспечения кредита (в том числе права на удержание средств с депозитных счетов), доход, имущество и личные и/или деловые рекомендации;
- выписки со счетов за расследуемый период;
- сообщения о подозрительной деятельности, предоставленные сотрудниками финансового учреждения, включая те, которые не были переданы подразделению финансовой разведки;
- документы, относящиеся к операциям по счету, включая клиентские приказы, приходные и расходные ордеры, записи о дебете и кредите и чеки (лицевая и оборотная сторона);
- документация об электронных переводах, включая формы запросов, извещения о совершении сделок и другие соответствующие документы (см. вставку 3.7);
- папки с перепиской финансового учреждения, которые могут включать в себя внутренние банковские записки, записи о посещениях клиента, заметки о клиентских приказах по телефону, электронные письма, факсы, записки менедже-

ров счета, а также документы или записки, относящиеся к инструкциям и/или операциям;

- информация по кредитной карте, включая заявление об открытии, выписки, историю платежей, журнал операций, включая все действия сотрудников соответствующего отдела, и другие кредитные карты по данному счету, открытые на другие имена;
- информация о хранении в сейфе, включая контракты, записи о посещениях и записи видеонаблюдения соответствующих зон (как правило, не тех зон, где просматривается содержимое сейфа);
- все документы, которые могут иметь отношение к совершенному преступлению.

См. также в приложении Е пример постановления о предоставлении документов финансовым учреждением.

занимающаяся мониторингом активов или расследованием, не в состоянии своевременно просматривать большие объемы финансовой информации. Запрос чрезмерного количества документов может также задержать их получение, так как учреждению понадобится больше времени, чтобы их предоставить. Или же учреждение, раскрывающее информацию, может оспорить постановление на основании того, что оно не относится к делу и является чрезмерно обременительным[78]. В странах, где существуют законы и постановления об удержании имущества или о недопущении уничтожения документов, учреждение, предоставляющее информацию, обязано хранить документы, которые могут понадобиться на более поздних этапах расследования (см. вставку 3.6). В свою очередь, специалистам следует делить дела (особенно крупные) на стадии, используя документальные свидетельства в качестве «кирпичиков». Вначале следует запросить документы, требуемые незамедлительно, а затем подавать запросы по мере появления новых версий. Чтобы предотвратить непреднамеренное уничтожение улик, можно попросить финансовое учреждение хранить прочие относящиеся к делу документы у себя. Метод разделения дела на этапы позволяет специалистам сосредоточиться на умеренных объемах информации и проверять соответствующие версии, не тратя время на просмотр множества ящиков с документами и больших объемов электронных данных, которые могут даже не иметь отношения к делу.

[78] Еще одним распространенным основанием для оспаривания является профессиональная привилегия (например, не разглашать информацию, полученную от клиента).

Вставка 3.6. Постановления о хранении информации

В большинстве стран имеются законы, требующие от компаний (таких, как банки, бухгалтерские компании, адвокатские конторы, поставщики интернет-услуг и телефонные компании) хранить информацию и документы о клиентах в течение предписанного периода времени. Этот период варьируется в зависимости от типа компании: он может составлять от нескольких месяцев (для телефонных компаний и поставщиков интернет-услуг) до нескольких лет (для банков, адвокатских контор и бухгалтерских компаний). Маловероятно, чтобы в начале следствия у специалистов было достаточно доказательств для получения постановления о раскрытии или предоставлении информации, и чем короче срок хранения информации, тем весомей эта проблема.

К счастью, во многих странах эта проблема решается путем издания постановлений о хранении или запрете на уничтожение информации. Согласно этим постановлениям, держатель документов обязан хранить документы, относящиеся к подследственным, сверх срока, установленного законом, тем самым предотвращая утерю данных или улик, которые могут иметь отношение к делу. Требования для получения такого постановления обычно бывают менее обременительными, чем для получения постановления о раскрытии или предоставлении информации, и потому на начальных стадиях расследования следует учитывать такую возможность. Специалисты должны определить, где могут храниться документы, каким должен быть период хранения, и, при необходимости, получить постановления о хранении. Такие действия помогут сохранить относящиеся к делу данные, которые в будущем можно будет получить с помощью постановлений о раскрытии или предоставлении информации.

В странах, где это разрешено законом, запрашивающие органы должны обратиться в суд с ходатайством о слушании *ex parte* (т. е. без уведомления), чтобы подследственный не знал о готовящихся шагах.

Даже когда постановление издается *ex parte* и существуют положения, запрещающие лицам, получившим постановление о предоставлении информации, сообщать подследственным о запросе, специалисты должны учитывать риск информирования подследственных и предпринимать необходимые меры для наложения запрета на пользование имуществом или его ареста[79].

[79] В случаях, когда требуется взаимная правовая помощь, специалистам следует помнить о возможных обязательствах запрашиваемого государства, связанных с раскрытием информации, и решить этот вопрос до направления запроса. См. дополнительную информацию в разделе 7.1 главы 7 www.justice.gov/oig/special/0509/chapter6.htm.

3.3.10. Электронное наблюдение

Тайный контроль и запись любых переговоров, осуществляемых устно либо посредством какой-либо проводной, телефонной, компьютерной или другой электронной связи, используемой подследственными, называется в этой книге электронным наблюдением. Оно может быть очень полезно сотрудникам правоохранительных органов для получения следственных версий, так же как наружное наблюдение (раздел 3.3.3). В то же время электронное наблюдение — процесс трудоемкий, сомнительный с моральной и правовой точек зрения и зачастую непомерно дорогостоящий. Вот почему во многих странах для его применения требуются судебный надзор и иногда специальная санкция для защиты частной жизни обвиняемых и их прав на надлежащую правовую процедуру. В некоторых странах разрешен контроль и запись переговоров с предварительного согласия одной из сторон (например, сотрудничающего свидетеля, информатора или секретного агента), при котором не требуется ордера[80]. В любом случае электронное наблюдение должно проводиться в соответствии с внутренним законодательством, мерами политики и процедурами.

Специалисты, осуществляющие электронное наблюдение, должны тщательно документировать темы, время, дату, продолжительность разговора и другую важную информацию всех перехваченных переговоров. Они должны проследить за тем, чтобы оригинальные записи были сохранены в качестве доказательств (должным образом опечатаны и помещены в безопасное место), а для специалистов были сделаны рабочие копии. Для изучения переговоров на иностранных языках могут понадобиться услуги переводчика. Перехват должен осуществляться круглосуточно и ежедневно, обеспечивая возможность оперативной реакции на информацию и надлежащей координации последующих действий. Специалистам также следует подумать над возможностью введения наружного наблюдения. Бригада наружного наблюдения должна тесно координировать свои действия с бригадой электронного наблюдения, чтобы получить как визуальные, так и аудиодоказательства.

[80] Контроль переговоров по предварительной договоренности разрешен в некоторых штатах США. См. Министерство юстиции, Управление генерального инспектора, специальный доклад «Federal Bureau of Investigation's Compliance with the Attorney General's Investigative Guidelines (Redacted)», Вашингтон, сентябрь 2005 г., гл. 6, http:// www.justice.gov/oig/special/0509/chapter6.htm. В разделе 3.3.11 «Секретные операции» приводятся советы, которые можно применить к контролю переговоров по предварительной договоренности. В странах, где подобный контроль переговоров не разрешен, требуется постановление суда (например, в Украине).

3.3.11. Работа под прикрытием

Работа под прикрытием — еще один следственный метод, который можно использовать для проникновения в среду подследственных и обнаружения вещественных доказательств и информации об активах. В делах о возврате имущества работа под прикрытием может включать в себя контролируемую доставку средств при помощи секретного агента. Однако такие операции сложны с точки зрения закона и процедур, рискованны и требуют привлечения большого количества ресурсов. Как и в случае применения других методов, следует четко следовать правовым требованиям и процедурам для обеспечения допустимости полученных доказательств. Сотрудники должны обладать навыками, подготовкой и личными качествами, необходимыми для такой работы. Оборудование для записи и отслеживания встреч секретных сотрудников или информаторов с подследственными или связанными с ними лицами должно находиться в надежном укрытии, а его состояние должно постоянно отслеживаться с целью обеспечения безопасности информаторов и засекреченных сотрудников, участвующих в операции[81].

Использование информаторов связано со сложностями, поэтому обычно предпочтительней привлечение засекреченных сотрудников. Когда использование информатора является единственным возможным вариантом, рекомендуется зарегистрировать его, обеспечить четкими краткими письменными инструкциями и получить его подпись в подтверждение того, что он их понял. Кроме того, может возникнуть необходимость в обыске информаторов, автомобилей и другой связанной с операцией собственности, непосредственно перед встречей с подследственным, во избежание обвинений в подбрасывании улик. И наконец, поскольку безопасность сотрудника или информатора важнее всего, необходимо держать место проведения встречи под контролем и выбирать места, в наибольшей степени способствующие успеху и безопасности операции.

[81] К примеру, информаторы, сотрудники или стороны, давшие согласие на участие в операции, должны иметь на себе скрытый в одежде или под одеждой радиопередатчик или другое скрытое передающее устройство (это может быть устройство, встроенное в ручку, сотовый телефон, пачку сигарет, портфель или портативный компьютер), а также отдельное записывающее устройство для обеспечения записи без помех (поскольку зачастую сигнал передатчика может нарушаться, что отрицательно влияет на качество звукозаписи). На практике бывает полезно записать также вступление с указанием имени сотрудника, даты и времени и с кратким описанием событий.

3.4. Выявление данных, относящихся к делу: типичные примеры полезных документов

Во время следствия обнаруживаются различные документы, в том числе выписки с банковских счетов, финансовые отчеты, контракты, счета-фактуры, акты, соглашения акционеров, уставы корпораций, квитанции и т. д. Они содержат информацию об активах, движении средств, лицах и компаниях, связанных с подследственным, и другие относящиеся к делу данные. Ниже приводится краткое описание примеров полезных данных, полученных из обычно используемых документов.

3.4.1. Сообщения о подозрительных операциях

В странах, где разрешено раскрытие информации правоохранительным органам, сообщения о подозрительных операциях (СПО) и связанные с ними документы могут служить для специалистов отличными источниками данных, поскольку они обычно включают данные об операции, описание причин для подозрений и финансовый анализ[82]. Объем предоставляемой информации и качество описания могут быть различны, в зависимости от требований в данной стране или предпочтений составителя СПО. Однако, как правило, СПО включают следующие пункты:

- источник и назначение средств;
- разъяснение сотрудника банка касательно характера подозрений и информация, полученная в рамках процедуры «Знай своего клиента»;
- частота пользования системами денежных переводов, чеками и т. д.;
- информация о прочих активах или предметах, которые подследственный хранит в банке.

Эти данные могут помочь специалистам в получении информации о финансовых потоках, что позволит им проследить путь денег в обратную сторону, чтобы подтвердить их законное происхождение, или вперед, чтобы выяснить пункт их назначения. Такая информация поможет в планировании дополнительных мер, таких как вызов пред-

[82] В некоторых странах подразделению финансовой разведки не разрешается передавать копию сообщения о подозрительных операциях или валютных операциях сотрудникам правоохранительных органов. В таком случае, как правило, можно запросить отчет ПФР (если он был подготовлен), содержащий практически ту же информацию.

ставителей банка в суд для снятия показаний по поводу счетов или допрос частных лиц или представителей компаний. Бывает полезно побеседовать с сотрудником банка, ответственным за меры по противодействию легализации преступных доходов, чтобы обсудить с ним сообщения о подозрительных операциях и прочую основную информацию о подследственном. Пример информации, которую можно получить из отчета подразделения финансовой разведки, приведен в приложении С.

3.4.2. Документы для открытия счета и информация в рамках процедуры «Знай своего клиента»[83] или записи о результатах проверки клиента

Специалисты должны тщательно изучить всю информацию, относящуюся к открытию счета и процедуре «Знай своего клиента» или мерам по надлежащей проверке клиента, предпринятых финансовым учреждением. В отношении политически значимых лиц финансовые учреждения должны применять дополнительные процедуры надлежащей проверки финансового положения и осуществляемых операций. Эти документы, скорее всего, дадут специалистам много информации и укажут дальнейшие шаги, к примеру:

- возможно, будет иметь смысл допросить менеджера счета и других лиц, имеющих доверенность от клиента на управление счетом;
- документы, предоставленные держателем банковского счета для обоснования происхождения средств (например, контракты, письма и документы о продаже недвижимости) могут помочь:
  а) установить бенефициарного владельца (обратите внимание на адреса, названия компаний и имена лиц);
  б) более полно понять заявленное происхождение средств;
  в) выявить противоречия в цифрах или прочих собранных доказательствах;
  г) установить имена потенциальных свидетелей;
  д) подготовиться к допросу подследственных;
- в том случае, если банковские счета открыты на имя компании, ее учредительные документы, имена членов совета директоров

[83] «Знай своего клиента» (англ. *know your customer*) — термин банковского и биржевого регулирования для финансовых институтов и букмекерских контор и любых других компаний, работающих со средствами частных лиц, означающий, что они должны установить и проверить личность контрагента до осуществления финансовой операции. — *Прим ред.*

и лиц, имеющих право заключать сделки от имени компании, будут полезны для составления списка лиц, которых следует допросить[84].

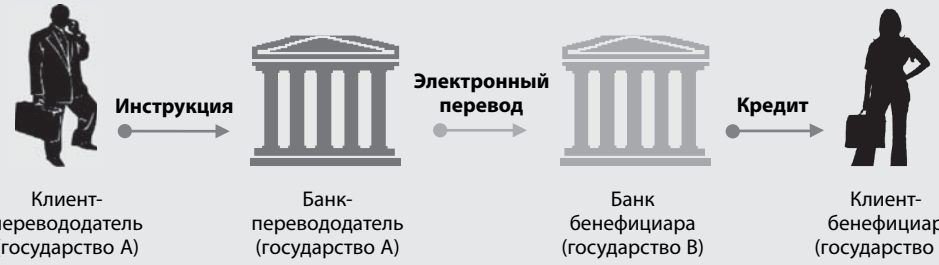
3.4.3. Выписки с банковских счетов

В качестве первого шага специалистам, работающим над возвратом активов, следует определить происхождение средств, поступавших на счет, и то, куда они были переведены. Для этого необходима информация о дебетовых и кредитных потоках по счетам, включая информацию о вкладах, снятии средств со счетов, электронных переводах, облигациях, чеках, кредитах и т. д. Для оценки происхождения и предназначения средств при анализе этих потоков следует использовать различные методы, к примеру те, что описаны ниже.

- **Денежные средства.** Отследить движение денежных средств может быть непростой задачей в связи с отсутствием информации об их происхождении и назначении. Специалистам следует получить из банка информацию о денежном вкладе или расходный ордер, в котором должна быть указана личность человека, поручающего осуществление операций. Помимо этого, специалистам придется использовать традиционные следственные методы, чтобы проследить связь с денежными вкладами через сообщения электронной почты, письма и электронные переводы и с помощью наблюдения за операциями по другим счетам и просмотра записей о посещении банковских ячеек.
- **Облигации.** Облигации могут переводиться из банка в банк, поэтому специалистам, работающим над делом о возврате активов, необходимо запросить у банков всю информацию, касающуюся облигаций и методов их помещения на счет.
- **Чеки.** Если средства помещены на счет посредством чека, возможно, специалистам следует обратиться к счету, с которого был выписан чек, и установить лицо, отдавшее указания об осуществлении операции. Если чек индоссирован, т. е. на его обороте имеется надпись об обналичивании, вкладе или передаче другому лицу, с ним следует обращаться так же, как с денежным вкладом, и специалист должен выявить индоссанта. Также следует просмотреть служебные записи, относящиеся к чеку, так как в них может содержаться информация о подо-

[84] В некоторых случаях члены совета директоров и сотрудники подставной фирмы или поставщика услуг, отвечающего за создание компаний-оболочек, могут не обладать информацией, достаточной, чтобы помочь следствию.

Рис. 3.3. Основные элементы электронного перевода средств за рубеж



Источник: иллюстрация авторов.

зрительной деятельности. Например, чеки, выписанные на имя связанных друг с другом компаний, за услуги по «управлению» или «консалтинговые услуги» могут указывать на то, что компания отмывает доходы через ряд принадлежащих ей компаний.

3.4.4. Электронные переводы

В предыдущих примерах коррупции было показано, как крупные денежные суммы, полученные в результате коррупции, размещаются в финансовых учреждениях и затем перемещаются по всему миру с помощью электронных переводов, чтобы прервать «документальный след» и обезопасить средства, используя банковскую тайну. Клиент (финансовое учреждение, юридическое или физическое лицо) осуществляет электронный перевод посредством запроса на направление средств в другой банк, внутренний или зарубежный[85]. Запрос с инструкциями может быть произведен по телефону, электронной почте, факсу и/или сотовому телефону (см. рис. 3.3)[86]. Чтобы придать средствам видимость легальности, их проведут через несколько финансовых учреждений, и они пересекут ряд стран с помощью корреспондентских счетов, серийных переводов, платежей с покрытием, фиктивных компаний (также известных как шелл-компании, или

[85] Он может включать цепочку электронных переводов, имеющую не менее одного международного звена (например, банк-корреспондент в другом государстве). См. также ФАТФ, «Пояснительная записка к Специальной рекомендации VII».

[86] В соответствии со Специальной рекомендацией VII ФАТФ об электронных переводах, опубликованной в 2001 г., термины «электронный перевод» и «перевод средств» относятся к «…любым операциям, осуществляемым от имени перевододателя (как физического, так и юридического лица) через финансовое учреждение с помощью электронных средств с целью предоставить некоторую сумму денег в распоряжение получателя в другом финансовом учреждении».

оболочки) и офшорных зон и лишь потом достигнут окончательного места своего назначения. Некоторые финансовые учреждения служат целям чиновников-коррупционеров, их родственников и связанных с ними лиц, помогая им отмывать средства путем сложных операций с использованием корпоративных структур и установления особых привилегий для счетов, где размещен их капитал [87].

Электронный перевод включает в себя два компонента: (1) инструкцию, содержащую информацию о перевододателе и банках бенефициаров и (2) собственно перемещение или перевод средств. В финансовых учреждениях существует множество способов пересылки инструкций, включая электронные сети различных межбанковских платежных систем, электронную почту, факс, телефон и телекс. Однако наиболее распространенным способом передачи платежных поручений между банками является специальная финансовая телекоммуникационная система, известная как Международная межбанковская система передачи информации и совершения платежей (Society for Worldwide Interbank Financial Telecommunications — SWIFT). Что касается фактического движения денежных средств, существуют две основные массовые межбанковские платежные системы: система межбанковских электронных клиринговых расчетов (Clearing House Interbank Payments System — CHIPS) и электронная система денежных переводов Федеральной резервной системы США (Fedwire Funds Service — Fedwire). Кроме того, банки часто используют прямые и посреднические платежные системы для перемещения средств клиента между финансовыми учреждениями.

CHIPS и Fedwire можно использовать для денежных переводов в долларах США или в качестве части международной операции, выраженной в долларах. Однако CHIPS используется в первую очередь для упрощения международных переводов, выраженных в долларах. В отличие от этих платежных систем SWIFT является лишь системой передачи сообщений, в которой не хранятся и не переводятся средства и не осуществляется управление счетами от имени членов системы.

Реальное перемещение средств происходит путем перевода денег со счета на счет, и в этом процессе может быть задействован банк-корреспондент. Перевод средств со счета на счет представляет собой

[87] См. Сенат США, сотрудники аппарата постоянного подкомитета по расследованиям, «Money Laundering and Foreign Corruption: Enforcement and Effectiveness of the Patriot Act. Case Study Involving Riggs Bank» (Washington, DC, July 15, 2004), http://hsgac.senate.gov/public/_fi les/ACF5F8.pdf. Кроме того, в одном крупном международном банке имелось учебное пособие для сотрудников по удалению информации из электронного перевода с целью сокрытия того факта, что перевод осуществлялся в пользу или от лица государства, подвергнутого санкциям. См. информацию на http://www.justice.gov/opa/pr/2009/December/09-ag-1358.html.

бухгалтерский процесс, с помощью которого средства физически перемещаются с одного счета на другой. Если и клиент-перевододатель и клиент-бенефициар имеют счета в одном и том же финансовом учреждении, тогда между этими счетами происходит внутренний перевод средств со счет. Когда средства перемещаются между двумя не связанными друг с другом финансовыми учреждениями, перевод средств происходит через банк-корреспондент или банк-посредник, используемый для установления связей[88]. Многие банки поддерживают корреспондентские счета в первую очередь для обработки и клиринга операций по электронному переводу средств, осуществляемых с учреждениями, являющимися членами CHIPS или Fedwire и имеющими доступ к этим системам. Таким образом, они могут осуществлять электронные переводы от имени своих клиентов, даже если сами не являются членами этих систем. Также распространены корреспондентские отношения между внутренними и иностранными банками, поскольку они облегчают ведение бизнеса и позволяют обслуживать клиентов в других государствах, не обременяя банк расходами на установление иностранного присутствия[89].

Сбор документов и информации для анализа электронных денежных переводов

Специалистам необходимо проследить за тем, чтобы у финансовых учреждений были запрошены документы об электронных переводах, так как они крайне важны для отслеживания активов. Эти документы должны включать копию самого сообщения об электронном переводе, а также прочие документы, которые финансовые учреждения готовят в процессе отправки или получения денежного перевода. Во вставке 3.7 перечислены некоторые из бланков и документов, связанных с электронным переводом средств. Эти документы и бланки могут дать основную необходимую информацию, такую как данные перевододателя и банка бенефициара, имена клиентов, участвовавших в операции, сумму, дату и информацию об отношениях между клиентами или финансовыми учреждениями.

---

[88] В таком случае, если банк-перевододатель имеет корреспондентский счет в банке бенефициара, он может проинструктировать его перевести средства со своего корреспондентского счета на счет клиента-бенефициара. Министерство финансов США, Сеть по расследованию финансовых преступлений, Key Electronic Funds Transfer Systems: Fedwire, CHIPS, SWIFT, Report OSA92/CB0012 (Вена, VA, сентябрь 1992).

[89] Дополнительная информация о взаимоотношениях с банками-корреспондентами и использовании методов серийных платежей и платежей с покрытием, включая новые методы платежей с покрытием, разработанные SWIFT, приведена в приложении F.

Вставка 3.7. Бланки и документы для электронного денежного перевода

У банка-перевододателя:

- бланк запроса на перевод средств;
- копия платежа;
- авизо или подтверждение электронного денежного перевода;
- дебетовое авизо клиенту-перевододателю;
- ежемесячная выписка со счета клиента;
- внутренний журнал регистрации исходящих электронных переводов (записи о переводах в банки-корреспонденты, платежах и обработке);
- запись в учетном журнале.

У банка бенефициара (или банка-корреспондента):

- бланк запроса на перевод средств;
- копия платежа;
- кредитное авизо клиенту-бенефициару (если средства вносились на депозит) ;
- ежемесячная выписка со счета клиента;
- запись в учетном журнале;
- кассовый чек;
- межбанковская информация о переводе средств, хранящаяся в банках для целей клиринговых операций.

Специалист, занятый сбором информации, должен запросить данные об электронном переводе как в форме электронной таблицы, так и в форме авизо при условии его наличия. Поскольку банки используют различные форматы данных, не всегда унифицированные, таблица может помочь в понимании характера операции, в то время как форма авизо может содержать более полные данные.

В зависимости от обстоятельств расследования необходимо будет получить дополнительные документы или провести тщательную проверку в различных направлениях, к примеру в следующих.

- **Основные платежные документы.** Счета-фактуры, отгрузочные документы, квитанции, контракты на оказание консалтинговых услуг и прочие документы, связанные с денежным переводом, могут дать основную информацию об изучаемых средствах.
- **Информация, полученная в рамках процедуры «Знай своего клиента».** На уровне операции банк мог не установить лич-

ность конечного получателя средств, снятых со счета. В этом отношении может быть полезна информация, полученная при проведении процедуры «Знай своего клиента».

- **Клиенты, являющиеся политически значимыми лицами.** В тех случаях, когда в операции были вовлечены политически значимые лица, информацию можно найти в департаменте по работе с состоятельными частными клиентами. Запросы, связанные с политически значимыми лицами, должны предусматривать изучение всех счетов, на пользование которыми имеются доверенности, и счетов, обслуживаемых юридическими фирмами, так как они являются распространенным методом, используемым политическими деятелями для передвижения денег.
- **Переводы средств между личными и корпоративными счетами.** Подобные переводы могут быть полезны для выявления многоуровневых схем.
- **Особые шлюзы SWIFT и варианты названий, используемые финансовым учреждением.** Изучение особых шлюзов SWIFT, используемых только для обслуживания состоятельных клиентов внутри банка и его дочерних компаний, может привести к выявлению операций, проводимых через эти шлюзы на особых условиях. Изучение вариантов имени финансового учреждения в системе SWIFT может выявить переводы, сделанные с помощью различных методов. У банка могут быть различные отделы, занимающиеся электронными переводами, различные адреса или внутренние способы самоидентификации[90]. Для того чтобы в постановлении о предоставлении информации были перечислены все шлюзы и варианты названий учреждения, специалистам следует рассмотреть возможность допросов сотрудников банка (например, должностных лиц, ответственных за противодействие легализации преступных доходов).
- **Сообщения о подозрительных операциях.** Сообщения о подозрительных операциях или доклады финансовой разведки, когда они есть, могут предоставить ценную информацию об электронных переводах и подробности об их инициаторе.
- **Запросы в Федеральный резервный банк.** Федеральный резервный банк США может быть полезным источником информации, касающейся электронных переводов, сделанных через Fedwire, так как в нем хранятся данные об электронных перево-

[90] Выяснилось, что у одного банка было 43 различных идентификатора, основанных на вариантах его названия и адреса.

дах за последние 180 дней. При запросе информации важно сообщить как можно больше подробностей, касающихся операции (например, дату, сумму, отправителя, получателя, учреждение, в которое направлен перевод, номер счета, назначение операции, если известно, и т. д.).

- **Типичные сценарии работы конкретных учреждений.** При просмотре информации, полученной от небольших банков, специалисты могут выявить случаи очень крупных переводов, нетипичных для банков такого размера (например, денежный перевод, сумма которого составляет 80% от всех средств, переведенных банком в течение месяца).
- **Исправленные, возвращенные и повторно отправленные переводы.** Системы мониторинга могут создавать «список сообщений для исправления», содержащий сообщения с ошибками (такими, как неполная информация об инициаторе операции). Эти сообщения откладываются для просмотра вручную. Подобные документы часто хранятся в банке-перевододателе и банках бенефициаров и могут помочь выявить типичную деятельность подследственного или банка[91].

Толкование документов, относящихся к электронным денежным переводам

В большинстве случаев авизо, подтверждающие электронный перевод, дебетовые и кредитные авизо, отправленные банками своим клиентам-перевододателям и клиентам-бенефициарам, представляют собой легко читаемые документы, содержащие информацию, необходимую для отслеживания движения средств, включая номера счетов и личность клиентов-перевододателей и клиентов-бенефициаров. Когда подобные документы отсутствуют, для выявления и отслеживания средств необходимо уметь читать и толковать сообщения различных систем, используемых для осуществления электронных переводов.

Такие платежные системы, как CHIPS и Fedwire, используют отдельный формат для передачи сообщений об электронных переводах между учреждениями — членами систем, в то время как SWIFT предлагает стандартизированную платформу для обмена сообщениями

[91] Эти документы также могут помочь при рассмотрении сценариев деятельности финансового учреждения, которые могут показать, что оно осознанно занималось легализацией доходов от преступной деятельности. Кроме того, специалистам следует запросить информацию о всех отклоненных переводах из рассматриваемого банка за период, к примеру, 30 дней. Особое внимание необходимо обратить на информацию, добавленную или измененную при повторной отправке перевода.

для самого большого числа финансовых учреждений по всему миру. Что касается сообщений SWIFT, существуют единые для всей отрасли протоколы форматов обмена сообщениями, специальные коды для различения информации и указаний, а также шифрование для защиты данных во время передачи. Для идентификации различных типов сообщений SWIFT им присвоены номера. Например, если сообщение имеет номер «MT 103», то «MT» означает «message type» (тип сообщения), а трехзначное число представляет конкретный тип сообщения SWIFT (в данном случае «103» означает однократное зачисление клиентских средств). Внутри типа сообщения используются определенные коды полей для разделения важной информации. Например, основное внимание при отслеживании отмываемых денег следует обращать на поле 50 (клиент-перевододатель), так как оно может включать больше информации, чем просто имя и адрес клиента[92]. На рис. 3.4 представлены образцы некоторых из полей сообщений SWIFT, представляющих интерес для специалистов по возврату активов.

Банковский идентификационный код (БИК) системы SWIFT является еще одним источником информации для специалистов, так как с его помощью можно узнать название финансового учреждения, государство, местонахождение и/или отделение учреждения. БИК обычно содержит восемь знаков и состоит из кода банка (уникального для финансового учреждения), кода страны (для идентификации государства, где расположено финансовое учреждение) и кода отдела (для распознавания его географического положения внутри государства). Иногда используются дополнительные три символа для обозначения кода отделения (для идентификации физического отделения финансового учреждения)[93].

3.4.5. Бухгалтерский учет

В бухгалтерской отчетности компаний финансовые операции документируются с помощью записей в журнале учета хозяйственных операций, где указываются названия счетов и суммы, и подкрепляются сопроводительной документацией. Эти данные суммируются в финансовых отчетах, включающих отчет о прибылях и убытках

[92] Существует три варианта представления информации в поле 50 (клиент-перевододатель), которая может быть полезна специалисту, занимающемуся делом о возврате активов: (1) счет плюс идентификатор, (2) идентификатор плюс имя и адрес и (3) счет плюс имя и адрес.

[93] Более подробную информацию о БИК см. на сайте http://www.swift.com. Сайт позволяет осуществлять поиск по названию учреждения или по БИК; результаты поиска можно сузить до страны, города или обоих показателей.

Рис. 3.4. Образец формата сообщения SWIFT и толкование кодов

```
:20: PAYREF-XT78305
:32A: 091010EUR#1010000#
:50: [CUSTOMER NAME AND ADDRESS]
:59: [BENEFICIARY NAME AND ADDRESS]
```

Толкование кодов

20	Номер операции (закодированное число, присвоенное банком-перевододателем для идентификации операции)
32A	Дата зачисления денег на банковский счет, код валюты и сумма операции
50	Клиент-перевододатель (сторона, запрашивающая операцию SWIFT)
59	Бенефициар (сторона, указанная в качестве конечного получателя средств)

В дополнение к вышеперечисленным кодам сообщение может включать следующую информацию

52D	Банк-перевододатель (финансовое учреждение, инициирующее SWIFT)
53D	Банк-корреспондент отправителя
54D	Банк-корреспондент получателя
57D	Финансовое учреждение, в котором клиент-перевододатель запрашивает выплату бенефициару
70	Назначение платежа
71A	Расходы на операцию
72	Инструкции банка-отправителя банку-получателю

Источник: материал предоставлен авторами

и баланс[94]. Чиновники-коррупционеры и лица, участвующие в мошеннических схемах, часто манипулируют этими записями с целью сокрытия незаконной деятельности. Специалисты могут обнаружить незаконные операции с помощью анализа и сравнения бухгалтерских проводок, фактических платежей и документов, обосновывающих их.

На случай возникновения подозрений во взяточничестве или нецелевых платежах получатель взятки (агент, посредник или третья сторона) часто выставляет платящей стороне фиктивные счета к оплате (чаще всего это бывает компания, стремящаяся получить контракт). Распространенной проблемой является маскировка нецелевых платежей при помощи фиктивных счетов, что дает возможность оплачивать услуги деловых консультантов, агентов, посредников и прочих третьих сторон в сомнительных целях. Одной из причин использования фиктивных счетов к оплате является создание ложно-

[94] Журнал учета хозяйственных операций — это документ, в который заносятся бухгалтерские операции в хронологическом порядке. Наиболее типичными являются ведомости по счетам кассовых поступлений, расходов, продаж, покупок и главный журнал учета. В главной книге фиксируются операции по типу счета. В отчете о прибылях и убытках перечислены поступления и расходы, а в балансе — активы и пассивы.

го «документального следа» в документах компании, платящей взятку, тем самым скрывая истинную цель платежа. Кроме того, их трудно выявить, так как они выглядят правдоподобными и законными документами.

Если есть основания подозревать, что были использованы фиктивные счета, специалистам следует в первую очередь сосредоточиться на выявлении расхождений между суммами, указанными в счетах, и фактической стоимостью приобретенных товаров или услуг (или на их отсутствии). Различные документы, связанные с операцией, такие как контракт, документы для платежного агента (например, счета к оплате или сообщения электронной почты), записи о платежах, коносаменты и сама процедура платежа, помогут выявить показатели риска (вставка 3.8). При обнаружении подобных расхождений следует проанализировать все подозрительные операции и сосредоточить расследование на лице, выписавшем фиктивный счет к оплате (подозреваемом получателе взятки).

Вставка 3.8. Настораживающие признаки в контрактах, платежных документах, финансовой отчетности и механизмах осуществления платежей

Контракты:

- счета на выплату значительных сумм третьим сторонам, без официального контракта;
- отсутствие подробного описания предоставляемых услуг в контракте или соглашении;
- отсутствие документов, свидетельствующих о применении надлежащих процедур подтверждения личности и законности контрагента;
- контракты, оформленные задним числом, или контракты, по которым были предоставлены услуги и выставлены счета до вступления контрактов в силу;
- множество контрактов с различными сторонами на выполнение одних и тех же услуг в одном географическом районе (т. е. оплата многочисленным подрядчикам за предоставление одной и той же услуги);
- наличие приложений или дополнительных соглашений (включая устные соглашения), необоснованно расширяющих или изменяющих объем первоначального контракта;
- плата за результат, выплачиваемая агенту в случае получения платящей стороной крупного контракта, особенно в случаях, если не указаны действия агента;
- ставка комиссионного вознаграждения, превышающая среднюю ставку комиссионных в данной стране.

Платежные документы (счета, квитанции, сообщения электронной почты, служащие основанием для платежа, протоколы и прочие документы, предоставленные третьими сторонами, выступающими в качестве поставщиков товаров или услуг, в обоснование платежей):

- отсутствие документации, подтверждающей факт предоставления услуг;
- результаты работ или отчеты, которые были ранее опубликованы в других источниках или же которые не соответствуют размеру выплачиваемой комиссии (к примеру, поиск по ключевым фразам из отчета может выявить факт заимствования текста откуда-либо);
- счета, предусматривающие выплату наценки или комиссии без указания подробностей;
- счета, в которых отсутствует стандартная информация, такая как ИНН физического или юридического лица;
- уплаченная сумма несоразмерна ценности оказанных услуг;
- реквизиты банка-получателя относятся не к той стране или местности, где были предоставлены услуги;
- есть основания полагать, что третья сторона является фиктивной компанией или находится под контролем такой компании;
- имя получателя в контракте отличается от имени третьей стороны;
- ряд третьих сторон имеет один и тот же юридический адрес;
- ряд консультантов пользуется одним и тем же стандартным видом счета-фактуры или юридическим адресом.

Записи о платежах и бухгалтерские проводки документов:

- счета на крупные суммы либо счета, отнесенные в главной книге бухучета к общей статье расходов, такой как «разные расходы» или «консалтинговые услуги»;
- использование счетов сомнительной задолженности или временных счетов, которые в конечном итоге списываются как безнадежный долг;
- платежи, обрабатываемые вне обычной процедуры расчетов с поставщиками (например, разовые платежи, осуществляемые в ручном режиме, или наличные расчеты);
- невыполнение платежных процедур (например, получение одной подписи в случае, когда требуется две);
- отказ персонала компании принимать счета к оплате обычным путем, к примеру через Интернет или напрямую;
- давление третьей стороны или персонала компании с целью ускоренной обработки платежа;
- нетипичная заинтересованность персонала компании в обработке платежей в пользу определенных третьих сторон;

- нетипичная или враждебная реакция персонала компании или третьих сторон в ответ на просьбу о предоставлении дополнительной подтверждающей документации;
- платежи третьим сторонам, к которым не применялись процедуры управления рисками.

Механизмы платежей, при помощи которых средства выводятся со счетов компании:

- требование провести платеж через оффшорную зону;
- требование сотрудников осуществить доставку платежа нарочным;
- требование разбить платеж, выплатив его на несколько банковских счетов компании или нескольким филиалам компании в разных странах;
- требование сотрудников об оплате наличными или в эквиваленте наличности;
- требование сотрудников выделить средства на приобретение дорогостоящих подарков (таких, как часы или ювелирные изделия).

В отсутствие более четких версий следует сосредоточиться на крупных, нетипичных или разовых платежах, отнесенных на счета расходов на консалтинговые услуги, представительские цели, командировочные и «разные расходы». Кроме того, специалистам следует обратить внимание на списанную безнадежную дебиторскую задолженность.

3.4.6. Полисы страхования жизни

Некоторые полисы страхования жизни могут иметь высокую стоимость и оплачиваться одним взносом, что делает их удобными для легализации преступных доходов. Специалистам следует проверить, есть ли у подследственных полисы страхования с возможностью возврата суммы. Помимо этого, полисы страхования могут помочь выявить прочее имущество, принадлежащее подследственным (например, драгоценности или автомобили). Обычно подобную информацию можно собрать с помощью различных следственных методов.

3.4.7. Документы о покупке и продаже

Документы, относящиеся к покупке и продаже имущества — недвижимости, акций, автомобилей, драгоценностей или предметов искусства, — включают документы о регистрации земельных участков, договоры купли-продажи, кредитные договоры, договоры ипотеки, финансовую отчетность, налоговые декларации и выписки по кредит-

ным картам. Специалистам следует документировать суммы и даты сделок по покупкам и продажам, имена покупателей и продавцов, методы расчетов (наличными, чеками, иностранной валютой) и источники средств. Выяснить дату покупки или стоимость имущества, приобретенного за наличные средства, может быть непростой задачей, особенно в случаях наличия множества потенциальных продавцов или дилеров (что относится к предметам искусства, драгоценностям и автомобилям). В установлении личности продавца и даты сделки могут помочь данные о поездках (собранные с помощью информации о пересечении границы, информации по кредитным картам или поощрительных программ авиакомпаний), полисы страхования, счета за починку ювелирных украшений, номерные знаки транспортного средства, дилерские стикеры или наклейки на автомобилях, а также дилеры предметов искусства.

Специалисты по возврату активов также должны рассматривать имущество, якобы принадлежащее родственникам и лицам, связанным с подследственными, но фактически контролируемое подследственными, хранящееся у них или подаренное ими (см. обсуждение этого вопроса в контексте обеспечительных мер в разделе 4.3.1 главы 4).

3.5. Организация данных: создание финансового профиля

Необходимо организовать собранную информацию в профиль для каждого банковского счета. Эту информацию, в свою очередь, можно сочетать с другими финансовыми данными, собранными в ходе расследования (такими, как сумма активов, задолженности, доход и расходы) для построения финансового досье подследственного. Для этого можно воспользоваться стандартными компьютерными приложениями, позволяющими создавать таблицы (см. в приложении G образец формы финансового профиля).

Профиль счета может включать, к примеру, следующую информацию:

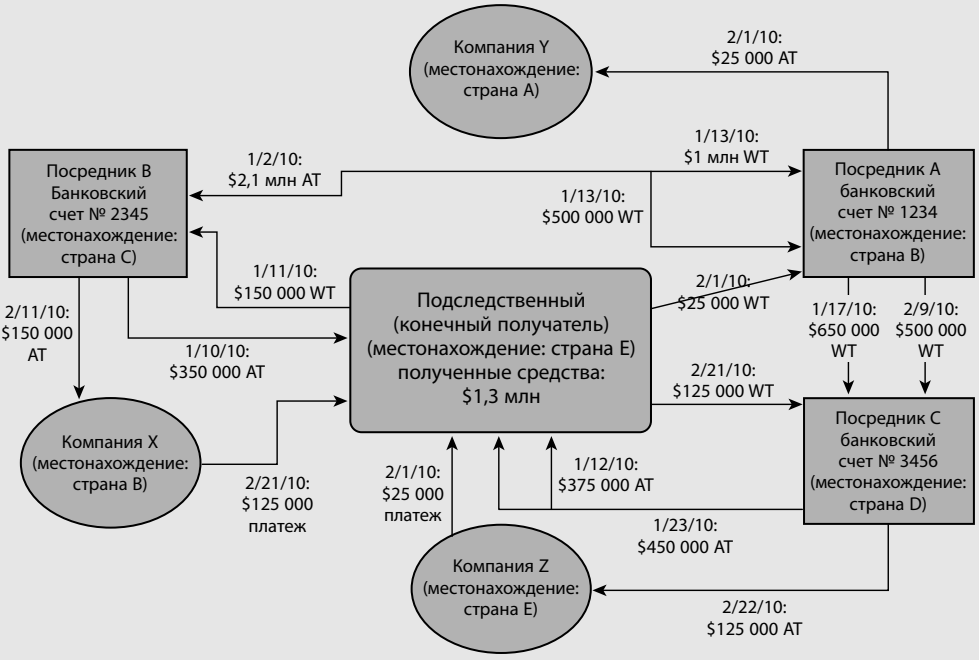
- название банка и адрес отделения;
- номер и тип банковского счета;
- имена держателя банковского счета, владельца-бенефициария и лиц, имеющих доверенность;
- даты открытия счета и, если имеется, закрытия;
- валюта;
- баланс счета на момент раскрытия информации;

- годовой оборот по кредиту;
- годовой оборот по дебету;
- налагались ли ограничения на пользование активами.

Затем специалисты могут внести в таблицу дополнительные данные, относящиеся к делу, такие как активность банковского счета по дебету и кредиту за соответствующий период вместе с датой, суммой и (при условии наличия такой информации) источником средств или пунктом назначения отправленных средств (банк и имя держателя банковского счета).

Для того чтобы было удобней организовать данные, а впоследствии представить и разъяснить их, специалистам следует составить схему движения средств (см. примеры на рис. 3.5 и 3.6). На этих схемах наглядно представлены подследственные, связанные с ними лица, подставные лица и корпорации, а также активы, банковские счета и корпоративные структуры. Такая общая картина не только помога-

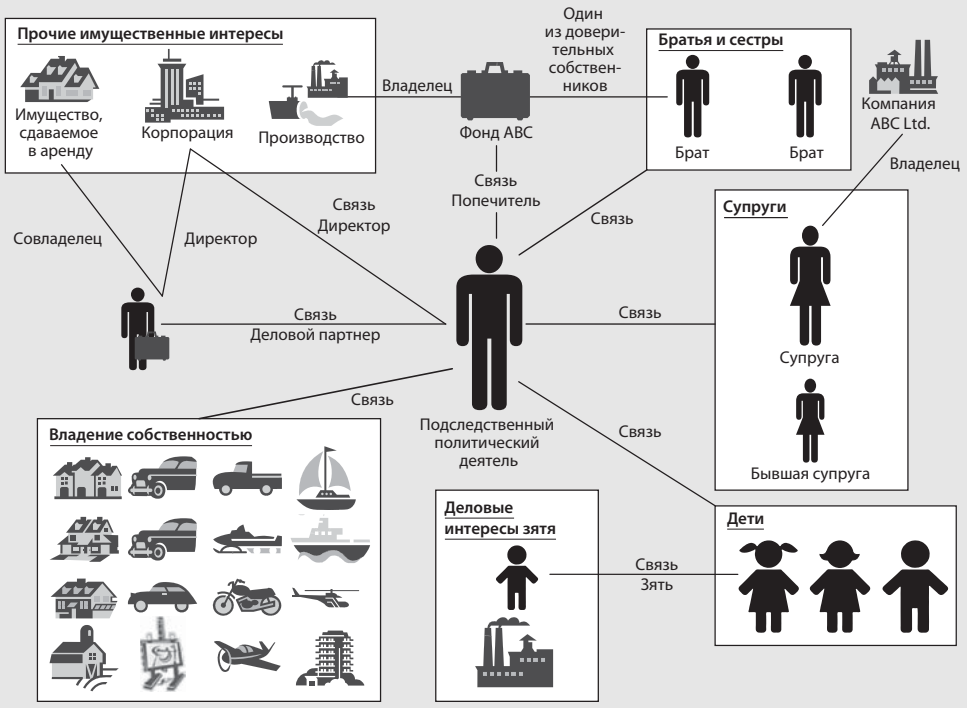
Рис. 3.5. Образец схемы движения средств



Примечание: AT — перевод между счетами; WT — банковский перевод.

Источник: материал предоставлен авторами

Рис. 3.6. Образец схемы взаимосвязей и активов



Источник: иллюстрация авторов

ет специалистам по возврату активов понять и истолковать движение потоков средств, но и очень полезна при разъяснении потоков и связей, выявленных в ходе следствия, прокурору или судье.

Кроме того, специалистам следует обдумать возможность применения системы управления документами, особенно в сложных случаях, когда приходится работать с большим объемом данных.

3.6. Анализ данных: сравнение потоков с финансовым профилем

На данном важном этапе аналитики сравнивают и сопоставляют даты, происхождение, назначение средств, данные держателей банковских счетов, банки и источники информации, чтобы сгруппировать и сверить операции и выявить пробелы в данных. К примеру, один счет может показывать снятие крупной суммы денежных средств, не давая аналитику информации о ее назначении, а другой может по-

казывать последующее внесение на депозит. Или же отчеты о наружном наблюдении могут показать поездку подследственного за границу через несколько дней после снятия средств со счета. После платежей подрядчикам подследственный может внести деньги на свои счета. К примеру, в одном случае выяснилось, что чиновник-коррупционер несколько раз внес на свои счета вклады в том же размере, что и платежи, которые якобы были выплачены подрядчикам. Такой анализ помогает лучше понять движение активов и облегчает планирование последующих шагов.

Еще один способ, используемый специалистами, — сравнение стоимости активов, принадлежащих подследственному, с декларируемым доходом. Любой незадекларированный доход может иметь незаконное происхождение, и специалистам впоследствии нужно будет выявить связь активов с преступлением. В странах, где по закону преследуется незаконное обогащение, анализ чистой стоимости активов является необходимым этапом расследования.

Для того чтобы помочь в выявлении коррупции и схем отмывания денег, можно просмотреть информацию или провести исследование различных типологий и показателей риска для выявления преступной деятельности. Многие учреждения и международные организации публикуют подобные доклады и выкладывают их в Интернете. К ним относятся:

- отчеты о типологических исследованиях, подготовленные Группой разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) (например, разработанные ФАТФ типологии отмывания денег и финансирования терроризма в секторе недвижимости);
- ежегодные доклады подразделения финансовой разведки на основании сообщений о подозрительных операциях;
- доклады подразделения финансовой разведки, органа по надзору в финансовом секторе или банковской ассоциации, посвященные вопросам типологий и показателей риска, для использования в работе по выявлению преступной деятельности и легализации доходов

3.7. Накопление опыта международного сотрудничества

Дела о возврате активов, приобретенных в результате коррупции, часто выходят за пределы одного государства. Соответственно, специалистам приходится запрашивать информацию об активах и банков-

ских счетах, находящихся за границей. Какую-то информацию (например, о правах на землю, автомобилях, а также корпоративную информацию и данные финансовой разведки) можно получить по неофициальным каналам (например, у иностранных коллег, судей по связям или региональных атташе или через сети специалистов в сфере финансовой разведки, такие как группа «Эгмонт»), а не посредством запросов об оказании взаимной правовой помощи. Однако если запрашивающему государству необходимы документы для использования в качестве доказательств в судебном разбирательстве на территории своей страны, необходим запрос об оказании взаимной правовой помощи. В любом случае, специалисты в сфере возврата активов могут участвовать в действиях, предпринимаемых в иностранном государстве. В главе 7, посвященной международному сотрудничеству, приводятся рекомендации по реализации этого процесса и обсуждаются определенные проблемы, возникающие при отслеживании активов.

ГЛАВА 4

Обеспечение сохранности активов

Все усилия, потраченные на конфискацию активов, будут напрасны, если в конечном итоге выяснится, что конфисковать нечего. Учитывая, что активы можно очень быстро скрыть или переместить за пределы досягаемости и что процесс расследования и конфискации может длиться годами, давая подследственному достаточно времени для перемещения или растраты имущества, важно вовремя предпринять меры по обеспечению сохранности активов, в отношении которых может быть вынесено решение о конфискации. Эти меры называются обеспечительными и включают в себя арест и наложение запрета на использование активов. Их следует предпринимать как можно раньше, и, когда это возможно, они должны вступать в действие до вынесения решения о конфискации[95].

В большинстве стран законы, регулирующие применение обеспечительных мер, предусматривают сбалансированное применение двух противоположных принципов. Первый принцип подразумевает общественный интерес в обеспечении целости и сохранности доходов от преступления и орудий его совершения до завершения дела о конфискации. Второй принцип защищает право индивидуума владеть и пользоваться своей собственностью. Похожий подход применяется в тех случаях, когда человека обвиняют в совершении тяжкого преступления и необходимо решить, можно ли позволить ему оставаться

[95] Хотя в некоторых государствах срок действия постановлений об обеспечительных мерах ограничен, его, как правило, можно продлить. Например, в Лихтенштейне суд обязан ограничить срок, на который издано постановление, но по заявлению срок действия постановления может быть продлен (Уголовно-процессуальный кодекс государства Лихтенштейн, раздел 97a[4]).

в обществе, будучи выпущенным под залог в ожидании суда, или же его следует поместить под стражу.

4.1. Терминология: арест и наложение запрета на использование активов

Как в странах с общей системой права, так и в странах с континентальной системой, было разработано два различных механизма для контроля и обеспечения сохранности активов, которые могут подлежать конфискации: арест и наложение запрета на сделки с активами. *Арест* включает в себя физический контроль активов. Хотя обычно для него требуется судебное постановление, в некоторых странах правоохранительные органы обладают правом ареста активов. Например, в экстренных обстоятельствах могут быть арестованы крупные суммы наличных или прочие активы, если имеются «разумные подозрения или предположения», что они являются доходами от преступления или орудием его совершения. Такие полномочия, часто проистекающие из таможенного права, особенно полезны для ареста подозрительных денежных средств, перевозимых через международные границы в нарушение законов об импорте денежных средств или отчетности по экспорту.

Постановление о *наложении запрета* на использование активов является обязывающим решением, вынесенным судьей или судом, которое налагает на любое лицо ограничение на проведение сделок или распоряжение активами, перечисленными в постановлении, до вынесения решения о конфискации[96]. В отличие от постановлений об аресте, постановления о наложении запрета не ведут к установлению физического контроля активов. Обычно для этого требуется санкция суда, но в некоторых государствах прокурорам или другим уполномоченным лицам также разрешено издавать постановления о наложении запрета на имущество[97].

В то же время не во всех государствах используются одни и те же термины для ареста и наложения запрета на совершение сделок с активами. Например, в одних странах банковские счета «арестовыва-

[96] Постановления о наложении запрета на использование активов сходны (но не идентичны) судебным запретам Марева. См. обсуждение постановлений о наложении запрета в главе 8.

[97] В Колумбии и Мексике полномочия на издания постановлений о наложении запрета на использование активов имеет прокурор. См., например, закон 793.02, Колумбия.

ют», а в других на них «налагают запрет». В некоторых государствах используются термины «замораживание» и «блокирование»[98]. Специалистам по возврату активов следует помнить о различиях в терминологии при отправке или получении постановления, затрагивающего другую юрисдикцию; они также должны проследить, чтобы в запросах использовалась терминология, понятная в этой юрисдикции. Чтобы избежать путаницы, зачастую бывает целесообразно описать в запросе цель постановления, вместо того чтобы просто указывать его название (см. дополнительную информацию о составлении запросов об оказании взаимной правовой помощи в разделе 7.4 главы 7).

4.2. Требования к постановлению об обеспечительных мерах

Как и в случае с ордерами на обыск и выемку и постановлениями о раскрытии информации, согласно закону обычно требуется, чтобы обеспечительные меры были санкционированы судьей или следственным судьей (следователем). Во многих государствах разрешено применение на административном уровне чрезвычайных или краткосрочных обеспечительных мер посредством подразделения финансовой разведки, правоохранительных органов или других уполномоченных законом органов (см. обсуждение этих методов в разделе 7.3.4 главы 7).

4.2.1. Требования к доказательствам

Требования для получения постановления об аресте активов (см. главу 3) или наложении запрета на совершение сделок с активами обычно предусматривают следующие условия:

- подследственный должен был совершить преступление, с помощью которого была получена выгода (стоимостно-ориентированная конфискация) или разыскиваемые активы должны быть связаны с преступной деятельностью (вещная конфискация)

[98] Некоторые законы о конфискации включают как постановления о наложении запрета на распоряжение имуществом, так и постановления о замораживании. Постановления о наложении запрета, изданные судьей, являются постановлениями высшего уровня, применимыми к любым типам собственности. Постановления о замораживании, изданные на административном уровне сотрудниками правоохранительных органов или государственными служащими, являются постановлениями низшего уровня, которые могут наложить запрет на использование активов лишь в отношении некоторых видов менее ценного имущества.

(см. обсуждение стоимостно-ориентированной и вещной конфискации в главе 6)[99];

- судебный процесс должен быть либо начат, либо запланирован[100].

В странах с общим правом выполнение этих условий, как правило, оценивается на основании критерия «разумные основания для предположения» или «обоснованное предположение». Подобным образом в странах с континентальным правом решение будет зависеть от того, насколько прокурор или судья убежден в том, что данные условия выполнены. Дополнительные требования могут включать в себя наличие оснований для предположения о риске растраты активов или о том, что активы подлежат конфискации и должны служить встречным обеспечением[101, 102].

4.2.2. Процедурные требования

Соответствующие процессуальные нормы могут быть изложены в законах о конфискации имущества или включены в уголовное или гражданское процессуальное право путем отсылки. Например, в странах с общим правом требуется, чтобы заявление было подано в письменном виде. Заявление или ходатайство обычно состоит из двух документов: ордера на арест или постановления о наложении запрета на имущество и письменного заявления в поддержку (см. описание письменного заявления и важных доказательств, которые необходимо включить, во вставке 4.1). С другой стороны, в странах с конти-

[99] Точная формулировка критерия зависит от государства. Например, Высокий суд Австралии определил разумное предположение как «склонность к тому, чтобы не отклонить, а принять предположения и основания, которые служат почвой для разумных подозрений, оставляя место для дальнейших уточнений и домыслов» (George v. Rockett, 170 CLR 104, Высокий суд Австралии, 1990).

[100] В некоторых случаях правила наложения запрета на имущество позволяют подать заявление на вынесение постановления о наложении запрета в любое время в ходе производства дела (уголовного или гражданского). Такие формулировки дают больше гибкости, позволяя получить постановление о запрете на использование активов на самых ранних стадиях производства дела, и такую практику следует поддерживать.

[101] Встречное обеспечение представляет собой способ гарантирования возмещения возможных убытков, которые могут быть причинены одной из сторон судебного процесса обеспечительными мерами. — *Прим. ред.*

[102] В странах, где внесение встречного обеспечения является обязательным, существует ряд обстоятельств, при которых обвинение должно возместить ущерб, особенно обвиняемым по уголовным делам. Отмена постановления не ведет автоматически к применению положения о возмещении ущерба, если не было доказано, что прокурор действовал недобросовестно или проявлял небрежность при исполнении своих обязанностей.

Вставка 4.1. Составление письменных показаний

Письменное показание или заявление (также известно как аффидевит) — это письменное изложение фактов на основе личных знаний или предположений свидетеля, находящегося под присягой. Письменное заявление используется, главным образом, в странах с общей системой права, и является важным процессуальным инструментом, позволяющим принимать доказательства путем письменных показаний, без перекрестного допроса. Без такого письменного заявления податель заявления или прокурор должен вызывать свидетелей для перекрестного допроса (устные показания). Прокурор не может просто перечислить или предоставить доказательства, как разрешено в некоторых странах с континентальным правом[a]. Письменные заявления полезно применять в делах о возврате активов для подкрепления всех заявлений, подаваемых в суд, включая заявления на получение ордеров на обыск и выемку, постановлений о наложении запрета, а также постановлений о раскрытии и предоставлении информации. Их использование может быть разрешено в суде для представления определенных типов доказательств.

В заявлениях на арест, наложение запрета на активы или прочие следственные методы письменные заявления под присягой обычно делают сотрудники правоохранительных органов. Они могут представить в них все относящиеся к делу материалы, включая показания с чужих слов, даже если они получены из различных источников. Специалистам необходимо проследить, чтобы письменные заявления были составлены согласно судебным предписаниям[b]. Также следует учесть следующее:

- Поскольку такое письменное показание по сути является доказательством в поддержку заявления, в нем должно быть показано, что требования к доказательствам для издания постановления о наложении запрета выполнены.
- В таких письменных показаниях и заявлениях на вынесение судебных постановлений разрешены показания с чужих слов. Там, где лицо, дающее показание, полагается на информацию, полученную от другого лица, должен быть указан источник информации и тот факт, что данное лицо считает ее правдивой.
- Должны быть приложены все подтверждающие документы, на которые опирается лицо, дающее письменное заявление.
- Следует принять меры к обеспечению достоверности всех фактов, изложенных в письменном заявлении.
- Если запрашивающее государство в своем запросе правовой помощи требовало применения положения о конфиденциальности, запрашиваемое государство должно получить предварительное согласие на представление в суде, в рамках письменного заявления, той информации, которая была получена из запроса об оказании взаимной правовой помощи.

[a] В США не требуются письменные заявления, когда прошение подано по делу о конфискации вне уголовного производства. В прошении достаточно краткого перечисления фактов, служащих причиной конфискации.

[b] Во многих государствах имеются стандартные формы, которыми могут пользоваться специалисты.

нентальной системой права может быть достаточно простого перечисления перед судом имеющихся фактов, подкрепленных соответствующими документами или доказательствами, содержащимися в деле. В некоторых странах с континентальным правом прокурор или следственный судья может наложить запрет или арест на активы, когда необходимо сохранить доказательства или избежать растраты активов, подлежащих конфискации.

Обеспечительные меры могут быть решительно опротестованы или обжалованы подследственными и их родственниками или связанными с ними лицами, особенно когда речь идет о наложении запрета или ареста на любые виды имущества. В результате процесс обжалования обеспечительных мер может превратиться в уменьшенную версию судебного процесса, в рамках которого оспариваются обвинения, предъявленные в поддержку заявления. Помня о том, что для принятия обеспечительных мер нужны лишь разумные предположения относительно определенных фактов, прокуроры должны убедительно просить суд не вдаваться в обстоятельства дела, решение по которым будет выноситься во время суда. Это решение наиболее уместно оставить суду, рассматривающему дела с соответствующими обвинениями и выносящему решения о конфискации.

Во многих государствах прокурору разрешается подавать заявление на введение обеспечительных мер *ex parte* (без вызова противной стороны, т.е. держателя активов) на том основании, что уведомление даст тому возможность переместить или скрыть активы. Согласно законам некоторых стран, прокуроры или следственные судьи имеют абсолютное право осуществлять процессуальные действия *ex parte* на собственное усмотрение. В других странах применение процессуальных действий в подобном виде разрешено лишь при наличии определенных условий, таких как явно существующий риск растраты активов.

Согласно эффективной практике работы, если существует риск того, что уведомление о таком заявлении приведет к растрате активов или если имущество, на которое налагается запрет, является движимым, таким как средства на банковском счете, драгоценности, наличные средства, автомобили, заявление следует рассматривать *ex parte*.

Действие постановления, вынесенного *ex parte*, может быть ограничено определенным периодом времени, в ходе которого податель заявления должен или уведомить держателя активов и предоставить возможность для проведения слушания, или обратиться к суду с запросом на продление действия постановления для осуществления вышеуказанных действий. Некоторые государства требуют сообщать

держателю активов подробности судебных заседаний, такие, например, как расшифровка стенограммы.

4.2.3. Обеспечительный запрет или арест активов в иностранных государствах

Существуют различные способы добиться ареста или наложения запрета на пользование активами, находящимися в иностранных государствах[103]. По получении запроса власти запрашиваемого государства могут привести в исполнение постановление о наложении запрета или об аресте, изданное в запрашивающем государстве[104]. В качестве альтернативы власти запрашиваемого государства могут применить внутреннее постановление о наложении запрета или аресте, основываясь на фактах, предоставленных запрашивающим государством. Также могут существовать неофициальные или административные способы добиться ареста или наложения запрета на активы (см. дополнительную информацию об этих способах в главе 7).

4.3. Предварительное планирование наложения запрета или ареста

Для эффективного наложения запрета на распоряжение активами или их ареста крайне важно эффективное планирование. Ниже перечислен ряд соображений, которые должны иметь в виду специалисты-практики, действующие в сфере возврата активов.

4.3.1. Выявление активов, в отношении которых могут применяться обеспечительные меры

Обеспечительные меры могут применяться в отношении активов, которые впоследствии могут быть необходимы для выполнения постановления о конфискации. Заявление на применение обеспечитель-

[103] См. перечни таких способов в Конвенции ООН против коррупции, ст. 54(2)(a) и 54(2)(b).

[104] Согласно этому методу, запрашивающее государство должно иметь экстерриториальную юрисдикцию над активами, находящимися в иностранном государстве, и эти активы должны быть указаны в постановлении о наложении запрета на сделки с имуществом. В законах, разрешающих прямое исполнение постановлений в запрашиваемом государстве, часто имеются положения, запрещающие судам запрашиваемого государства рассматривать вопросы и обвинения, касающиеся подследственного, его родственников и связанных с ним лиц, которые предстоит рассмотреть в разбирательстве по делу о конфискации в запрашивающем государстве. Подобные положения предотвращают вынесение приговора по сходным обвинениям в двух различных государствах.

ных мер должно быть тщательно составлено, соответствуя санкции или санкциям на конфискацию (поскольку одновременно может рассматриваться более одной), в отношении активов, на которые наложен запрет или арест.

Возможность применения обеспечительных мер в отношении соответствующих активов будет зависеть от действующей системы конфискации (вещной или стоимостно-ориентированной). Например, если единственной возможной санкцией против подследственного является вынесение постановления о вещной конфискации, то арест дома, не входящего в категорию доходов от преступления или орудия его совершения, не имеет смысла. Однако если можно применить постановление о стоимостно-ориентированной конфискации или существуют положения о замещающих активах, то имеются все основания арестовать подобное имущество при условии наличия доказательств того, что подследственный получил выгоду от предполагаемого преступления.

В случаях, когда применяются опровержимые презумпции или когда на ответчика возлагается бремя доказывания обратного, можно расширить охват постановления, включив в него активы, которые будут конфискованы в силу презумпции. Например, если при рассмотрении дела применяется презумпция того, что часть или все из рассматриваемых активов являются доходами от коррупции, к этим активам могут быть применены обеспечительные меры (см. обсуждение опровержимых презумпций в разделе 6.3.1 главы 6).

Активы, контролируемые подследственным, принадлежащие ему или подаренные им

Хотя в некоторых государствах разрешается арест активов без учета личности их владельца или держателя, в других странах, в особенности если там действует стоимостно-ориентированная система, конфискация ограничивается активами, которыми владеет подследственный. Может быть сложно дать точное определение понятия «владение», особенно учитывая тот факт, что чиновники-коррупционеры, скорее всего, хранят активы в замаскированном виде. Например, активы могут:

- находиться во владении члена семьи или лица, связанного с подследственным, но храниться у них в пользу подследственного;
- принадлежать корпорации или трасту, принадлежащему или напрямую контролируемому подследственным;
- быть подаренными родственнику, связанному лицу или компании.

Для эффективного применения постановления об обеспечительных мерах особенно важна возможность «проникнуть сквозь корпоративную завесу», т. е. добраться до корпоративных активов, контролируемых подследственным, включая и те активы, которые находятся в руках третьих сторон. К счастью, в большинстве стран понятие владения определяется широко и включает в себя активы, фактически контролируемые подследственным, принадлежащие ему или подаренные им. Подобные законы не ограничиваются имуществом конкретного физического лица, включая в понятие «владение» также и активы, принадлежащие фонду, корпорации или физическому лицу, находящимися под контролем подследственного. В некоторых государствах используются прочие процессуальные инструменты, такие как презумпции, которые фактически переносят на третью сторону бремя доказывания факта владения[105]. Подобные положения полезны при наложении запрета или ареста на активы, проданные подследственным третьей стороне по цене ниже рыночной или посредством фиктивной операции (например, вознаграждение за профессиональную деятельность или выплата несуществующих долгов).

В других государствах разрешено налагать запрет или арест только на активы, принадлежащие подследственному. Понятие принадлежности определяется широко и включает активы, принадлежащие другим лицам, если подследственный имеет в них долю.

Что касается подаренного имущества, в некоторых государствах разрешается наложение запрета на совершение сделок или арест активов, подаренных в течение определенного времени, например, периода длительностью в пять-шесть лет[106]. Эти положения похожи на положения о возврате ранее выведенных активов, используемые для возврата активов, которыми распоряжались обанкротившееся лицо или компания в период непосредственно до банкротства.

Во время работы по выявлению связей подследственного с имуществом или счетом на имя лица, связанного с подследственным, близкого родственника или компании, полезно изучить операции, совершавшиеся с данным имуществом, и рассмотреть ряд аспектов, включая следующие:

---

[105] В Колумбии может быть наложен арест на активы, которые были переведены или проданы третьей стороне. В этом случае на данную третью сторону ложится бремя доказывания того, что она не причастна к преступной деятельности.

[106] В Колумбии разрешена конфискация имущества, подаренного в любое время (Закон 793.02). В Великобритании законодательством разрешено превышать срок в шесть лет, если доказана связь активов с преступлением.

- сумма, уплаченная за имущество (рыночная стоимость), и перевод ответственности по ипотеке вместе с правом владения имуществом;
- источник средств, использованных для приобретения имущества;
- лицо, покрывающее расходы и издержки, связанные с имуществом;
- возможность владельца имущества для приобретения или содержания этого имущества;
- лицо, пользующееся имуществом, владеющее им или контролирующее его.

Изучение этих вопросов может помочь в накоплении косвенных или иных доказательств, которые позволили бы суду прийти к выводу о том, что подследственный является истинным владельцем имущества, принадлежащего третьей стороне, или же контролирует данное имущество и, таким образом, оно подлежит наложению запрета или аресту и в конце концов конфискации.

Частичные интересы в активах

Часто подследственному принадлежит частичный интерес или доля активов, компании или инвестиций. Если не предполагается, что подследственный является истинным владельцем и остальной доли активов, то необходимо проследить за тем, чтобы запрет был ограничен лишь той частью активов, которая принадлежит ему (дополнительную информацию и руководство по интересам третьих сторон см. в разделе 4.7 главы 4).

4.3.2. Требования к управлению активами

Важно не только определить активы, в отношении которых могут быть применены обеспечительные меры, но и обсудить требования к управлению активами, которые возникнут в связи с предлагаемым запретом или арестом (см. обсуждение вопросов, касающихся управления активами, в главе 5). В обсуждении должны принять участие члены следственной группы (включая следователей, в чьи задачи входит отслеживание активов) и группа прокуроров (включая прокурора, которому поручено получить постановление). После принятия решения о наложении запрета или аресте группа должна рассмотреть вопрос о привлечении ведомства, отвечающего за управление активами (если оно существует). Специалист по управлению активами может дать консультацию касательно того, следует ли наложить на них запрет или арестовать и какие конкретно полномочия и условия

следует включить в постановление, чтобы облегчить управление активами. Кроме того, привлечение специалиста по управлению активами на ранней стадии даст ему возможность решить, понадобятся ли логистические мероприятия для достижения физического контроля над активами.

Хотя все банковские счета, свидетельства на акции, денежные средства и прочие нематериальные активы, имеющие ценность, включаются в постановление о наложении запрета или аресте, следует провести анализ затрат и выгод для активов, которыми понадобится управлять, поскольку это дорогостоящие услуги, которые могут стоить больше, чем сами активы. Не следует непременно налагать запрет или арест на активы всего лишь по той причине, что есть возможность это сделать. Как правило, активы не следует арестовывать или налагать на них запрет, если вероятная стоимость их содержания, хранения или управления ими превысит доход от конфискации или значительно уменьшит его. В некоторых странах установлен определенный порог, позволяющий избежать наложения запрета или ареста на малоценное имущество или на определенные типы активов (такие, как крупный рогатый скот). В других странах в отношении активов со слишком высоким уровнем риска или слишком дорогих в управлении назначается ответственный хранитель, эскроу-агент или попечитель, или же разрешается арест и продажа определенных предметов имущества.

При применении этого общего правила следует проявлять гибкость. В отдельных случаях могут существовать обстоятельства, при которых наложение запрета или арест имущества будут служить общественным интересам, как в случае ареста пустующего дома, в котором осуществляется преступная деятельность. Точно так же, даже если имущество имеет ценность, могут существовать причины для наложения запрета на отчуждение с разрешением на пользование имуществом, как, например, в случае семейного дома и находящегося в нем имущества или автомобиля[107]. Следует разработать четкую политику в отношении этих вопросов и передать ее специалистам по возврату и специалистам по управлению активами[108].

[107] См., например, раздел 4.5 главы 4 или разделы 5.4.2 и 5.4.3 главы 5.

[108] В США правительству запрещено арестовывать недвижимость в процессе рассмотрения дел о конфискации, если оно не может доказать, что собственность заброшена или ее стоимость уменьшается. Однако прокуроры укажут в публичном земельном реестре, что недвижимость обременена обязательствами, известив тем самым общественность о предстоящем судебном разбирательстве. Ограничение прав на имущество позволяет не допустить получения будущим покупателем статуса добросовестного приобретателя, возмездно приобретшего имущество и не знавшего о правах иных лиц на него.

Еще один пункт, который следует рассмотреть на стадии планирования, — это возможность сохранить имущество, не прибегая к услугам управления им, например путем регистрации ограничения прав на имущество в документах публичного характера. Во вставке 4.2 показано, как работа по планированию может привести к небольшим изменениям в предложенном постановлении, устраняя необходимость в назначении специалиста по управлению имуществом и, соответственно, приводя к сокращению расходов, сложностей и административной работы без существенного снижения стоимости имущества.

4.3.3. Частичный контроль или ограниченный запрет

К некоторым типам активов могут применяться различные степени контроля, и следует заранее обдумать, какая степень требуется для обеспечения сохранности активов до конфискации. Например, подследственный может быть владельцем компании, которая работает на принадлежащей ему земле; в этом случае необходимо наложить запрет на отчуждение земельного участка и строений, а также самой компании. Чтобы принять подобное решение и действовать в соответствии с ним, необходимо учитывать ряд факторов. Хотя запрет на отчуждение земельного участка можно наложить без назначения управляющего, содержание зданий и компаний может требовать значительных затрат и услуг по управлению ими. Для компании

Вставка 4.2. Практический пример работы по планированию наложения запрета

В ходе расследования коррупционной деятельности государственного чиновника было решено, что против него будет возбуждено дело о конфискации имущества одновременно с его арестом или чуть раньше. Ниже приводится список активов чиновника и решения, принятые в отношении наложения запрета на активы и управления ими по итогам проведенных обсуждений.

- **Большой жилой дом, занимаемый чиновником и его семьей.** Объект недвижимости был включен в постановление о наложении запрета на отчуждение, и существование запрета было отмечено в праве собственности на недвижимость, чтобы предупредить потенциальных покупателей или обеспеченных кредиторов. Управляющий имуществом не назначался. Чиновнику и его семье разрешили остаться в доме при условии, что они будут содержать его и платить сборы, налоги и ипотечные платежи, как было указано в постановлении.

- **Дом на побережье, приобретенный в качестве инвестиции (сдаваемый через агента).** Вначале предполагалось, что этим имуществом придется управлять, однако выяснилось, что управлением имуществом и получаемой прибылью постоянно занимался агент по недвижимости. Было решено, что на данное имущество может быть наложен запрет без назначения управляющего, если включить в постановление положение, требующее от агента по недвижимости переводить полученную арендную плату на банковский счет, на который также наложен запрет. Согласно постановлению, агент по недвижимости получил полномочия оплачивать расходы на содержание дома и прочие платежи из получаемой арендной платы. Существование запрета было отмечено в праве собственности.
- **Небольшое предприятие по производству пластмассовых изделий, расположенное в производственном здании, принадлежащем чиновнику и управляемое компанией, принадлежащей чиновнику.** Было установлено, что предприятие имеет невысокую стоимость: текущий баланс на счетах был низким, и следователи подозревали, что оно просто использовалось для отмывания доходов, полученных в результате коррупции. В результате наложение запрета не запрашивалось и предприятие оставили в распоряжении чиновника. В течение шести месяцев после ареста чиновника предприятие закрылось.
- **Производственное здание.** Выяснилось, что единственным арендатором здания было вышеупомянутое предприятие, не платившее чиновнику арендную плату. Данное имущество было включено в постановление о наложении запрета, что было отмечено в праве собственности. Было решено, что предприятие может продолжать занимать помещение, не платя арендную плату при условии, что оно продолжит поддерживать рабочее состояние здания и платить сборы и налоги. После закрытия предприятия по производству пластмассовых изделий в постановление о наложении запрета были внесены изменения, относившиеся к назначению управляющего имуществом. Он организовал сдачу здания в аренду, оплачивал из полученной арендной платы расходы, связанные с эксплуатацией земли и зданий, и инвестировал прибыль.
- **Личные банковские счета и портфель акций.** На эти активы, за исключением малоценного счета, на который перечислялась зарплата чиновника (используемая для оплаты расходов на содержание), был наложен запрет. Поскольку портфель акций был невелик и управлялся престижными компаниями со стабильной стоимостью, вначале управляющего не назначили. После назначения управляющего для контроля производственного здания портфель акций также был передан под его управление.
- **Три дорогостоящих автомобиля.** Был наложен запрет на отчуждение автомобилей, после чего они были помещены под надзор правоохранительных органов (предусмотрено законодательством) в соответствии с процедурами управления имуществом и при выполнении условий хранения ценных автомобилей.

могут быть необходимы специализированные управленческие навыки в таких областях, как маркетинг и продажи, работа с клиентами, логистика и поставки, управление активами и персоналом. Из-за отсутствия опыта работы в какой-либо из этих областей прибыльная компания может превратиться в убыточную. С другой стороны, прибыль, получаемая от эксплуатации зданий или работы компании, может не подлежать конфискации, если она не включена в постановление о наложении запрета. В таблице 4.1 показаны некоторые преимущества и недостатки различных подходов.

4.3.4. Подготовка к установлению физического контроля над активами

Часто единственным способом сохранить активы является установление физического контроля над ними. Прежде чем специалист по управлению активами установит над ними физический контроль, следует принять меры для обеспечения безопасного ареста активов, надежного места их хранения и безопасного перевода в это место. В некоторых случаях вопрос хранения можно решить относительно просто: например, драгоценности или слитки можно хранить в банковских сейфовых ячейках. Другие типы имущества, такие как ценные предметы искусства, автомобили или яхты, требуют специальных условий хранения, организация которых может потребовать времени и значительных расходов.

Что касается ареста активов, специалист по управлению активами (или соответствующие органы) должен скоординировать свои действия со специалистами-практиками, ведущими уголовное расследование. Если в помещении, где необходимо арестовать активы, будет проводиться обыск, лучшее время для ареста активов — во время исполнения ордера на обыск. После того как сотрудники правоохранительных органов обезопасили помещение и провели предварительный поиск вещественных доказательств, специалист по управлению активами может легко проверить наличие активов, полномочия на арест которых он имеет[109]. Ходатаю о постановлении об аресте необходимо убедиться, что у специалиста по управлению активами есть необходимые полномочия на вход в помещение, так как на него могут

[109] Иногда законы о конфискации дают специалистам полномочия на арест активов, которые включены в постановление о наложении запрета на использование активов или которые они считают доходами от преступления или орудиями его совершения. Это может устранить необходимость присутствия специалиста по управлению активами во время обыска. Однако в этом случае специалист по управлению активами и специалисты должны заранее разработать процедуры обращения с активами.

Таблица 4.1. Принятие решения о частичном контроле или ограниченном запрете на отчуждение имущества

Вариант	Преимущества	Недостатки
Наложить запрет только на землю (оставив гостиничный бизнес и здания во владении подследственного, чтобы он управлял ими и платил связанные с ними платежи)	Может не понадобиться назначение управляющего имуществом, поскольку компания несет ответственность за расходы и налоги. Снижен риск того, что власти будут нести ответственность за убытки бизнеса после отмены постановления в случае, если процедура конфискации завершится неудачно	Прибыль от эксплуатации земли и бизнеса не будет подлежать конфискации. Если компания используется для отмывания денег, такой вариант позволит ей продолжать подобную деятельность. Таким образом, лучше рассмотреть третий вариант
Наложить запрет только на землю и здания (сдать землю в аренду гостиничному бизнесу)	Прибыль от эксплуатации земли в форме арендной платы (за вычетом расходов) будет подлежать конфискации. Задача по управлению только землей и зданиями не будет слишком сложной или обременительной	Может понадобиться назначение управляющего. Прибыль от бизнеса не будет подлежать конфискации
Наложить запрет на все (землю, здания, гостиничный бизнес)	Запрет будет наложен на полную стоимость имущества, включая гостиничный бизнес, и она будет подлежать конфискации	Этот вариант предполагает максимальный уровень вмешательства и привлечение опытных управляющих для контроля бизнеса и наложения запрета на использование прибыли от бизнеса. В случае если конфискация завершится неудачно, власти могут нести ответственность за убытки бизнеса после отмены постановления

Примечание: имущество представляет собой гостиничный бизнес подследственного, работающий на принадлежащей ему земле.

Источник: материалы авторов

не распространяться полномочия, предоставленные правоохранительным органам.

Когда активы следует арестовать независимо от уголовного расследования (например, исполнить постановление об их аресте по делу о конфискации вне уголовного производства), может понадобиться получение постановлений, санкционирующих доступ специалиста по управлению активами в помещение для установления контроля над определенным имуществом. В вопросах безопасности специалисты по управлению активами должны работать с правоохранительными органами, и сотрудники правоохранительных органов должны быть готовы предоставить для этих целей своих агентов.

4.4. Выбор времени для применения обеспечительных мер

Правильный выбор времени для применения обеспечительных мер — одна из наиболее сложных частей работы по конфискации активов. Если меры ввести слишком рано, подозреваемый может догадаться о расследовании и прекратить деятельность (тем самым затрудняя сбор доказательств и выявление других счетов, подозреваемых или типологию действий). Однако если меры будут приняты уже после того, как подследственный узнает о расследовании, велика вероятность того, что активы будут растрачены или скрыты. Соответственно, специалисты, ведущие расследование преступления, должны согласовывать свои действия со специалистами, добивающимися возврата активов. Они должны помнить о риске того, что подследственный может узнать о расследовании, и действовать достаточно быстро, чтобы без задержек получить постановление об обеспечительных мерах, когда оно понадобится. Подследственный может узнать о расследовании на любом из этапов, описанных ниже:

- когда в ходе расследования применяются определенные следственные методы, такие как обыск жилья или офисов компаний, допрос свидетелей, использование постановления о предоставлении информации или запроса об оказании взаимной правовой помощи. Важно принять меры для обеспечения сохранности активов до применения этих методов или одновременно;
- во время предъявления подследственному обвинения в совершении уголовного преступления;
- во время подачи заявления на конфискацию активов.

Результатом неудачного выбора времени может стать утрата активов и дополнительных доказательств. Специалисты должны начать консультации на ранних этапах следствия еще до того, как будут предприняты какие-либо открытые действия против подследственного. Им следует разработать стратегию, которая позволит достичь целей уголовного расследования и обеспечит возможность наложения запрета на совершение сделок с активами или ареста активов подследственного в оптимальное время.

Обеспечительные меры менее эффективны в тех государствах, где их применение разрешено лишь после предъявления обвинения подследственному. В большинстве случаев на проведение расследований и отслеживание активов могут уйти месяцы, если не годы, что дает подследственному дополнительные шансы скрыть или растратить активы или покинуть страну. К счастью, некоторые государства ре-

шили эту проблему, разрешив применение обеспечительных мер в любой момент расследования преступления. Существование законов о конфискации вне уголовного производства также дает возможность наложить запрет или арест на активы гораздо раньше, поскольку наличие этих полномочий не зависит от уголовных обвинений.

4.5. Исключения из постановлений о наложении запрета на использование активов в случае необходимости оплаты расходов

В некоторых государствах разрешены исключения из постановлений о наложении запрета на использование активов для целей оплаты определенных категорий расходов, включая расходы на проживание подследственного и его иждивенцев, юридические издержки, возникающие в связи с разбирательством по делу о конфискации и связанным с ним уголовным преследованием, а также добросовестные долги и издержки на ведение бизнеса подследственного. Необходимость подобных исключений вызывает споры[110]. Заявления на исключения из постановления о наложении запрета потенциально могут свести на нет ценность постановления о наложении запрета. Очевидно, что если у людей есть активы, на которые наложен запрет, то у них есть причина попытаться использовать под угрозой конфискации именно их, а не свободные активы, о существовании которых может быть неизвестно. С другой стороны, следует помнить о надлежащих правовых процедурах и праве подследственных пользоваться помощью адвоката[111].

В государствах, где разрешено расходовать активы, на которые наложен запрет, специалистам-практикам по возврату активов следует убедиться, что у подследственного не существует других активов, не находящихся под запретом, с помощью которых он мог бы оплачивать расходы[112]. Используя следственные методы (такие, как по-

[110] Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery — A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 74.

[111] В государствах, где не разрешены подобные исключения, зачастую предоставляется бесплатная юридическая помощь или назначают опекуна в целях судопроизводства.

[112] В некоторых государствах заявитель, к которому относится постановление о наложении запрета на использование активов, обязан показать суду под присягой, что у него нет законных средств для оплаты расходов.

становления о предоставлении и раскрытии информации, допросы, ордеры на обыск и прежние заявления под присягой), специалисты-практики могут обнаружить доказательства существования активов, не находящихся под запретом, на территории государства или за его пределами, и затем использовать эту информацию в суде для обоснования того, что делать исключения не следует, поскольку имеются прочие активы. В этом отношении для прокуроров полезны заявления, сделанные в процессе раскрытия информации или допросов под присягой, раскрывающие ложь или противоречия, так как они подрывают доверие к заявителю (см. раздел 4.6 главы 4, посвященный вспомогательным постановлениям).

Если установлено, что у заявителя нет свободных активов, ему, вероятно, придется представить суду на рассмотрение счет адвокатских расходов. В некоторых странах законом установлен лимит суммы, на которую адвокаты могут выставить счет, и зачастую эта сумма сопоставима со стоимостью юридической помощи[113].

4.6. Вспомогательные постановления

Вспомогательные постановления — это дополнительные постановления к постановлениям о наложении запрета на использование и аресте активов. Они предназначены для повышения эффективности основного постановления. Примеры таких постановлений включают в себя следующее:

- постановления, требующие от подследственного или связанных с ним лиц раскрыть характер и местонахождение активов;
- постановления, помещающие активы, на которые наложен запрет или арест, под контроль специалиста по управлению активами (см. главу 5);
- постановления, требующие допроса подследственного под присягой в суде или другом соответствующем органе по поводу его активов;
- постановления, требующие от третьих сторон предоставления документов, относящихся к активам подследственного.

[113] В провинции Онтарио, Канада, закон разрешает заявителю ходатайствовать перед судом об освобождении от уплаты определенной суммы юридических издержек, в пределах разумного, по делам о конфискации вне уголовного производства. Размер платежей ограничен согласно Закону о гражданско-правовых средствах защиты. Максимальная сумма средств на уплату юридических издержек рассчитывается как процентная доля от общей суммы средств, и на размер оплаты юридических услуг установлены ограничения.

Полномочия для требования раскрытия информации и проведения допросов могут быть полезны для анализа сложных структур активов и получении доказательств, необходимых для протеста против ходатайств о возмещении расходов из средств, на которые наложен запрет. Прокурору не следует проводить допросы, если он не знаком с имеющейся информацией об активах и не в состоянии оценить и оспорить доказательства, предъявляемые допрашиваемым. К примеру, можно использовать информацию, полученную от финансовых учреждений, чтобы показать, что подследственный не раскрывает информацию о своих активах. Это, в свою очередь, может привести к обвинениям в неисполнении постановления суда или нарушении закона.

Чтобы защитить привилегию или право подследственного не свидетельствовать против самого себя, доказательства, полученные посредством вспомогательного постановления, не могут быть использованы в связанном с ним уголовном деле[114]. Лицо, проводящее допрос, должно выявить потенциальных обвиняемых по уголовному делу и помнить о последствиях попыток получения уличающих доказательств. При этом необходимо тщательно консультироваться с прокурорами по уголовным делам.

4.7. Интересы третьих сторон

В случае наложении запрета или ареста на имущество, неизбежно возникнут претензии третьих сторон. Активы, принадлежащие подследственным, могут иметь сложную структуру с привлечением третьих сторон, имеющих в них законные интересы, например партнеров по бизнесу или инвесторов. Третья сторона может иметь интерес в активах или же быть владельцем орудия, использовавшегося при совершении преступления, и не знать о его незаконном использовании. Или же законность интересов третьей стороны может вызывать сомнения: третьей стороне может на бумаге принадлежать имущество, которое, как предполагается, контролирует подследственный, или же могут существовать подозрения, что третья сторона не была добросовестным приобретателем.

Если третьей стороне принадлежат процент или доля бизнеса или инвестиций, сделанных вместе с подследственным, специалистам следует убедиться, что эта доля принадлежит им добросовестно

[114] Эти защитные меры обычно бывают изложены в законодательстве или закреплены в качестве конституциональных прав. В некоторых государствах также требуется гарантия со стороны обвинения.

и что подследственный не является ее истинным владельцем и не контролирует ее. Если добросовестность третьей стороны подтвердится, следует составить постановление таким образом, чтобы на ее интересы не был наложено ограничение или арест. В подобных случаях постановление о наложении запрета на распоряжение имуществом может указать, что предприятие должно продолжить функционирование в обычном режиме. При этом специалист по управлению активами должен осуществлять управление и отчитываться перед судом, тем самым позволяя непричастным третьим сторонам участвовать в бизнесе и получать от него прибыль. Он должен будет помещать прибыль, причитающуюся подследственному, на целевой счет, не допуская участия подследственного в управлении бизнесом.

Если подследственный владеет активами совместно с добросовестной третьей стороной, т. е. инвестором, который использовал для инвестиций в активы законные средства и никоим образом не был замешан в незаконной деятельности, то, возможно, не следует получать постановление о наложении запрета на все имущество целиком. Вместо этого достаточно наложить запрет на распоряжение «интересом [подследственного] в имуществе X». Разумеется, на практике подобное постановление заблокирует операции по имуществу целиком, поскольку третьей стороне будет сложно осуществлять деятельность независимо, используя лишь свою долю. Однако такая формулировка постановления ясно даст понять третьей стороне, что конфискация ее интереса не планируется, и это позволит избежать ненужных споров с нею.

Имущество, подлежащее конфискации, часто может быть обременено залогом или другим обязательством, выданным лицу или организации, не причастной к незаконному использованию актива или не знающей о нем (например, банк, выдавший кредит). Ряд государств внедрил процедуры ускоренного признания таких кредиторов добросовестными владельцами в тех случаях, когда с уверенностью можно сказать, что они не являются соучастниками в незаконной деятельности. В некоторых государствах требуется, чтобы держатель залога, как и любая другая заинтересованная сторона, своевременно подал претензию по делу о конфискации. Если подобная претензия не подана, то во время разбирательства по делу залог рассматриваться не будет. После завершения разбирательства по делу о конфискации и осуществления конфискации и продажи имущества кредитору выплачивается возмещение из средств, вырученных от продажи.

Специалисты, работающие по делу о возврате активов, всегда должны быть готовы принимать заявления от третьих сторон и,

когда это возможно, соглашаться на внесение изменений в постановления о наложении запрета на активы или снимать обременения с активов либо орудий преступления, принадлежащих третьим сторонам на законных основаниях[115]. Однако в тех случаях, когда невозможно дать удовлетворительные или поддающиеся проверке объяснения или общественность заинтересована в аресте имущества (например, здания, в котором находится наркопритон), претензии третьей стороны должны рассматриваться в суде в соответствии с критериями, предусмотренными законодательством для защиты или исключения интересов третьей стороны из постановления о наложении запрета или конфискации (см. обсуждение интересов третьих сторон на этапе конфискации в разделе 6.4 главы 6)[116].

4.8. Меры, альтернативные обеспечительным

Хотя предпочтительным механизмом обеспечения сохранности активов являются обеспечительные меры, бывают случаи, когда доказательств недостаточно для получения соответствующего постановления. В таких случаях специалистам следует рассмотреть альтернативные способы достижения того же результата. Во многих государствах законодательство, направленное на борьбу с отмыванием денег, может предоставить такие альтернативные инструменты обеспечения сохранности активов: подразделения финансовой разведки могут обладать административными полномочиями налагать запрет или отказывать в его снятии со средств, упомянутых в сообщении о подозрительной операции или деятельности, а финансовые учреждения способны самостоятельно принимать решение о наложении запрета на счета во избежание их использования в схемах по отмыванию денег. Таким образом, если специалист-практик сообщает финансовому учреждению, что чиновнику-коррупционеру предъявлено обви-

[115] Снимая подобные обременения с собственности, специалисты-практики должны убедиться, что третьи стороны исполняют документ о снятии обременения, обеспечивая непривлечение к ответственности и отказываясь от претензий к государственным чиновникам и их подрядчикам, участвовавшим в аресте или наложении запрета.

[116] В зависимости от законов конкретного государства и обстоятельств дела может существовать риск, что правительству придется оплачивать убытки, если постановление о конфискации завершится неудачно, если будет установлено, что был нанесен ущерб (стоимости собственности или доходу) и управляющий собственностью должен был снять обременения с активов третьей стороны.

нение или что имела место прочая подозрительная деятельность, это может дать банку достаточные основания для того, чтобы направить сообщение о подозрительных операциях и позволить подразделению финансовой разведки или банку применить один из альтернативных способов обеспечения сохранности средств.

ГЛАВА 5

Управление активами, подлежащими конфискации

После того как сохранность активов гарантирована обеспечительными мерами, властям необходимо обеспечить безопасность и сохранение стоимости активов до их конфискации (или снятия с них обременений), на что может уйти несколько лет. Иногда такие механизмы контроля эффективно действуют по отношению к активам без необходимости постоянного надзора и управления. Например, когда банк получает постановление о наложении запрета или ареста на банковский счет, как правило, он может самостоятельно заблокировать счет. Для других активов, таких как уникальные автомобили, экзотические или особо ценные животные или же роскошная недвижимость, могут потребоваться более пристальное внимание и тщательные контроль и управление. При использовании любой системы конфискации имущества важно проявлять гибкость в контроле и управлении подобными активами, подлежащими конфискации, и уметь ликвидировать их после конфискации, чтобы выплатить полученный доход государству, правительству или другим правомочным получателям[117].

[117] Международное сообщество признает важность управления арестованными активами, см. Конвенцию ООН против коррупции ст. 31(3). Также подгруппой по уголовно-правовым вопросам Лионской и Римской экспертной группы стран «Большой восьмерки» было издано руководство по данной теме «G8 Best Practices for the Administration of Seized Assets» (April 27, 2005), http://www.coe.int/t/dghl/monitoring/moneyval/web_resources/G8_BPAssetManagement.pdf; и Генеральным секретариатом Организации американских штатов — «Model Regulations Concerning Laundering Off ences Connected to Illicit Drug Traffi cking and Related Off ences» art. 7 (Washington, DC, 1992).

Установить систему управления финансовыми активами невозможно без соответствующего законодательства и дополняющих его мер регулирования, которые позволяют сохранить экономическую стоимость активов наиболее эффективным, прозрачным и гибким образом. Должны быть выделены достаточные ресурсы, которые, помимо прочего, позволят определить централизованный компетентный орган для управления и контроля над активами и назначить старший персонал, обладающий навыками управления и администрирования имущества. Не стоит рассчитывать на то, что правоохранительные структуры по умолчанию будут обладать навыками и ресурсами, требуемыми для управления активами. Хотя они могут принимать определенные меры в данной области, такие как арест и хранение собственности, которая является вещественным доказательством уголовных преступлений, существующие системы недостаточны для того, чтобы заниматься арестом и наложением запрета и конфискацией широкого спектра активов. Без тщательно разработанного законодательства, мер регулирования и финансирования управления активами даже наиболее успешные системы конфискации будут неэффективными из-за невозможности управлять арестованными активами.

5.1. Основные фигуры в процессе управления активами

Как продемонстрировано в настоящем руководстве, конфискация активов требует совместных усилий отдельных лиц и организаций, включая сотрудников правоохранительных органов, финансовых аналитиков, прокуроров, следственных судей и специалистов по управлению активами или соответствующую организацию, обладающую различными наборами навыков. Хотя в различные моменты времени одна группа специалистов может принимать более активное участие в процессе, чем другая, важно, чтобы все группы были в курсе событий по делу от начала и до конца.

Специалисты по управлению активами должны обладать навыками, ресурсами и законными полномочиями, чтобы: (1) обеспечивать сохранность и стоимость активов, подлежащих конфискации (включая продажу быстро обесценивающихся активов); (2) при необходимости нанимать подрядчиков, имеющих специализированные навыки, для выполнения задач управления; (3) ликвидировать активы по справедливой цене после конфискации и (4) распределять доходы в соответствии с действующим законодательством после оплаты

всех необходимых расходов. Подобные навыки вряд ли имеются у сотрудников правоохранительных органов, прокуроров или судей, поэтому властям следует искать специалистов, обладающих необходимым опытом. В этой связи могут стать полезными следующие шаги.

- **Создание отдельной службы, специализирующейся на управлении активами.** Организуйте службу, в чьи обязанности входит управление активами, на которые наложен запрет или арест, привлечение квалифицированных специалистов по управлению активами, проведение предварительного планирования и анализа наложения запрета и координация реализации и ликвидации после конфискации[118].
- **Создание подразделения по управлению активами в рамках существующего ведомства.** Иногда новое подразделение, в чьи задачи входит исключительно управление активами, подлежащими конфискации, создается в рамках существующего государственного ведомства[119]. Логично предположить, что это должна быть организация, уже имеющая опыт управления активами[120].
- **Привлечение сторонних организаций для управления активами.** В странах, где создание службы управления активами или передача этих функций существующему ведомству невозможны, можно привлечь местных управляющих, распоряжающихся имуществом на правах доверительной собственности[121].

---

[118] Примеры специализированных ведомств, занимающихся управлением активами, включают Канадский директорат по управлению арестованным имуществом и Гаитянское бюро администрации специального фонда по борьбе с наркотиками. Группа разработки финансовых мер по борьбе с отмыванием денег (FATF) дает рекомендации по ведомствам, специализирующимся на управлении активами в документе «Передовые методы: Конфискация (Рекомендации 3 и 38)», принятом на пленарном заседании FATF в феврале 2010 г. Камденская межведомственная сеть по возврату активов также рекомендовала создание ведомств, специализирующихся на возврате активов, в ходе своей ежегодной встречи в 2008 г.

[119] В Колумбии в ведомстве по борьбе с наркотиками имеется специализированное подразделение, занимающееся управлением имуществом, на которое наложен запрет или арест согласно колумбийскому законодательству, направленному на борьбу с распространением наркотиков. В США функции управления активами выполняет Служба федеральных маршалов (универсальный правоохранительный орган) в рамках Программы конфискации активов начиная с 1984 г.

[120] В качестве примера можно привести Службу банкротства и арбитражных управляющих Австралии — государственное ведомство, отвечающее за применение законов о банкротстве и несостоятельности. Помимо выполнения своей основной роли администратора имущества несостоятельных должников и управления имуществом обанкротившихся физических и юридических лиц, служба также предоставляет специализированные услуги по управлению активами в поддержку австралийского федерального законодательства о конфискации.

[121] ЮАР — одна из стран, где пользуются услугами лиц, распоряжающихся имуществом на правах доверительной собственности или попечителей имущества для

5.2. Полномочия специалиста по управлению активами

Управляющие активами получают свои полномочия на основании существующих законов и правил судопроизводства. В них часто входят полномочия по сбору важной информации, которая помогла бы управляющим в выполнении их обязанностей.

5.2.1. Юридические полномочия

Когда суд, согласно постановлению о наложении запрета или аресте, передает под контроль службы управления активами какое-либо имущество, данной службе (или управляющему) также должны быть предоставлены юридические полномочия осуществлять различные необходимые функции. Обычно эти полномочия предоставляются согласно законодательству о конфискации, управлении активами, по борьбе с отмыванием денег и правилам судопроизводства. Они должны включать в себя следующее:

- полномочия оплачивать все необходимые расходы, издержки и выплаты, связанные с наложением запрета или арестом активов и управлением ими;
- полномочия покупать и продавать находящиеся под запретом или арестом акции, ценные бумаги или другие инвестиции;
- полномочия страховать контролируемые активы;
- в случае управления бизнесом — полномочия вести его, в том числе нанимать и увольнять сотрудников, нанимать коммерческого директора, если потребуется, и принимать решения, необходимые для благоразумного управления бизнесом;
- в случае если активы представлены акциями компании — полномочия осуществлять права в отношении этих акций, как если бы управляющий был их зарегистрированным держателем;
- полномочия выплачивать заработную плату управляющему активами и людям, принимающим участие в управлении ими, в соответствии с определенными ставками или правилами или

управления имуществом в поддержку исполнения закона о предотвращении организованной преступности от 1998 г. Законодательство позволяет суду назначать специалистов для управления активами, на которые наложен арест или запрет, согласно вышеупомянутому закону, и их реализации для целей исполнения постановлений о конфискации. Подразделение конфискации активов при Национальной прокуратуре ЮАР выпустило практическое руководство для лиц, назначенных попечителями имущества в соответствии с данным законом.

постановлением суда, с условием полного раскрытия информации и обязательного аудита (см. обсуждение оплаты труда управляющего активами в разделе 5.8 главы 5)[122].

Иногда управляющие активами наделяются полномочиями распоряжаться обесценивающимися или скоропортящимися активами, в частности проведения предварительной продажи до вступления в силу окончательного постановления о конфискации (см. более подробную информацию в разделе 5.4.7 главы 5). Если управляющий активами не получил таких полномочий или столкнулся с проблемой управления, для которой законодательством не предусмотрено соответствующего положения или полномочий, он может обратиться в суд, издавший постановление о наложении запрета, за разъяснениями. Недостатками этого метода является его высокая стоимость и то, что он занимает много времени.

5.2.2. Полномочия по сбору информации

В законах о конфискации активов часто упоминаются полномочия по сбору информации. Во многих случаях ими могут пользоваться только сотрудники правоохранительных органов, прокуроры или следственные судьи. Однако иногда ими наделяют и управляющих активами, назначенных контролировать активы, точный характер и местонахождение которых неизвестны, или исполнять стоимостно-ориентированные решения суда или постановления о компенсационных выплатах. Эти полномочия могут включать в себя постановления о предоставлении информации, ордера на обыск с целью поиска документов для отслеживания активов, показания подследственных, раскрывающие сведения об активах, и допросы.

Возможность управляющего активами требовать от подследственного раскрытия информации о характере и месте нахождения его активов под присягой — эффективная тактика, которую можно применять в странах как с континентальным, так и общим правом[123]. Даже если подследственный не сообщает о существовании или местонахождении ранее неизвестного имущества, наличие подобных

[122] В некоторых государствах заработная плата управляющим активами выплачивается из конфискованных активов. Не рекомендуется выплачивать заработную плату специалистам, ответственным за принятие следственных или процессуальных решений, ведущих к конфискации, непосредственно из таких средств, чтобы не создавать впечатления, что арест активов осуществляется в целях получения денежного вознаграждения.

[123] Власти Бразилии и Великобритании могут запрашивать подобные постановления о раскрытии информации.

показаний или даже отказ давать их могут быть полезными впоследствии. Они помогут опротестовать ходатайства подследственного о доступе к активам, на которые наложен запрет, для оплаты юридических издержек или расходов на проживание[124]. Обнаружение ложной информации или отказ раскрывать информацию также часто может преследоваться по закону как неисполнение или нарушение постановления о раскрытии информации. Помимо этого, полномочия проводить допрос подследственного, людей, связанных с ним, или его профессиональных консультантов (например, бухгалтеров, агентов по недвижимости и юристов), находящихся под присягой, также помогают отслеживать активы.

5.3. Опись имущества и отчетность

Когда управляющий активами получает контроль над имуществом, на которое наложен запрет, важно, чтобы он вел подробные записи, касающиеся имущества и связанных с ним операций. Управляющий должен подробно перечислить и описать имущество и его состояние и периодически обновлять эту информацию[125]. Эти записи следует дополнить фотографиями или видеозаписями, иллюстрирующими состояние имущества на момент его ареста или наложения запрета на распоряжение им. Следует определить стоимость имущества и включить эту оценку в записи. Эти записи могут защитить управляющего активами и лицо, подавшее заявление на постановление о наложении запрета, от последующих утверждений, что имуществу был нанесен ущерб сотрудниками или агентами управляющего активами.

Управляющим также следует тщательно фиксировать все проблемы управления или дефекты, выявленные во время ареста или наложения запрета на распоряжение имуществом, такие как текущая крыша склада, где хранятся товары. Они должны передать эту информацию в суд, прокурору или обоим, чтобы были приняты надлежащие меры и управляющего не обвинили в проблемах, которые в действительности имели место еще до его привлечения.

---

[124] Эти полномочия по проведению допросов иногда нарушают право или привилегию подследственного не свидетельствовать против самого себя. Когда это происходит, властям обычно не позволяется использовать доказательства, полученные из этих допросов, в уголовных делах, связанных с данными делами о конфискации.

[125] Для регулярного обновления описи может требоваться технологическая поддержка. В некоторых государствах специально для этих целей были разработаны и введены в действие компьютерные системы учета.

Элемент отчетности также важен для эффективной системы управления активами. Он повышает прозрачность деятельности по управлению активами и может также повысить уровень осведомленности общественности о целях и достижениях данной службы. Отчеты о конкретных делах должны предоставляться лицу, ходатайствующему о вынесении постановления о наложении запрета и, если предписано законом, суду. Опись и оценка имущества должны прилагаться к данному отчету. Кроме того, могут понадобиться ежегодные отчеты об общей деятельности подразделения и статистике.

5.4. Распространенные типы активов и связанные с ними сложности

5.4.1. Арестованные денежные средства, банковские счета и финансовые инструменты

Зачастую денежные средства бывает сложно отследить, но, как правило, ими легче управлять. Арестованные денежные средства, за исключением тех, что служат доказательством по делу, чаще всего хранят на процентном счете[126]. Сходная политика применяется в государствах, где налагают запрет или арест на банковские счета[127]. Финансовые инструменты (такие, как кассовые чеки, денежные переводы, депозитные сертификаты, акции, облигации и брокерские счета) также подлежат аресту, с применением надлежащих процедур по сохранению или восстановлению их стоимости. Для оценки стоимости акций, облигаций и брокерских счетов и определения наилучших способов ее сохранения следует пригласить специалиста (такого, как биржевой брокер). В некоторых случаях такому специалисту могут понадобиться полномочия по ликвидации счетов или их ведения другим способом в целях сохранения стоимости активов.

5.4.2. Недвижимость (земля)

Как правило, недвижимость и элементы благоустройства являются хорошими активами для ареста в целях конфискации, особенно в странах с эффективной системой земельной собственности, где информа-

[126] В Колумбии депозиты в долларах США переводятся в Федеральный резервный банк для проверки подлинности, а затем инвестируются в ценные бумаги, выпущенные правительством Колумбии.

[127] Швейцарская ассоциация банкиров и правоохранительные органы Швейцарии совместно разработали систему управления банковскими счетами, подлежащими конфискации.

цию о владении и обременениях регистрируют в центральном земельном кадастре или управлении земельной собственности[128]. В подобных системах можно с легкостью зарегистрировать ограничение (обременение) прав собственности в земельном кадастре, тем самым предупреждая потенциальных покупателей, которым подследственный мог бы попытаться продать земельную собственность (в нарушение постановления о наложении запрета на распоряжение имуществом), о том, что вопрос о конфискации земли рассматривается в суде. Если ограничение права не зарегистрировано, это может затруднить или помешать деятельности властей по конфискации имущества: даже при наложенном запрете на распоряжение имуществом подследственный может продать землю добросовестному приобретателю, который впоследствии сможет заявить о добросовестном владении.

В отсутствие осложнений часто удается эффективно наложить запрет на совершение сделок с земельными участками без назначения управляющего. Однако существует несколько проблем:

- **Сборы, налоги и обеспеченные кредиты.** Земля обычно облагается государственными налогами и сборами и может выступать обеспечением для ипотечных кредитов или займов. В случае наложения запрета на совершение сделок с земельными участками в постановлении должно содержаться требование суда к подследственному или другому лицу, занимающему землю, продолжать платить налоги и другие задолженности, которые иначе могут привести к аресту земли за долги. Если владелец перестает платить налоги, сборы и платежи по кредиту, следует сообщить об этом суду. В качестве альтернативы управляющий может достичь с подследственным или другим лицом, занимающим землю, соглашения, которое дает право на непрерывное пользование на условии оплаты этих расходов и право завладеть землей и выселить лиц, занимающих ее, при невыполнении условий. Если требуется выселение лиц, занимающих землю, управляющий может сдать ее в аренду по ставке, достаточной для оплаты расходов, или продать ее и использовать доход для оплаты долгов. Как правило, налоговые и залоговые обязательства имеют преимущество перед постановлением о конфискации.

- **Издержки, текущие расходы и благоустройство.** Запрет на совершение сделок с земельным участком может осложняться

[128] В более старых системах обычно используются книги, доступные для широкой общественности, тогда как более новые используют электронные базы данных, часто доступные через Интернет.

значительными расходами, связанными с собственностью, и счетами за коммунальные услуги, некоторые из которых должны быть срочно оплачены. Некоторые типы земельных участков, такие как поле для гольфа или ферма, требуют специального дорогостоящего обслуживания для сохранения их стоимости. При возможности для сохранения стоимости имущества следует использовать средства из активов подследственного, специального фонда конфискации или какого-либо другого резерва на случай непредвиденных расходов,. Если такие средства отсутствуют или сохранить стоимость имущества не представляется возможным, наилучшим выходом может быть сдача в аренду или продажа земли (в случаях, когда это разрешено, с согласия владельца или без него).

5.4.3. Автомобили, суда и самолеты

Автомобили, несомненно, представляют собой непростой для управления актив. Для того чтобы хранить и поддерживать их в надлежащем состоянии в период между арестом и конфискацией, который может длиться несколько лет, требуется немало ресурсов и навыков. Рыночная стоимость арестованных автомобилей может быть спорной и, как правило, быстро снижается.

Часто случается, что автомобили, арестованные специалистами-практиками, просто оставляют во дворе (см. рис. 5.1). Такой подход к управлению активами неприемлем, так как в итоге с ведомства, арестовавшего имущество, могут потребовать возмещения убытков, и если впоследствии автомобили будут конфискованы, то доходы от их продажи окажутся значительно ниже, чем могли бы быть.

Надлежащее техобслуживание автомобилей, судов и самолетов требует наличия безопасного места хранения, где для них может быть обеспечено надлежащее обслуживание лицами, имеющими соответствующий опыт и выполняющими все нормативные требования, относящиеся к типу арестованного автомобиля. Организация подобных условий хранения с привлечением услуг специалистов может быть дорогостоящей, и финансирование должно быть обеспечено либо лицом, отвечающим за арест имущества (например, правоохранительными органами или управляющим активами, исполняющим ордер об аресте), либо из других источников (включая подследственного или фонд конфискации).

Учитывая эти затраты и характерное для автомобилей обесценивание, арест старых или находящихся в плохом состоянии автомобилей может не иметь смысла, поскольку их реализационная стоимость

Рис. 5.1. Арестованные автомобили, оставленные под открытым небом

Источник: фотография предоставлена Клайвом Скоттом

может не покрыть расходы на их техобслуживание. Когда это разрешено законом, следует рассмотреть возможность продажи подобных автомобилей, пока они относительно новые и находятся в хорошем состоянии (с согласия владельца или без него). Поскольку перевод обесценивающегося автомобиля в такой вид актива, который сохраняет или повышает свою стоимость, часто отвечает интересам всех сторон, возможно, следует попытаться заключить такое соглашение с согласия всех сторон, включая подследственного. Последний вариант — разрешить подследственному продолжать пользоваться автомобилем или другим транспортным средством во время судебного разбирательства по делу о конфискации и внести судебный залог, гарантирующий уплату суммы, эквивалентной стоимости автомобиля на момент начала дела.

5.4.4. Компании

Как правило, эффективно наложить запрет или арест на компанию без передачи ее под контроль управляющего невозможно, и риски и расходы, связанные с таким вариантом действий, могут быть значительными. Учитывая, что стоимость компании может быть невелика (например, ей может не принадлежать имущество или помещение, где она работает), следует провести справедливую оценку компании до запроса постановления о наложении запрета на распоряжение

активами или аресте, чтобы точно определить ее долговую нагрузку и капитал. Если провести подобную оценку до запроса постановления о наложении запрета или аресте невозможно, это следует сделать вскоре после принятия обеспечительных мер. В случае компании с невысокой стоимостью одним из наилучших вариантов действий будет включить ее в активы, подлежащие конфискации, не принимая на себя финансовые риски, связанные с продолжением ее работы, а закрыв или продав ее. Также существует вероятность, что внесение компании в число активов, подлежащих конфискации, отрицательно скажется на стоимости ее нематериальных активов. Чтобы предотвратить это, можно позволить действующему директору компании продолжить работу под контролем коммерческого директора, нанятого управляющим активами или назначенного судом.

Предварительное планирование наложения запрета или ареста на компанию играет крайне важную роль. Постановления о наложении запрета следует принимать *ex parte,* чтобы избежать вывода корпоративного имущества и денежных средств из компании. Следует пригласить лиц, обладающих навыками, необходимыми для управления компанией, чтобы они были готовы принять контроль над ней сразу же после наложения запрета.

Управляющий активами или назначенный управляющий или подрядчик должны незамедлительно принять контроль над банковскими счетами, бухгалтерской отчетностью, важными данными о компании (такими, как информация о клиентах), ценными акциями и ценным предприятием и оборудованием. Если компания продолжит работу, все бухгалтерские книги и отчетность должны быть предоставлены управляющему для изучения. Помимо этого, управляющему следует пообщаться с персоналом, чтобы сделать для себя выводы об их надежности и впоследствии принимать решения по управлению кадрами. Увольнение персонала может быть связано с большими затратами и привести к утрате корпоративных знаний, недовольству клиентов и потере бизнеса, однако сохранять персонал, лояльный подследственному, также может быть опасно для бизнеса. Отчеты о работе компании должны регулярно отсылаться в прокуратуру, ответственную за вынесение постановления о наложении запрета. О любых возникающих проблемах в компании следует сообщать немедленно.

5.4.5. Скот и фермы

Крупный рогатый скот, овцы или охотничье-промысловые животные, как правило, составляют часть сельскохозяйственного бизнеса, а лошадей держат в целях разведения и участия в скачках. Иногда фермы

держат в качестве хобби. Какой бы ни была ферма, управление животными может представлять сложную задачу для управляющего.

В тех случаях, когда эти активы имеют очень высокую стоимость на определенных рынках (например, скаковые лошади могут стоить сотни тысяч или даже миллионы долларов), специалисты-практики обычно склонны включать их в постановления о наложении запрета. Однако уход за животными может обходиться очень дорого, поскольку он включает расходы на корм, ветеринарные процедуры, уборку двора и содержание пастбища, а также на персонал. Учитывая эти расходы и тот факт, что наличие достаточного потока доходов для их финансирования маловероятно, в некоторых странах отказываются арестовывать скот и фермы. В других странах допускается наложение запрета на распоряжение фермой с последующим арестом и продажей скота (с согласия владельца или без него). Если подследственный или связанные с ним лица желают, чтобы ферма продолжала работать во время судебного разбирательства, они должны внести судебный залог.

5.4.6. Драгоценные металлы, камни и предметы искусства

Помимо обеспечения выполнения процедур и мер безопасности для подобных предметов управляющий активами должен пригласить специалистов для их инспекции, проверки и оценки. Необходимо обеспечить безопасное и надлежащее место хранения, или же оно должно быть предусмотрено законодательством или нормативными документами[129].

5.4.7. Скоропортящиеся и обесценивающиеся активы

В эту категорию обычно включают:

- крайне скоропортящиеся активы, такие как груз свежей рыбы или срезанных цветов, которые потеряют свою стоимость в течение нескольких дней, если не будут проданы;
- умеренно скоропортящиеся активы, такие как урожай полевых культур или домашние животные, которые потеряют свою стоимость, если урожай не будет собран или они не будут проданы в надлежащее время (возможно, в течение нескольких недель или месяцев);

[129] В Азербайджане арестованные бриллианты должны храниться в финансовом учреждении.

- обесценивающиеся активы, такие как автомобили, суда и электронное оборудование, которое теряет 15–30% своей стоимости ежегодно.

В идеале законами о конфискации должны быть предусмотрены положения, дающие управляющему активами полномочия на продажу скоропортящихся или быстро обесценивающихся активов и помещение доходов от их продажи на процентный счет, находящийся под надзором управляющего или суда. Если подобные полномочия не предусмотрены или не применяются, можно запросить суд применить свои общие полномочия и выпустить соответствующие постановления по отношению к активам, на которые наложен запрет. Предпочтительно получить согласие всех сторон, но суд должен обладать полномочиями применять подобные постановления даже при их оспаривании.

5.4.8. Активы, находящиеся в иностранных государствах

Иностранные государства могут наложить запрет и арест на активы в рамках неофициальной помощи (например, посредством административных методов) и в соответствии с запросом об оказании взаимной правовой помощи (см. раздел 4.2.3 главы 4 и главу 7). После регистрации постановления о наложении запрета на распоряжение активами за его исполнение отвечают власти иностранного государства. С этой целью суд может назначить управляющего активами в иностранном государстве.

Обычно над поддержанием надлежащего состояния активов управляющие активами в обоих государствах работают совместно. При этом было бы желательно обеспечить наличие у управляющего активами в запрашивающем государстве таких дополнительных полномочий, которые помогли бы в исполнении иностранного постановления о наложении запрета и в управлении активами. Такие полномочия не дают управляющему активами физического контроля над активами в запрашиваемом государстве, но позволяют ему нанимать подрядчиков, юристов и других специалистов в запрашиваемом государстве в целях получения постановлений суда запрашиваемого государства.

При ведении дел с иностранными государствами могут возникнуть дополнительные сложности. Запрашиваемое государство может не располагать внутренними полномочиями или операционными возможностями для того, чтобы наложить запрет или арестовать определенные типы активов. Например, некоторые государства отказываются арестовывать или налагать запрет на распоряжение живыми

животными. Или же в запрашиваемом государстве могут отсутствовать управляющие активами или средства для управления активами. Эти вопросы можно решить в ходе обсуждений с запрашиваемым государством, хотя в конечном итоге, вероятно, запрашивающему государству придется выделить средства для найма управляющего активами в запрашиваемом государстве.

5.5. Постоянные проблемы управления

5.5.1. Расходы

В идеале управляющий активами работает с группой активов, состоящей из имущества, приносящего доход, денежных средств и обесценивающихся активов, и расходы можно оплачивать из дохода, поддерживая общую стоимость портфеля и сохраняя ее в ожидании результатов судебного разбирательства. Однако иногда денежные средства или доход, который можно было бы использовать для сохранения или поддержания активов на прежнем уровне, отсутствуют. В этих обстоятельствах управляющий активами будет вынужден или продать активы, или изыскать достаточные средства для оплаты расходов на поддержание их состояния — возможно, из средств подследственного, из конфискованных средств или же из фонда конфискации (см. раздел 5.9).

5.5.2. Обременительные долги

В некоторых случаях под контроль управляющего передаются активы подследственного, имеющего значительные долги. Управляющий активами может обратиться в суд с ходатайством о снятии обременения с других активов, на которые наложен запрет, или об их продаже с целью уплаты этих долгов. Кредиторы часто вступают в противостояние с органами, ведущими дело о конфискации, пытаясь взыскать залог в силу судебного решения или вынудить подследственного начать процедуру банкротства.

В таких обстоятельствах управляющий активами должен хорошо понимать, как положения законодательства о конфискации связаны с законодательством о банкротстве или ликвидации компаний. В некоторых государствах, когда физическое лицо или компания объявляются банкротом, законодательство о банкротстве или ликвидации имеет приоритет. Органы, ведущие дело о конфискации, просто встают в очередь других необеспеченных кредиторов. В других государствах законодательство о конфискации защищено от действия

законов о банкротстве и ликвидации компаний, что дает органам, ведущим дело о конфискации, приоритет перед другими кредиторами.

5.5.3. Расходы на проживание, юридические издержки и издержки на ведение бизнеса

Часто бывает, что суд передает управляющему активами ответственность за расходование средств из активов, на которые наложен запрет, на оплату расходов на проживание, юридических издержек, а также издержек на ведение бизнеса подследственного и содержание его и его иждивенцев (см. дополнительную информацию по данному вопросу в главе 6). В большинстве случаев список расходов определяется законом или судом, хотя управляющего активами также иногда могут привлекать к оценке обоснованности расходов на конкретные цели. Эту оценку подследственный может оспорить в суде.

Поскольку оплата этих расходов часто оспаривается в суде, важно, чтобы управляющий активами принимал взвешенные решения и документировал их, а также любые операции, связанные с ними.

5.5.4. Использование активов, подлежащих конфискации

Использование активов, которые были арестованы, но решение о конфискации которых еще не принято, приводит к серьезным этическим и финансовым проблемам. Основная этическая проблема состоит в следующем: если прокурорам, судьям, сотрудникам правоохранительных органов или военным разрешено в любой момент воспользоваться любым автомобилем или иным средством передвижения, арестованным на предварительном этапе расследования, у них может отсутствовать стимул для работы над завершением дела о конфискации. Помимо этого, подобная практика временного пользования создает для правоохранительных органов ненужные стимулы для ареста активов, порой без необходимых доказательств. С финансовой точки зрения возникают проблемы расходов, особенно в случае, если суд постановил вернуть имущество: поскольку пользование активом уменьшает его стоимость, потребуется возмещение убытков из свободных оборотных средств государства.

5.6. Консультации

Как говорилось выше, управляющий активами должен участвовать в обсуждениях с другими специалистами-практиками, рассматривая

предлагаемые решения о наложении запрета и об управлении активами. Консультации также могут быть полезны, когда предложение или решение об управлении активами, на которые наложен запрет, может повлиять на их стоимость. Подобные консультации могут помочь предотвратить подачу исков о возмещении вреда, причиненного вследствие неправильного управления, особенно если в обсуждениях участвуют подследственный, специалист, получивший постановление о наложении запрета на имущество, и заинтересованные третьи стороны. Мнения всех участвовавших сторон следует записать и внимательно изучить. Однако именно управляющий активами принимает окончательное решение, которое он затем направляет в суд.

5.7. Ликвидация (продажа) активов

Когда под контроль управляющего активами передается имущество, согласно постановлению о наложении запрета, в его функции обычно входит сохранение этого имущества, его поддержание в надлежащем состоянии и управление им. В большинстве случаев возможность продажи активов, находящихся под запретом, рассматривается лишь по отношению к скоропортящимся и обесценивающимся активам или же после издания постановления о конфискации. Кроме того, полномочия на продажу активов в разных странах отличаются: в некоторых государствах управляющий активами обладает этими полномочиями по закону, в других суд издает постановление о предоставлении управляющему активами полномочий на их реализацию.

При продаже активов согласно полномочиям на реализацию управляющий обычно обладает достаточной свободой при выборе процесса. Следует использовать наиболее прозрачные процедуры, чтобы предотвратить или свести к минимуму возможные обвинения в неправильном управлении. По этой причине лучше всего организовать продажу активов на широко известном и профессиональном открытом аукционе. Иногда запрет налагают на специализированные или экзотические типы активов. Их можно продать, используя методы, которые обеспечат максимальную цену (такие, как продажа на специализированных рынках). Подобные решения о продаже активов должны приниматься после консультаций со специалистами и подробно документироваться. Во многих государствах эти задачи решаются с помощью онлайн-аукционов или других интернет-ресурсов, специализирующихся на продаже активов, с заранее указанным минимальным числом ставок.

5.8. Вознаграждение лица, управляющего активами

В некоторых государствах структура вознаграждения, выплачиваемого управляющему активами, четко определена в законодательстве о конфискации или в некоторых других законах путем отсылки (например, в законах о попечительстве имущества или ликвидации компаний). Иногда решение о вознаграждении принимается на усмотрение суда, информация о нем подлежит полному раскрытию, а само оно — обязательному аудиту.

В законодательстве о конфискации активов обычно предусмотрено, что вознаграждение управляющего активами вычитается из доходов от конфискации в виде фиксированного процента или в виде оплаты конкретных услуг, по почасовой ставке или согласно расценкам на услуги. Поскольку от управляющего может понадобиться работа с активами в течение длительного периода времени, желательно, чтобы он регулярно предоставлял прокурору информацию об увеличении размера вознаграждения, причитающегося ему за проделанную работу. Накопление суммы вознаграждения может указать прокурору на то, что выполнение постановления становится экономически невыгодным и желательно рассмотреть другие методы исполнения постановления.

Существуют обстоятельства, при которых управляющий активами выполняет большую работу, но вычесть его вознаграждение из конфискованных активов невозможно (например, при прекращении дела о конфискации или его неудачном завершении). В таких обстоятельствах вознаграждение управляющему должны выплатить органы, ведущие дело о конфискации. Полезным инструментом для оплаты расходов по управлению активами может оказаться фонд конфискации. Согласно практике эффективной работы, эти вопросы должны рассматриваться и решаться прокурорами, управляющими активами и судами как можно раньше, во избежание недопонимания и споров на более позднем этапе.

5.9. Финансирование управления активами

Финансовые ресурсы требуются на всех этапах процесса конфискации активов, включая их отслеживание, наложение запрета на их использование, управление ими и их ликвидацию. Как говорилось выше,

деятельность по управлению активами может быть дорогостоящей и требующей механизмов обеспечения стабильного, постоянного и достаточного финансирования. В некоторых случаях управление активами может финансироваться из общего бюджета, в других — из фонда конфискации. Этот вопрос подробно обсуждался в других публикациях Инициативы StAR[130]

[130] Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery — A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 90; and Stolen Asset Recovery Secretariat, «Management of Confiscated Assets» (Washington, DC, 2009).

ГЛАВА 6

Механизмы конфискации

Наличие системы конфискации активов является необходимым условием для любого государства, которое желает иметь в своем распоряжении весь спектр методов возврата доходов, полученных в результате коррупции и отмывания денег. Конфискация означает постоянное лишение активов на основе постановления суда или другого компетентного органа[131]. При конфискации право собственности на активы переходит к государству без компенсации держателю активов. Международные инструменты и стандарты подчеркивают важность систем конфискации. Они требуют, чтобы их участники, по меньшей мере, обладали системами конфискации в уголовном порядке в качестве средства противодействия коррупции, отмыванию денег и другим серьезным преступлениям[132]. Конвенция ООН против коррупции и 40+9 рекомендаций FATF поддерживают конфискацию вне уголовного производства, которая получает распространение по мере того, как государства расширяют свои программы конфискации[133].

Обоснование необходимости систем конфискации очевидно: во-первых, при совершении преступлений, связанных с коррупцией, или

[131] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 2; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 2; Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 1.

[132] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 2, 31, 54, 55; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 2, 6, 12, 13; Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 1, 5 и 40+9 рекомендаций FATF, рекомендации 3 и 38.

[133] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 54(1)(c); 40+9 рекомендаций FATF, рекомендация 3.

других финансовых преступлений существуют пострадавшие (государство, правительство или частные лица), которым следует возместить ущерб из средств, подлежащих взысканию в судебном порядке. Во-вторых, поскольку алчность — основной мотив коррупции и финансовых преступлений, конфискация является средством удерживания от преступления, лишая возможности пользоваться незаконной наживой. Иначе выражаясь, конфискация несет в себе идею о том, что преступление невыгодно.

Как и в случае с любым законодательством, применение законов о конфискации связано с правовыми сложностями во многих государствах и международных судах. Эти сложности включают в себя споры о правах на собственность и о том, следует ли предоставлять подследственным по делам о конфискации те же конституциональные права, что и обвиняемым по уголовным делам, включая презумпцию невиновности, право быть выслушанным уголовным судом и право не свидетельствовать против самого себя, не подвергаться наказанию дважды и наказанию с применением обратной силы законодательства. Значительная часть этих дебатов посвящена вопросу о том, следует ли считать конфискацию наказанием или исправительной мерой. Если это наказание, то судебное разбирательство должно включать меры безопасности, применимые в уголовном процессе; если исправительная мера, то масштаб ее применения может быть шире, поскольку в этом случае она может включать слушания в административных органах и гражданских судах, использование различных критериев доказанности, опровержимых презумпций (хотя во многих государствах разрешено применение опровержимых презумпций и по отношению к некоторым уголовным преступлениям), и применение обратной силы закона. Многие суды приняли подход, позволяющий более широкий спектр применения различных методов[134].

Режим конфискации должен обеспечивать выявление, арест или наложение запрета на активы, управление ими, их конфискацию, ликвидацию и раздел или возврат доходов от преступления и орудия его совершения. И поскольку большинство крупномасштабных дел

[134] Европейский суд по правам человека постановил, что в тех случаях, когда сумма ограничена полученной выгодой и не может быть заменена тюремным заключением, но может быть возмещена экономическими методами, конфискация доходов от преступлений носит характер исправительной меры. Welch v. United Kingdom, №17440/90 (ECHR, 9 февраля 1995 г.); Philips v. United Kingdom, No. 41087/98 (ECHR, 5 июня 2001 г.); Butler v. United Kingdom, № 41661/98 (ECHR, 27 июня 2002 г.). Примеры для конкретных стран см. в Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery — A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 19–21.

о коррупции и отмывании денег пересекают международные границы, режим конфискации должен позволять исполнение внутренних постановлений в иностранных государствах. В данной главе рассматриваются конкретные шаги, которые необходимы для получения постановлений о конфискации, а также процедурные вспомогательные средства и усовершенствованные положения, применяемые в некоторых странах. Информацию о других аспектах конфискации можно найти в главах 3, 4, 5 и 7. Во вставке 6.1 приведены краткая историческая справка и информация о современном состоянии концепции конфискации.

Прокуроры могут располагать рядом методов конфискации, которые можно применять согласно внутреннему законодательству. Им следует рассматривать все возможные варианты, особенно в случаях, когда высока вероятность возникновения сложностей и когда в результате развития событий выбранный изначально метод может оказаться неприменимым. Например, в тех случаях, когда сторона обвинения терпит крах из-за неприемлемых для суда доказательств или смерти обвиняемого, может помочь осуществляемая параллель-

Вставка 6.1. История и современное состояние системы конфискации

Концепция конфискации имущества существует очень давно. Примеры древних законов о конфискации были обнаружены в текстах тысячелетней давности. Современные законы о конфискации, происходящие от этих древних прецедентов, развивались как часть и английского общего права, и раннего статусного права. Начиная с 1980-х гг., когда активизировалась борьба с торговлей наркотиками и организованной преступностью, во многих странах начали применять как конфискацию в уголовном порядке, так и систему конфискации вне уголовного производства. В последнее время государства удвоили свои усилия в области конфискации в немалой степени по причине относительно низкого уровня возврата преступных доходов по сравнению с огромными цифрами, в которых оценивается размер криминальной экономики. Эта переоценка привела к следующим общим тенденциям к изменениям в законодательстве о конфискации:

- введение положений о конфискации вне уголовного производства;
- смягчение критериев доказанности;
- переложение бремени доказывания на обвиняемого при некоторых обстоятельствах;
- более широкое использование полномочий по административной конфискации и процедур отказа от прав собственности по отношению к денежным средствам и орудиям совершения преступления.

но процедура конфискации вне уголовного производства. Наличие множества вариантов также может позволить властям использовать один метод для ареста или наложения запрета, а другой — для конфискации[135].

С точки зрения стратегии было бы целесообразно получить несколько постановлений, таких как постановление о вещной и стоимостно-ориентированной конфискации, в отношении одного и того же имущества. В таком случае, если какое-либо из обвинений снято, вынесен оправдательный приговор или обвинительный приговор отменен на основании апелляции, другое постановление остается в силе. В некоторых государствах, где применяется конфискация вне уголовного производства, гражданское судебное разбирательство может быть приостановлено до завершения уголовного дела и апелляций по нему. Если законодательство о конфискации не требует выбрать лишь один из двух методов, то специалистам-практикам не следует отказываться от потенциально возможной санкции.

6.1. Системы конфискации

Обычно для возврата доходов, полученных в результате коррупции, и орудий совершения преступления применяют три типа конфискации: в уголовном порядке, вне уголовного производства и, в некоторых государствах, административную конфискацию.

6.1.1. Конфискация в уголовном порядке

Конфискация в уголовном порядке требует осуждения подсудимого в уголовном порядке судом или признания подсудимым своей вины. После вынесения обвинительного приговора суд может вынести окон-

[135] В США до получения обвинительного акта часто арестовывают активы или налагают на них запрет с использованием метода конфискации вне уголовного производства, но затем переходят к методу конфискации в уголовном порядке для конфискации этих активов после вынесения обвинительного приговора: United States v. Candelaria-Silva, 166 F.3d 19, 43 (1st Cir., 1999). Причина такого подхода заключается в том, что специалисты-практики часто хотят арестовать или наложить запрет на активы до того, как с помощью доказательств смогут получить официальное обвинение. Однако, как правило, если в итоге вынесен обвинительный приговор, легче добиться постановления о конфискации в уголовном порядке. Подобным же образом в Колумбии, согласно системе extincion de dominio (прекращение владения), разбирательство по делу о конфискации вне уголовного производства может идти независимо и параллельно уголовному делу. Однако если подсудимый признан виновным, de comiso (уголовной) конфискации добиться легче, чем завершать процесс по делу о конфискации вне уголовного производства.

чательное решение о конфискации, которое нередко является частью наказания. В некоторых странах вынесение решения о конфискации является обязательным, в других суд (или присяжные) может действовать в этом отношении на собственное усмотрение[136]. Системы конфискации в уголовном порядке делятся на вещные и стоимостно-ориентированные (описано в разделе 6.2).

В некоторых государствах на двух этапах дела (т. е. во время вынесения обвинительного приговора и принятия решения о конфискации) могут применяться различные критерии доказанности. Во время вынесения обвинительного приговора основная задача прокурора заключается в том, чтобы добиться осуждения обвиняемого в соответствии с требуемым критерием доказанности, таким как «отсутствие обоснованных сомнений» или «глубокая убежденность». Для того чтобы можно было вынести постановление о конфискации, этот критерий должен быть выполнен. Последующее или дополнительное бремя может быть возложено во время рассмотрения дела о конфискации в суде. В некоторых государствах дополнительное бремя может быть возложено при условии выполнения более низкого критерия доказанности, такого как «сравнение вероятностей», тогда как другие государства применяют тот же критерий, что и в уголовных делах.

Из-за необходимости вынесения обвинительного приговора могут возникнуть трудности при использовании этой процедуры для конфискации активов в случае смерти обвиняемого, его побега из страны или отсутствия. В некоторых государствах в законодательство включены положения на случай, если преступник скрывается от правосудия. Они гласят, что тот признается виновным, если покинул страну.

6.1.2. Конфискация вне уголовного производства

Конфискация вне уголовного производства, иногда называемая вещной конфискацией или прекращением владения, позволяет изымать имущество без вынесения обвинительного приговора[137]. Поскольку зачастую конфискация вне уголовного производства представляет собой судебное преследование имущества, а не личности, обладаю-

[136] Например, в Камеруне в некоторых случаях коррупции конфискация обязательна. В разделе 184(4) Уголовного кодекса Камеруна, посвященном хищению государственных средств, говорится, что постановление о конфискации должно издаваться для каждого дела.

[137] Список государств, где действует конфискация вне уголовного производства, см. в сноске 20.

щей правами владения или собственности, для нее обычно требуются доказательства того, что данное имущество является доходом от преступления или орудием его совершения[138]. Помимо этого, конфискация вне уголовного производства не связана с вынесением обвинительного приговора.

Этот тип конфискации наиболее часто применяется в одном из двух случаев: во-первых, в случае конфискации в уголовном порядке, но без необходимости вынесения обвинительного приговора или установления вины[139]. В подобной ситуации законы о конфискации вне уголовного производства являются частью существующего уголовного кодекса, законов о борьбе с отмыванием денег или прочего уголовного законодательства и рассматриваются как уголовное судопроизводство, к которому применяется уголовное процессуальное право. Второй случай — это конфискация согласно отдельному закону, осуществляемая в рамках отдельного судебного преследования, которое ведется независимо или параллельно связанному с ним уголовному преследованию. В ходе такого расследования часто руководствуются правилами ведения гражданского процесса, а не уголовного процессуального права[140]. В государствах, где применяется гражданское судопроизводство, для конфискации требуется более низкий критерий доказанности, что облегчает работу обвинения.

В некоторых странах конфискация вне уголовного производства применяется только после того, как средства уголовного преследования исчерпаны или оно завершилось неудачно. В других странах деятельность по конфискации вне уголовного производства приостанавливается до завершения уголовного разбирательства[141].

Конфискация вне уголовного производства может применяться в различных обстоятельствах, особенно когда конфискация в уголовном порядке невозможна или не применяется. Это могут быть, например, следующие случаи: смерть обвиняемого, его побег из страны

[138] В Бразилии и на Филиппинах система конфискации не является вещной в чистом виде, поскольку власти могут получить судебное решение в отношении личности, а не имущества. На Антигуа и Барбуда, а также в Австралии вне уголовного производства применяются положения стоимостно-ориентированной конфискации в дополнение к вещной.

[139] В качестве примера можно привести такие государства, как Лихтенштейн, Словения, Швейцария и Таиланд.

[140] В качестве примера можно привести такие государства, как Колумбия, ЮАР, Великобритания и США. К этой категории относится система гражданской конфискации.

[141] Правила ведения гражданского процесса, позволяющие представление списка свидетелей стороны до суда (а также письменный опрос и постановления о предоставлении документов или раскрытия информации), могут отрицательно сказаться на ведущемся уголовном расследовании.

или наличие иммунитета от судебного преследования; обнаружение имущества, чей владелец неизвестен; или недостаточность доказательств для уголовного преследования или ситуация, когда уголовное преследование завершилось вынесением оправдательного приговора (применяется в государствах с более низким критерием доказанности). Этот тип конфискации также эффективен в рамках крупных и сложных дел, по которым продолжается уголовное расследование, когда необходимо наложить запрет на распоряжение активами и конфисковать их до предъявления официального уголовного обвинения[142].

Конфискация вне уголовного производства не предназначена для замены уголовной конфискации. В тех случаях, когда уголовное преследование и вынесение приговора возможны, следует добиваться вынесения приговора, в случае чего прокуроры будут располагать действенными и относительно экономичными средствами уголовной конфискации.

6.1.3. Административная конфискация

Административная конфискация происходит без необходимости вынесения судебного решения. Она часто используется для конфискации активов, когда их арест не оспаривается и выполнены определенные требования (например, уведомление сторон лично и посредством публичных источников информации, а также отсутствие зарегистрированных возражений). Кроме того, могут существовать законные ограничения административной конфискации, такие как максимальная стоимость имущества или определенные типы активов, которые могут быть конфискованы[143]. Законы, устанавливающие административную конфискацию, часто требуют, чтобы решения о ней затем получали одобрение в суде.

Административная конфискация обычно связана с исполнением таможенного права, законов по борьбе с распространением наркотиков и законов, требующих сообщать о перемещении валюты за границу, и часто развивается из них. Например, административная кон-

[142] Во многих странах с континентальной системой права в подобных случаях разрешено применение постановлений о наложении запрета на распоряжение активами, но во многих странах с общим правом они либо не разрешены, либо требуют предъявления официального обвинения в течение определенного срока после вынесения такого постановления.

[143] В США денежные средства на любую сумму и личное имущество стоимостью менее $500 000 могут быть конфискованы в административном порядке, но недвижимость, вне зависимости от ее стоимости, конфискуется исключительно в судебном порядке.

фискация может применяться для конфискации автомобиля, используемого для транспортировки запрещенных товаров, или денежных средств, обнаруженных у наркокурьера. В подобных случаях законные полномочия обычно предоставляются полиции или таможенникам. Эта процедура может помогать в быстрой и экономичной конфискации подобных активов.

6.2. Как происходит конфискация

Как было указано выше, решение о конфискации может быть вещным (с указанием конкретного имущества) или стоимостно-ориентированным (с указанием конкретной суммы, которую должно выплатить лицо). В некоторых государствах могут применяться обе системы, позволяя конфискацию указанных активов и удовлетворение судебного решения из законно приобретенных активов лица. В подобных ситуациях наилучшим вариантом может быть вещная конфискация, но может применяться и стоимостно-ориентированная конфискация, если доходы от преступления были растрачены или скрыты.

Целью обоих подходов является возвращение доходов от преступления, и сферы действия этих законов в значительной степени пересекаются. Однако они отличаются процедурами и требованиями к предоставлению доказательств для получения разрешения на применение этих процедур. В данном разделе сделаны попытки осветить некоторые из этих различий.

6.2.1. Вещная конфискация

Вещная система конфискации (также называемая конфискацией *in rem,* или конфискацией имущества, полученного преступным путем) нацелена на активы, связанные с преступлением и являющиеся доходами от преступления или орудием его совершения. Эта система требует установления связи между выявленными активами и преступлением.

Вещная конфискация наиболее эффективна в случаях, когда выявленные активы можно связать с доказательствами преступления — например, деньги, изъятые у лица, получившего взятку (доходы), или автомобиль, использовавшийся для перевозки значительной суммы взятки ее получателю (орудие преступления). Однако в тех случаях, когда активы невозможно связать с преступлением, потому что подследственный не участвовал напрямую в преступной деятельности

или же связь между преступлением и доходами от него замаскирована путем действий по отмыванию денег, применение этого типа конфискации затруднительно. В некоторых странах приняты поправки к законам, позволяющие преодолеть эти препятствия, такие как положения о замещающих активах и расширенная конфискация (см. раздел 6.3).

Специалистам-практикам следует учитывать законодательное определение доходов от преступления и орудий его совершения, подлежащих конфискации, и их толкование судом при определении того, какие активы включить в запрос о конфискации. Ниже приведены некоторые из возникавших вопросов, а также примеры толкования определений, которые использовались для того, чтобы конфисковать (или, по итогам, не суметь конфисковать) доходы от преступления или орудия его совершения.

Доходы, полученные прямо или косвенно

Обычно доходы от преступления определяются как что-либо ценное, полученное прямо или косвенно в результате преступления[144]. Непосредственные доходы включают средства, полученные в виде взятки, или похищенные чиновником из бюджета государственной или правительственной программы. Косвенные доходы включают в себя рост стоимости активов, полученных в качестве взятки, или портфель акций, приобретенный на похищенные государственные средства.

Косвенные доходы не получают непосредственно от совершения преступления; они скорее являются дополнительными выгодами, которые не были бы получены, если бы не было совершено преступление.

Оценка доходов (или, в случае стоимостно-ориентированной конфискации, выгод), полученных в результате преступления, может представлять трудность. Например, если корпорация дала взятку, чтобы ее заявка на участие в тендере на получение военного контракта была принята, существует ряд возможных вариантов подсчета доходов или выгод[145].

---

[144] Многие государства приняли определение доходов от преступления, записанное в конвенциях ООН, включая Конвенцию ООН против коррупции (UNCAC) ст. 2, Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC) ст. 2, и Конвенцию о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 1. В этих конвенциях доходы от преступления определены как «любое имущество, приобретенное или полученное, прямо или косвенно, в результате совершения какого-либо преступления».

[145] Инициатива по возврату похищенных активов совместно с Организацией экономического сотрудничества и развития в настоящее время работает над документом, посвященным подсчету доходов от преступлений.

- **Валовая стоимость контракта в сфере обороны.** Если контракт предусматривал поставку двух патрульных катеров стоимостью по $50 млн каждый, выгода составит $100 млн. Этот метод предполагает, что обвиняемый не получил бы контракт, если бы не дал взятку. Это предположение может быть как верным, так и неверным.
- **Чистая прибыль, полученная с помощью контракта.** В примере выше, если компания потратила $60 млн на поставку катеров, чистая прибыль составит $40 млн.
- **Увеличение прибыли в результате устранения конкурентов на получение контракта.** Оценка этого показателя может оказаться крайне затруднительной.

Важно отметить, что включение увеличения стоимости имущества в понятие косвенных доходов не означает, что, если оно потеряет в цене, то следует вычесть эту потерю из стоимости активов, подлежащих возврату. Размер доходов или выгод обычно оценивается на момент получения выгоды, и последующие потери не учитываются.

Смешанные доходы

В ходе отмывания преступные доходы могут смешиваться с другими активами, которые могут иметь законную природу, и переводиться в другие формы активов (см. вставку 6.2). В результате эти активы с технической точки зрения перестают быть непосредственными доходами от преступления, становясь активами, полученными с помощью первоначально имевшихся доходов[146]. Примеры описания активов, которые могут быть конфискованы в ситуации смешанных доходов, включают в себя следующие:

- **Определение «любые активы или часть активов»** позволяет суду отделить доходы от преступления, смешанные с законными доходами.
- **Определение «активы, полученные или вырученные в результате преступления» или «активы, в значительной мере полученные или вырученные в результате преступления»** гарантирует, что доходы от преступления, смешанные с законными доходами, не перестанут считаться таковыми. Формули-

[146] Согласно международным соглашениям, страны-участницы обязаны разрешать конфискацию преобразованных и смешанных активов. Конвенция ООН против коррупции (UNCAC) ст. 31 (4) и (5), Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC) ст. 12 (3) и (4), Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ ст. 5(6) (a) и (b).

Вставка 6.2. Сложности с определением доходов от преступления

Г-н X — чиновник-коррупционер, получивший взятку в размере $100 000 за манипуляции в процессе присуждения государственного контракта. Впоследствии был проведен ряд действий по перемещению и отмыванию средств.

- Г-н X поместил средства, полученные в качестве взятки, на банковский счет на имя своей жены.
- По указанию г-на X его жена перевела деньги на доверительный счет юриста в другом государстве. На счета юриста уже находилось $900 000 неизвестного происхождения на имя г-на X.
- Г-н X дал своему юристу инструкции использовать все деньги на покупку собственности стоимостью $1 млн на имя инвестиционной компании, контролируемой г-ном X.
- Три года спустя г-н X продал эту собственность за $2 млн и вернул доходы на контролируемый им счет в своей стране.

Когда об этой коррупционной деятельности стало известно, прокуроры применили постановление о вещной конфискации суммы в размере $200 000 с банковского счета, содержавшего $2 млн, на основании того, что эти деньги составляли доходы от преступления. Эта сумма была рассчитана следующим образом:

- **$100 000** — сумма, полученная непосредственно в качестве взятки. Тот факт, что собственность была переведена в другую форму и смешана с другими активами, не повлиял на ее сущность непосредственного дохода от преступления.
- **Плюс $100 000** — прирост капитала с продажи дома (удвоенная стоимость). Этот прирост составил косвенную выгоду от коррупционной деятельности.
- В итоге общий доход от преступления составил **$200 000**.

Если бы закон предусматривал конфискацию «любой собственности, смешанной с собственностью, являющейся доходом от преступления», то конфискация была бы применена ко всей сумме ($2 млн). Другим вариантом могла бы стать конфискация банковского счета в качестве орудия отмывания денег.

ровка «в значительной мере полученные» может ограничить возврат той частью доходов, которая получена от преступления. Например, суд может решить, что средства на инвестиционном банковском счете не «в значительной мере получены» в результате коррупции, если на доходы от коррупции приходится лишь 10% от всех средств, хранящихся на этом счете.

- **«Любые активы, с которыми были смешаны доходы от преступления»** — наиболее эффективный подход, согласно кото-

рому все смешанные активы подлежат конфискации[147]. При использовании такой формулировки теоретически 1$ от доходов от преступления, помещенный на счет с балансом в $999, делает незаконным весь счет и ведет к его конфискации.

- **«Любое орудие, с которым соприкасались доходы от преступления».** В некоторых государствах разрешена конфискация всего банковского счета в качестве орудия совершения преступления, если он использовался для отмывания средств, полученных незаконным путем.

Доходы, полученные от преступлений, совершенных в иностранных государствах

Поскольку в случаях коррупции нередки ситуации, когда преступление совершается в одном государстве, а доходы от него инвестируются в другом, законы о конфискации часто позволяют государству возврат активов, полученных путем преступления, совершенного за границей. В ряде государств законодательство санкционирует конфискацию доходов от преступления, если данное деяние считается незаконным в обоих государствах[148]. В законах других стран имеются перечни конкретных преступлений, таких как коррупционная деятельность, осуществленная в иностранном государстве, торговля наркотиками и преступления против личности, в случае которых применяется конфискация.

Орудия совершения преступления

К орудиям совершения преступления обычно относятся активы, использованные или планировавшиеся к использованию каким-либо образом, или в качестве части совершения преступления, или для облегчения его совершения — как, к примеру, автомобиль, использованный для транспортировки значительной денежной суммы к получателю взятки. Активы могут стать орудиями совершения преступления, даже если они были приобретены на законно полученные средства. Их незаконное использование превращает их в орудие совершения преступления.

---

[147] В качестве примера положения подобного типа можно привести определение «доходы от незаконной деятельности» из Закона о предотвращении организованной преступности 1998 г. (ЮАР), которое включает собственность, «смешанную с собственностью, являющейся доходом от незаконной деятельности».

[148] См., например, закон «О доходах от преступлений» от 2002 г. (Великобритания), раздел 241, и Уголовный кодекс (Лихтенштейн), раздел 20b (2).

Специалистам-практикам необходимо тщательно обдумать определение понятия «использование», содержащееся в законе или прецедентном праве. Например, если чиновник-коррупционер в телефонном разговоре дает согласие на взятку и договаривается о доставке денег, при этом находясь в доме, вопрос о том, в достаточной ли степени «используется» дом для совершения преступления, является спорным. В качестве другого примера можно привести яхту, на которой развлекали чиновника-коррупционера. Суды некоторых стран требуют, чтобы связь между имуществом и преступлением была не случайна: преступление должно иметь отношение к имуществу, зависеть от него, его совершение должно быть невозможным без данного имущества или быть прямым результатом использования этого имущества[149]. Суды других стран считают, что любое использованное имущество, каким бы маловажным для совершения преступления оно ни было, подлежит конфискации. В подобных случаях, когда, согласно законодательству, «использование» подразумевает существование связи между имуществом и преступлением, то имущество, которое косвенным образом использовалось в качестве орудия совершения преступления, подлежит конфискации.

6.2.2. Стоимостно-ориентированная конфискация

В отличие от постановлений о вещной конфискации, налагаемых на конкретные активы, при стоимостно-ориентированной конфискации во внимание принимается размер выгод, полученных в результате преступных действий, и налагается денежный штраф, соответствующий размерам выгод. В рамках этой системы происходит подсчет выгод, полученных обвиняемым с помощью преступления (непосредственная выгода), а также обычно учитывается любое увеличение размера выгод благодаря повышению цены активов (косвенная выгода). При назначении наказания суд налагает на обвиняемого обязательство, равное такой выгоде. Это решение осуществляется в виде признанного в судебном решении долга или штрафа, налагаемого на любое имущество обвиняемого, вне зависимости от связи между ним и преступлением.

Отсутствие требования к существованию связи между конкретным имуществом и преступлением часто облегчает возможности для получения специалистами-практиками решения о конфискации. Однако выгода должна быть связана с преступлениями, составляющими основу приговора обвиняемого, а это может создавать сложности в тех

[149] См. о применении закона «О злоупотреблении наркотиками» от 1986 г. (1988) 2 Qd. R. 506 (Австралия).

случаях, когда прокурор возбуждает или выигрывает дело лишь по нескольким преступлениям. Кроме того, имущество ограничивается только тем, которое принадлежит обвиняемому, хотя этот вопрос часто решается с помощью презумпций и широкого определения понятия «владение», которое включает активы, контролируемые подследственным, принадлежащие ему или подаренные им (см. раздел 4.2.1 главы 4). Для достижения максимального охвата законы о стоимостно-ориентированной конфискации также могут использоваться совместно с законами о вещной конфискации.

Как и в случае с вещной конфискацией, большое значение имеют правовые определения и толкование основных терминов. Ниже изложены некоторые из проблем, возникающих во время судебных процессов.

Оценка выгоды

Термин «выгода» обычно имеет широкое определение и включает полную стоимость денежной и неденежной выгоды, полученной прямо или косвенно обвиняемым (или третьей стороной по указанию обвиняемого) в результате совершения преступления (см. в разделе 6.2.1 определение доходов, полученных прямо или косвенно). Обычно выгода включает в себя больше, чем вознаграждение финансового характера[150]. К ней также относится, например, следующее:

- размер денежных средств или стоимость активов (включая незаконно приобретенное имущество)[151], полученных в результате совершения преступления;
- стоимость активов, полученных в результате преступления или благодаря реализации выгод от преступления (обвиняемым или третьей стороной по указанию обвиняемого), прямо или косвенно;
- стоимость выгоды, услуг или преимуществ, предоставленных (обвиняемому или третьей стороне по указанию обвиняемого), прямо или косвенно в результате преступления (напри-

[150] В законодательстве некоторых стран содержатся соответствующие указания. См., например, закон «О доходах от преступлений» от 2002 г. (Австралия), раздел 122.

[151] Выгода может включать законное имущество, а также неузаконенное и незаконное имущество, например доходы, полученные от преступного предприятия. Стоимость неузаконенной выгоды трудно подсчитать, и она должна оцениваться на основании имеющихся доказательств. Наиболее удобны для специалистов-практиков системы стоимостно-ориентированной конфискации, имеющие гибкие процедуры оценки выгоды, например позволяющие оценку на основе стоимости на черном рынке и предположительной стоимости за период совершения преступления исходя из денежных поступлений за конечный период времени.

мер, затраты на роскошные развлечения, проходящие по делу о взяточничестве[152], или принуждение к ручному, домашнему или прочему труду в деле о торговле людьми или контрабанде);

- стоимость выгоды, полученной прямо или косвенно из связанной или предыдущей преступной деятельности.

В некоторых государствах предположение о существовании выгоды может быть сделано на основании увеличения стоимости активов, принадлежавших лицу до и после совершения преступления[153].

Как говорилось выше, при использовании системы стоимостно-ориентированной конфискации могут возникнуть проблемы, связанные с необходимостью доказательства связи между выгодой и преступлениями, составляющими основу приговора обвиняемого. Это вызывает затруднения в странах, где прокуроры не всегда возбуждают дело по каждому преступлению (если только они не обязаны делать это); вместо этого они могут возбудить дело только по выборочным обвинениям, типичным для преступного поведения обвиняемого в целом и достаточным для необходимого диапазона вариантов наказаний[154]. Для решения этих проблем было разработано несколько методов:

- **Типичные обвинения, охватывающие длящееся преступное деяние за определенный период.** В странах, где это разрешено, обвинения в преступлении, связанном с коррупцией, совершенном между (дата) и (дата), в конечном итоге позволяют вынести постановление о конфискации всех выгод, полученных в результате такого поведения, за весь период.

- **Опровержимые презумпции и расширенная конфискация.** Опровержимая презумпция, вступающая в силу при вынесении приговора по единичному преступлению, может позволить сделать предположение о том, что выгоды, полученные в течение конкретного длительного периода времени, были получены с помощью этого преступления. Подобная презумпция позволяет проводить конфискацию активов, которые могли быть

[152] По недавним делам были выявлены взятки в форме дорогостоящего развлечения: например, ужин на шестерых стоимостью $90 000, оплата дорожных расходов и пребывания в парках развлечений, а также пользование имуществом.

[153] Такое предположение о выгоде можно сделать в государствах, имеющих законы, направленные против незаконного или неосновательного обогащения, таких как Аргентина и Колумбия.

[154] Такой проблемы не возникло бы в случае возбуждения дела о незаконном или неосновательном обогащении, потому что все выгоды были бы связаны с преступлением.

получены с помощью других преступлений, по которым против обвиняемого не возбуждалось дело или не выносился приговор. Подобным образом положения, разрешающие суду проводить конфискацию активов на основании «связанной с ними преступной деятельности», позволят суду включить в расчет выгод любую связанную или сходную преступную деятельность (см. дополнительную информацию в разделах 6.3.1 и 6.3.3).

Если соответствующая правовая система позволяет издание постановлений о стоимостно-ориентированной конфискации на основании лишь того преступного поведения, за которое обвиняемому вынесен приговор, специалист-практик должен тщательно выбирать преступления для осуществления судебного преследования (т. е. выбрать обвинения в соответствии с желаемыми результатами конфискации). Кроме того, следует тщательно взвешивать любое решение о снятии или изменении обвинений, так как подобные решения могут в значительной степени повлиять на расчет выгод.

Валовая или чистая выгода

В большинстве государств термин «выгода» определяется именно как «валовая выгода», а не «чистая выгода» или «прибыль» после вычета расходов, связанных с приобретением выгоды. Расчет на основе «чистой прибыли» позволил бы чиновнику-коррупционеру вычесть юридические, банковские, транспортные издержки и прочие расходы, оплаченные в процессе отмывания средств, и сохранить часть доходов. Сумма, рассчитанная на основе валовой выгоды, не должна уменьшаться за счет потери стоимости или растраты имущества, потому что стоимость преступной выгоды определяется на момент ее получения.

Коллективная и раздельная ответственность

В некоторых государствах обвиняемые могут нести коллективную или раздельную ответственность по постановлениям о стоимостно-ориентированной конфискации. В результате можно вернуть полную стоимость выгод от каждого из осужденных. Например, в случае преступления, совершенного пятью лицами, в результате которого была получена совокупная выгода в размере $500 000, с каждого из соучастников преступления взимается полная стоимость, а не по $100 000. Этот метод эффективен, если четверо обвиняемых признаны не имеющими средств, а пятый располагает активами на сумму $1 млн.

6.2.3. Дискреционное право на конфискацию

Полномочия суда издавать постановления о конфискации с занесением в производство часто являются дискреционными[155]. Некоторые законы о конфискации предусматривают конкретные факторы, которые суд должен учитывать при осуществлении своего дискреционного права выносить решение о конфискации или отказывать в нем. Эти факторы включают в себя следующее:

- особо затруднительные обстоятельства, которые вынесение постановления о конфискации создаст для лица, к которому оно относится;
- обычные цели использования активов, подлежащих конфискации;
- соразмерность совершенного преступления и конфискуемой суммы[156].

6.2.4. Использование свидетельских показаний экспертов и обобщенных показаний для представления доказательств по делу о конфискации в суде

Судье (или присяжным) может быть сложно понять доказательства, устанавливающие связь между имуществом и преступлением или стоимостью выгод. Подобные доказательства лучше представлять с использованием схем движения средств и таблиц, в которых финансовые данные показаны более понятным образом (см. образцы схем движения средств на рис. 3.5 и 3.6 в главе 3). В этом может помочь бухгалтер-криминалист или следователь по финансовым делам, имеющий навыки и опыт представления доказательств. Если это разрешено, свидетель может представить обобщенные показания в форме таблиц или схем, которые при надлежащей подготовке могут наглядно продемонстрировать, как была получена выгода и как работали сложные схемы. Следует проследить за тем, чтобы вспомогательные средства презентации были точными и верно отражали доказательства, содержащиеся в документах: фактическая или методологическая

[155] В подобных законах говорится, что суд может вынести постановление о конфискации при соблюдении требований.

[156] Особо затруднительные обстоятельства, обычные цели использования и соразмерность чаще всего применяются к случаям, включающим орудия совершения преступления, такие как законно приобретенный семейный дом, также используемый в качестве базы для незаконной деятельности (законная и незаконная цель). См., например, National Director of Public Prosecutions v. Prophet, [2006] ZACC 17 (Конституционный суд ЮАР) (факторы, которые учитывались при поддержке решения о конфискации дома в качестве орудия при осуществлении незаконной деятельности, связанной с наркотиками).

ошибка может подвергнуть сомнению надежность доказательств и оставить большую прореху в обвинении.

6.3. Усовершенствованные положения о конфискации

В большинстве государств существуют процедурные вспомогательные средства и усовершенствованные положения, разработанные с целью повышения эффективности закона о конфискации или более широкого охвата конфискуемого имущества[157]. За исключением положений о замещающих активах, которые нужны только в системах вещной конфискации, большинство их них можно применять в системе как стоимостно-ориентированной, так и вещной конфискации.

6.3.1. Опровержимые презумпции

Опровержимая презумпция — заключение о достоверности предположения или соответствии факта действительности, сделанное на основании обоснованных суждений, при отсутствии полной уверенности, в определенных обстоятельствах. Таким образом, если специалист-практик устанавливает определенные обстоятельства, достаточные для формирования презумпции, лицо, против которого она используется, обязано доказать ее несостоятельность, представив доказательства, опровергающие ее. В противном случае первоначальная презумпция будет расцениваться судом как не опровергнутый факт.

В уголовном законодательстве превосходство имеет презумпция невиновности — юридическое или конституционное право обвиняемого считаться невиновным, если не доказана его вина. Бремя доказывания вины в соответствии с установленным критерием ложится на сторону обвинения, и в противном случае обвиняемому выносится оправдательный приговор. Опровержимые презумпции нечасто используются в уголовных делах, так как они фактически переносят бремя доказывания на обвиняемого[158], однако они распространены

[157] Использование усовершенствованных процедур поощряется международными конвенциями и соглашениями. Конвенция ООН против коррупции (UNCAC) ст. 48, 59, Рамочное решение Европейского совета 2005/212/JHA от 24 февраля 2005 г. «О конфискации доходов, орудий и собственности, связанной с преступной деятельностью», ст. 3.

[158] Например, лицо, хранящее наркотики, количество которых превышает указанное в законе, может, в отсутствие доказательств обратного, считаться торговцем наркотиками.

в делах о конфискации и гражданских делах или прочих судебных разбирательствах, где презумпция невиновности не применяется, так как речь не идет ни об уголовной ответственности, ни о личных свободах[159].

Презумпции могут быть эффективно использованы в делах о конфискации с участием государственных чиновников-коррупционеров, так как эти чиновники, особенно состоящие на государственной службе в течение длительного срока, имеют обширные возможности для присваивания и сокрытия средств. У них часто бывает возможность влиять на свидетелей и препятствовать рассмотрению своих активов. Снятие со стороны обвинения бремени по установлению связи между необъяснимым богатством и конкретными эпизодами незаконного поведения или выгодами от преступления значительно повышает вероятность вынесения решения о конфискации.

Презумпции являются эффективным инструментом, и специалисты-практики должны обеспечить их надлежащее использование. Любое постоянное злоупотребление инструментами системы конфискации может испортить репутацию всей системы[160]. Например, использование презумпций для конфискации всего имущества лица, совершившего сравнительно малозначительное преступление, может вызвать вопросы о справедливости системы конфискации. Распространенные основания для формирования презумпций включают следующие.

- **Владение.** Согласно этой презумпции, активы, находящиеся во владении лица во время совершения преступления, в течение некоторого времени до и после него, считаются доходами от преступления или орудием его совершения.
- **Организации.** Эта презумпция применяется в случаях организованной преступности, когда активы, принадлежащие лицу, которое принимало участие в деятельности преступной организации или оказывало ей поддержку, расцениваются как активы, находившиеся в распоряжении такой организации, и могут быть

[159] Обратите внимание на то, что решение о конфискации в уголовном порядке выносится после вынесения приговора. В налоговом и таможенном законодательстве в судопроизводстве также применяются подобные презумпции.

[160] В некоторых странах применение некоторых презумпций ограничено серьезными преступлениями: Закон о конфискации 1987 г. (Австралия, штат Виктория) и Закон о доходах от преступлений 2002 г. (Австралия). В Великобритании презумпции по делам о стоимостно-ориентированной конфискации разрешены только в случаях «преступного образа жизни»: Закон о доходах от преступлений 2002 г., раздел 6.

конфискованы[161]. Использование этого усовершенствованного положения помогает подорвать экономические основы укоренившихся преступных групп.

- **Образ жизни**[162]**.** Эту презумпцию можно использовать, когда прокурор может продемонстрировать, что обвиняемый не располагает законными источниками дохода, которые могли бы служить обоснованием стоимости активов, накопленных за определенный период времени[163]. Предметы, законное приобретение которых обвиняемый может доказать, могут быть исключены из постановления о конфискации. При этой презумпции обвиняемому необходимо дать обоснование возможности приобретения применительно к большему количеству активов, чем в случае расследования конкретного преступления.
- **Перевод активов.** Согласно закону, может использоваться презумпция о том, что перевод активов родственникам и связанным с обвиняемым лицам или любой перевод по цене ниже рыночной является незаконным[164]. Правообладатель должен доказать, что имущество являлось предметом коммерческой операции с оплатой справедливой рыночной цены[165]. Если презумпция не будет опровергнута, перевод будет признан незаконным.
- **Характер преступления.** Эта презумпция обычно связана с приговором, выносимым по определенному классу тяжких преступлений, таких как торговля наркотиками в больших объемах, крупные формы коррупции или мошенничества, рэкет или

[161] В 2005 г. Федеральный верховный суд Швейцарии постановил, что бывший президент Нигерии Сани Абака, его родственники и связанные с ним лица образовывали преступную организацию, и вынес решение о конфискации и возврате связанных с ним активов на сумму $458 млн, используя эти положения. См. также Уголовный кодекс (Швейцария), ст. 72.

[162] Презумпция, основанная на образе жизни, отличается от преступления, связанного с незаконным обогащением или необоснованными ресурсами. Хотя определение часто бывает одинаковым, применяемые процедуры различны.

[163] В ЮАР эта презумпция распространяется на срок до семи лет до начала судебного разбирательства. Закон о предотвращении организованной преступности, вторая поправка, 1999 г., раздел 22. В Великобритании период для обвиняемых, чей образ жизни был признан преступным, составляет шесть лет. Закон о доходах от преступлений (Великобритания), раздел 10(8); также см. Уголовный кодекс (Франция), ст. 131–21.

[164] В Таиланде перевод собственности родственникам считается незаконным: Закон о борьбе с отмыванием денег 1999 г., разделы 51 и 52.

[165] В Колумбии сторона, пытающаяся опровергнуть презумпцию, должна также доказать, что операция действительно имела место (т. е. покупающая сторона имела достаточный доход для покупки и продающая сторона получила деньги).

организованная преступность. После вынесения приговора по подобному преступлению вступает в силу опровержимая презумпция и активы, накопленные в течение периода совершения преступления, считаются доходами от преступления и подлежат конфискации.

Хотя бремя по опровержению презумпции лежит на правонарушителе, прокурор обычно представляет некоторую информацию в противовес опровергающим доказательствам, которые может представить правонарушитель, помогающую суду сделать заключение о том, что имущество было приобретено на незаконные доходы или является орудием совершения преступления. Присутствие такого материала значительно затруднит для правонарушителя опровержение презумпции, которое он мог бы сделать путем простого утверждения о законном источнике или использовании имущества.

6.3.2. Положения о замещающих активах

Положения о замещающих активах помогают преодолеть препятствия, которые часто возникают в условиях режима вещной конфискации, такие как необходимость отслеживания активов или доказывания их связи с преступлением, позволяя проводить конфискацию активов, не связанных с преступлением. Подобные положения могут требовать доказательства того, что:

- изначальные активы были получены в результате от преступления или конкретное имущество использовалось в качестве орудия совершения преступления;
- невозможно установить местонахождение имущества или оно недоступно по иной причине.

Когда установлено, что правонарушитель растратил прямые доходы от преступления, прокурор может применить конфискацию эквивалентной стоимости его законных активов. Законы о стоимостно-ориентированной конфискации не нуждаются в положении о замещающих активах, так как накладывают сходное денежное обязательство на лицо, получившее выгоду, из любых его активов[166].

6.3.3. Расширенная конфискация

В некоторых странах суду разрешается конфисковать (или включать в оценку выгоды) активы, полученные в результате аналогичной пре-

[166] В США замещающие активы могут быть конфискованы по большинству дел об уголовной конфискации, но не по делу о конфискации вне уголовного производства.

ступной деятельности или прочей преступной деятельности, связанной с преступлением[167]. Не обязательно предъявлять правонарушителю обвинение в этой другой деятельности, связанной с преступлением, однако суд должен решить, что она в достаточной степени связана с преступлением (см. вставку 6.3). В некоторых других государствах суду разрешается конфисковать у осужденного все активы или их часть без учета того, были они приобретены до или после совершения преступления[168]. Применение подобных положений часто ограничивается тяжкими преступлениями, такими как терроризм, организованная преступность, отмывание денег или торговля наркотиками, и распространяется лишь на активы, принадлежащие правонарушителю.

6.3.4. Аннулирование сделок по передаче активов

В дополнение к использованию презумпций некоторые государства, с целью признания неправомерными некоторых случаев передачи активов (см. раздел 6.3.1), ввели положения закона, согласно которым все права на конфискуемое имущество переходят государству или правительству в момент осуществления незаконного действия, которое впоследствии служит основанием для конфискации[169]. Если впоследствии имущество передается, оно по-прежнему подлежит конфискации, за исключением случаев передачи добросовестным приобретателям, не знавшим о том, что имущество подлежит конфискации.

6.3.5. Автоматическая конфискация при вынесении обвинительного приговора

Положения этого типа ведут не к использованию опровержимой презумпции, а к конфискации согласно закону, срабатывающему по умолчанию. Такое положение избавляет от необходимости принятия

[167] Такие расширенные полномочия по конфискации требуются в странах Европейского союза. Рамочное решение Совета Европейского союза 2005/212/JHA от 24 февраля 2005 г. «О конфискации доходов, орудий и собственности, связанной с преступной деятельностью», ст. 3. В ЮАР Законом о предотвращении организованной преступности 1998 г., раздел 18(1)(c), разрешено включение активов, приобретенных посредством деятельности, связанной с преступной, в оценку выгоды при вынесении постановлений о стоимостно-ориентированной конфискации.

[168] Уголовный кодекс (Франция), ст. 131–21.

[169] Эта концепция используется в некоторых случаях конфискации в США и называется принципом обратного действия. Глава 21 Свода законов США, раздел 853 (c) и 881 (h) и глава 18 Свода законов США, раздел 1963 (c). Подобные положения также можно найти в законах об административной конфискации.

Вставка 6.3. Использование определения «деятельность, связанная с преступлением» для конфискации всех соответствующих доходов

В течение двух месяцев таможенный инспектор г-жа X получила три взятки от агентов, работавших под прикрытием. Общая сумма взяток составила $20 тыс. Полученные доказательства показывали, что она планировала дальнейшие действия, которые должны были привести к получению дополнительных взяток, и что прирост ее состояния был на $500 тыс выше того прироста, который она могла бы обеспечить из зарплаты государственного служащего в период предыдущих двух лет. Было обнаружено несколько сообщений о подозрительных операциях на крупные суммы денег, осуществленные г-жой X.

Г-жа X была признана виновной по трем эпизодам коррупции на основании взяток, полученных от агентов, работавших под прикрытием. Прокурор подал заявку на вынесение постановления о конфискации на основании выгоды, полученной от совершения трех преступлений и «деятельности, связанной с преступлением» — вариант, возможный согласно законам о конфискации данного государства. Прокурор представил доказательства того, что г-жа X принимала участие в бизнесе по вымогательству взяток от импортеров, и что необъяснимый рост состояния на $500 тыс был результатом коррупционной деятельности, которая была связана с теми преступлениями, в которых она была признана виновной. Суд вынес решение о конфискации $520 тыс — сумма трех взяток плюс стоимость состояния, полученного от преступной деятельности, связанной с доказанными преступлениями[a].

[a] Если бы пункт о «деятельности, связанной с преступлением» не был включен в законодательство, обвинение смогло бы получить постановление на конфискацию лишь 20 тыс долларов (сумма трех взяток).

судебного решения при выполнении определенных условий[170]. Лицо, заявляющее о своих интересах в имуществе, подлежащем автоматической конфискации, — подсудимый, невиновный владелец или третья сторона, — может подать заявление об исключении этого имущества из действия закона, доказав его законное происхождение и использование. Бремя доказывания лежит на заявителе.

6.4. Интересы третьих сторон

Третьи стороны, потенциально имеющие законный имущественный интерес в активах, подлежащих конфискации, имеют право на получение уведомления о судебном разбирательстве и возможность дать показания[171]. Обычно лицам, которые, по мнению властей, могут

[170] Автоматическая конфискация применяется в Австралии.

[171] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 31(9), 35, 55(3)(c), 57; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 12(8),

иметь признаваемое законом право на имущество, отправляются соответствующие уведомления. Эти неофициальные уведомления следует рассылать в больших количествах. Если сторона сообщит о своем имущественном интересе, следует вручить ей официальное уведомление. Поскольку конфискация аннулирует все права на имущество, дополнительное уведомление для широкой общественности обычно публикуется в газетах или Интернете. Также должны существовать процедуры для учета законных интересов третьих сторон при издании постановлений о наложении запрета (см. обсуждение этого вопроса в разделе 4.5 главы 4).

Этапы процедур по утверждению интересов третьих сторон могут разниться в зависимости от того, проводится ли конфискация в уголовном порядке или вне уголовного производства. Обычно при конфискации в уголовном порядке уголовное разбирательство в отношении преступления, лежащего в основе связанных с ним преступных действий, должно быть завершено, и решение о конфискации активов подсудимого должно быть принято прежде, чем суд заслушает третьи стороны по вопросу их интересов. В некоторых государствах до вынесения судебного решения разрешено появление в суде третьих сторон, которые могут представить ограниченные возражения, например что постановление о наложении запрета ведет к особо затруднительным обстоятельствам или что активы имеют законный источник и необходимы для оплаты расходов на проживание. В системах конфискации вне уголовного производства претензии третьих сторон обычно рассматриваются во время основного судебного разбирательства. Обычно сторона должна доказать, что она имеет в активах долю, которую можно выделить из них законным путем; эта доля имущества была приобретена до совершения любого из уголовных преступлений и у стороны не было оснований полагать, что эти активы причастны к преступлению; или доля в активах возникла после совершения преступного деяния и сторона является добросовестным покупателем на возмездных началах.

6.5. Конфискация активов, расположенных в иностранных государствах

Часто расследования дел о коррупции и отмывании денег выходят за границы одного государства, что требует сотрудничества с иностран-

13(8); Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5(8).

ными коллегами. Участие иностранного государства одновременно и осложняет дело, и открывает целый ряд новых возможностей. Например, если дело включает преступления, связанные с коррупцией и отмыванием денег, совершенные внутри страны, и преступления, связанные с отмыванием денег, совершенные за рубежом, может возникнуть несколько возможностей:

- судебное разбирательство по делу о конфискации внутри страны может проходить в иностранном государстве согласно запросу об оказании взаимной правовой помощи, и активы будут возвращены в запрашивающее государство, согласно международным соглашениям, договорам и прочим соглашениям (см. описание судебных разбирательств по запросам об оказании взаимной правовой помощи в главе 7)[172];
- в результате судебного разбирательства в иностранном государстве доходы от конфискации могут вернуть в государство, пострадавшее от коррупции, путем прямого возврата или соглашения о разделе активов (см. описание таких судебных разбирательств в главе 9);
- судебное разбирательство по делу о конфискации может проходить одновременно внутри государства и за рубежом.

Эти возможности показаны на рис. 6.1.

6.6. Возврат активов с помощью конфискации в пользу пострадавших от преступления

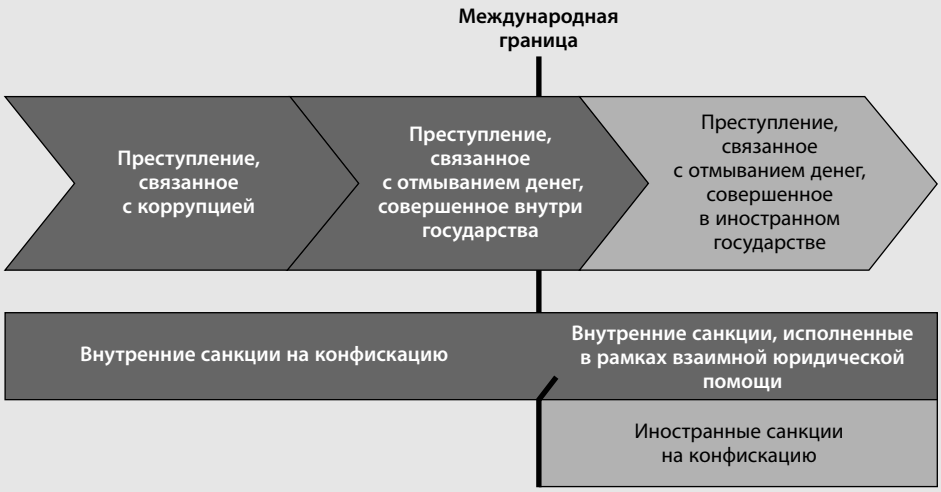
Все чаще государства используют механизмы конфискации в качестве средства возмещения убытков пострадавшим от преступления[173]. Были разработаны законы и нормативные документы, дающие пострадавшим приоритет перед государственным казначейством или фондом конфискации. Если активов достаточно, чтобы удовлетворить решение и о конфискации, и о возмещении убытков, конфискованные активы могут быть размещены на депозитном счете и возвращены государству или правительству после того, как будут возмещены убытки пострадавшим.

---

[172] Например, см. положения о возврате в Конвенции ООН против коррупции (UNCAC), ст. 57.

[173] Эта практика поддерживается международными соглашениями. См. Конвенцию ООН против коррупции (UNCAC), ст. 57(3)(c), и Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 14(2).

Рис. 6.1. Конфискация активов в иностранном государстве



Источник: иллюстрация авторов

Подобные механизмы гарантируют, что постановления о конфискации не будут исполняться за счет пострадавших, которым причитается возмещение убытков от преступной деятельности. Еще одно преимущество такого подхода заключается в наличии общих положений о наложении запрета на активы в связи с конфискацией. Эти положения позволяют эффективней использовать запрет в качестве обеспечительной меры после предъявления официального обвинения, а также часто могут использоваться в гражданском судопроизводстве для возмещения убытков или обеспечения выплаты компенсации. И наконец, использование конфискации в целях возмещения убытков пострадавшим от преступления может сэкономить им значительные суммы на вознаграждении или комиссионных за возврат средств, которые обычно взимаются в случае частного (гражданского) судебного разбирательства.

6.7. Распоряжение конфискованными активами

Законы о конфискации часто требуют ликвидации конфискованных активов и помещения доходов на консолидированный государственный счет или в государственное казначейство. В ряде стран созданы

фонды конфискации активов, в которые полагается помещать доходы от реализации активов[174]. Эти фонды используются в в целях реализации правоохранительных программ и конфискации, включая покупку оборудования, обучение специалистов, следственные расходы, а также затраты стороны обвинения, управление активами и ликвидацию[175] (обсуждение вопросов, связанных с управлением активов, подлежащих конфискации, см. в главе 5).

[174] Эти государства включают Австралию, Канаду, Италию, Люксембург, Намибию, Испанию, ЮАР и США. Список государств, имеющих фонды конфискации, см. в Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery—A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 91.

[175] Более подробную информацию об этих вариантах см. в Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery—A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 90–94 и Stolen Asset Recovery Initiative Secretariat, “Management of Confi scated Assets” (Washington, DC, 2009).

ГЛАВА 7

Международное сотрудничество в вопросах возврата активов

Дела о коррупции и наиболее сложные дела об отмывании денег обычно требуют проведения работы по возврату активов не только внутри государства, но и за рубежом. Некоторые эпизоды преступления могут быть совершены в иностранном государстве: компания, дающая взятки за получение контракта, может иметь штаб-квартиру в другой стране; так же и чиновники, берущие взятки, могут отмывать свои нажитые нечестным путем доходы за пределами собственной страны. Кроме того, международный финансовый сектор особенно привлекателен для людей, стремящихся отмыть средства и воспрепятствовать их отслеживанию. Посредники или подставные лица, такие как бухгалтеры, юристы или доверительные фонды и компании — поставщики услуг, предлагают доступ в финансовый сектор и помогают скрыть участие чиновника-коррупционера в операции или его владение активами. Чиновники-коррупционеры используют сложные финансовые схемы, часто с участием офшорных центров, фиктивных компаний и корпоративных структур, для отмывания доходов от коррупции. Помимо этого, деньги можно переместить очень быстро, зачастую мгновенно, одним нажатием кнопки клавиатуры или сотового телефона, с помощью таких инструментов, как системы электронных денежных переводов, аккредитивы, кредитные и дебетовые карты, банкоматы и мобильные устройства.

С другой стороны, работа по отслеживанию активов и их возврата сотрудниками правоохранительных органов и прокуратуры может занять несколько месяцев или даже лет, поскольку принцип суверенитета ограничивает возможности властей одной страны предпринимать следственные, правовые и судебные действия в других стра-

нах. Успех отслеживания и возврата активов часто зависит от помощи иностранных государств. Процесс предоставления помощи часто замедляется и осложняется различиями в правовых традициях, законах и процедурах, языках, часовых поясах и ресурсах.

Этими факторами обусловлена важная роль международного сотрудничества в возврате активов, переправленных за границу. Международное сообщество заключило ряд многосторонних соглашений и внедрило механизмы, требующие от государств — участников сотрудничества в вопросах расследований предоставления доказательств, обеспечительных мер и конфискации, а также возврата активов (см. вставку 1.1 главы 1). Рисунок 7.1 наглядно показывает, что международное сотрудничество является неотъемлемой частью каждого этапа возврата активов.

Специалистам-практикам следует принимать во внимание тот факт, что международное сотрудничество основано на принципе взаимности: государство, в котором были незаконно присвоены активы, должно не только запрашивать помощь в иностранных государствах, где скрыты активы, но и, в свою очередь, предоставлять информацию или доказательства этим государствам, чтобы вернуть активы. Кроме того, специалисты-практики должны проявлять активность в международном сотрудничестве, а также предупреждать своих иностранных коллег о возможных фактах преступлений, связанных с коррупцией. Основные формы сотрудничества включают в себя неофициальную помощь[176], раскрытие информации по собственной инициативе, работу совместных следственных групп, запросы взаимной правовой помощи, перевод преступных доходов в другое государство, принятие национальных законов, позволяющих прямой возврат, исполнение или регистрацию предварительного постановления на наложение запрета или конфискации, изданного в другом государстве, а также экстрадицию[177].

---

[176] В данной книге термин «неофициальная помощь» включает любой тип помощи, не требующий направления официального запроса на оказание взаимной правовой помощи. Положения, разрешающие такую помощь одного специалиста другому, могут содержаться в законодательстве о взаимной правовой помощи, охватывать официальные органы власти, организации и ведомства. Описание этого типа помощи и его сравнение с процессом направления запроса взаимной правовой помощи см. в разделе 7.2.

[177] Экстрадиция — это процесс, с помощью которого государство выдает подозреваемых или осужденных преступников. Несмотря на то что частично процедуры и требования экстрадиции и взаимной правовой помощи совпадают, существует ряд дополнительных аспектов, таких как экстрадиция собственных граждан, пределы ответственности лица согласно ордеру на экстрадицию (*specialty*) и принцип безусловной выдачи (*non-inquiry doctrine*). Подробный обзор этих вопросов выходит за рамки данного руководства.

Рис. 7.1. Этапы возврата активов и интегрирование международного сотрудничества

Источник: иллюстрация авторов

Решение о форме и процедурах сотрудничества в каждом конкретном случае принимается индивидуально. В этой главе обсуждаются стратегические аспекты, проблемы и характеристики различных вариантов международного сотрудничества, с которыми могут столкнуться специалисты, действующие в сфере возврата активов.

7.1. Основные принципы

Специалисты-практики, нуждающиеся в международном сотрудничестве, должны с самого начала своей работы придерживаться следующих четырех принципов.

7.1.1. Использование международного сотрудничества на каждом этапе дела

Когда дело выходит за пределы границ государства, специалисты-практики должны немедленно направить усилия на международное сотрудничество и поддерживать его на протяжении всего расследования. Бывали случаи, когда власти государств ждали вынесения внутреннего приговора и издания постановления о конфискации,

прежде чем начать процесс отслеживания и обеспечения сохранности активов за рубежом, что приводило к неблагоприятным результатам. Такая отсрочка давала чиновнику-коррупционеру широкие возможности для перевода средств в государства, отказывающиеся от сотрудничества, в которых существует банковская тайна. Таким образом, необходимо привлекать власти других государств в самом начале расследования, хотя бы неофициальным образом. Раннее установление тесного контакта может помочь специалистам-практикам понять особенности правовой системы иностранного государства и проблемы, которые могут возникнуть при проработке версий и формировании стратегии. Это также дает иностранному государству возможность подготовиться к сотрудничеству.

7.1.2. Развитие и укрепление личных связей

Формирование личных связей с иностранными коллегами — залог успеха в деле возврата активов. Телефонный звонок, письмо, отправленное по электронной почте, видеоконференция или личная встреча очень способствуют продвижению дела. Подобное общение важно на всех этапах: при получении информации и данных, принятии стратегических решений, для понимания требований иностранного государства к запросу помощи, составления запросов об оказании взаимной правовой помощи или контроля выполнения запросов. Таким образом, можно сократить задержки, особенно за счет устранения недопонимания, вызванного различиями в терминологии и правовой традиции. Личные связи также помогают продемонстрировать серьезность подхода, заинтересованность в работе над делом, способствуют построению доверия между сторонами и стимулируют повышенное внимание к делу.

На ранних этапах крупных дел личная встреча специалистов-практиков стран, которые будут принимать участие в расследовании, облегчает обмен информацией. Такие встречи также помогают построению доверия между коллегами из разных стран, оценке стратегий и изучению требований к подаче запроса об оказании взаимной правовой помощи (см. вставку 7.1). В некоторых случаях, особенно когда ресурсы ограниченны или в деле участвуют несколько государств, специалисты-практики могут пригласить представителей иностранных государств на совещание по конкретному делу, проводимое в их стране[178]. В других случаях они могут сами посетить государства, участвующие в расследовании.

[178] Таким вариантом пользовались специалисты-практики из Бразилии.

Вставка 7.1. Установление связей: Перу

В сентябре 2000 г. по телевидению была показана видеозапись того, как Владимиро Монтесинос, глава разведывательной службы Перу при президенте Альберто Фухимори, дает взятку одному из конгрессменов. После этого Швейцария воспользовалась возможностью раскрытия информации по собственной инициативе, проинформировала Перу о наличии замороженных активов в своих банках и предложила подать запрос об оказании взаимной правовой помощи. Прокурор из Перу лично связался со швейцарским следственным судьей, ведущим дело, по телефону, а затем встретился с ним в Цюрихе. Установление личного контакта помогло получить следующие важные результаты:

- **Были приняты основные стратегические решения.** После обсуждений вариантов возврата активов власти Перу решили начать собственное судебное преследование и использовать взаимную правовую помощь и механизм отказа от прав на имущество для возврата замороженных средств из Швейцарии.
- **Прояснились требования к запросам об оказании взаимной правовой помощи.** С помощью личного контакта представители Перу получили представление об используемой в Швейцарии системе и поняли, какие доказательства и документы им нужны для успешного направления запроса в Швейцарию.
- **Появилось доверие.** С помощью личных контактов были продемонстрированы политическая воля и заинтересованность обеих сторон, что помогло построению доверия между сторонами.

Такие результаты личного общения сыграли решающую роль в возврате $93 млн в течение двух лет.

Однако нередко установить личные связи бывает непросто. У многих специалистов может не быть доступа в Интернет для поиска контактных лиц, полномочий делать международные звонки и достаточных ресурсов для посещения международных или региональных совещаний, где они могли бы установить личные связи. Даже если они получат имя и номер телефона контактного лица, языковой барьер может помешать общению.

Несмотря на это, личные связи являются важным условием успешного возврата активов и потому следует использовать все возможности для их установления. Потраченное время и силы в результате окупятся или в виде рекомендаций по выбору действий и сбору версий по делу, или в виде поддержки при составлении запроса об оказании взаимной правовой помощи. Во вставке 7.2 приведен перечень вариантов установления личных контактов.

Вставка 7.2. Контакты в международном сотрудничестве

Личные контакты: связи, установленные при расследовании предыдущих дел, во время встреч, конференций и т. д.

Рекомендации: коллеги, личные контакты, судьи по связям или атташе по правоохранительным вопросам, социальные сети и международные организации (например, Всемирный банк или Управление по наркотикам и преступности ООН) могут дать рекомендации на основании личных связей.

Коллеги в иностранных государствах:

- правоохранительные органы (такие, как полиция и организации, занимающиеся вопросами борьбы с коррупцией, таможенного и налогового контроля и применения законов о противодействии незаконному обороту наркотиков);
- подразделения финансовой разведки;
- регулирующие органы (в банковской сфере и на рынке ценных бумаг);
- прокуратура;
- следственные судьи / следователи;
- иностранный юрист (некоторые государства приглашают юриста, знакомого с процедурами и требованиями иностранного государства).

Специалисты по связям и региональные атташе по правоохранительным вопросам: в посольствах или консульствах многих государств имеются консультанты, занимающиеся вопросами международного сотрудничества с иностранными государствами. Эти консультанты знают законы и процедуры как своего государства, так и государства, где они работают, и эти знания могут помочь специалистам-практикам избежать подводных камней при работе с различными правовыми системами. Их функции могут отличаться, но обычно в их задачи входит облегчение контакта с партнерами, обеспечение информацией, помощь в подготовке запроса об оказании взаимной правовой помощи (рассмотрение предварительной версии документа) и контроль его выполнения. Специалисты-практики могут связаться с посольством иностранного государства у себя в стране, консульством или министерством иностранных дел и узнать, имеется ли у них подобный консультант.

В качестве примера государств, имеющих подобных специалистов, можно назвать Аргентину, Чили, Колумбию, Францию, Великобританию и США (ФБР и Бюро по контролю над соблюдением иммиграционного и таможенного законодательства).

Центральная власть

- *Внутренняя*. Центральная власть страны может дать специалистам рекомендации касательно того, с кем им следует связаться, и обеспечить информацией

о государствах, с которыми у нее имеются многосторонние и двусторонние соглашения.

- *В запрашиваемых государствах*. Орган центральной власти в запрашиваемом государстве должен дать информацию о том, как следует действовать, чтобы удовлетворить потребности запрашивающего государства и соблюсти законы запрашиваемого государства. Многие из подобных органов обеспечивают помощь в составлении запросов.

Сети специалистов-практиков

- Список контактных лиц в Инициативе по возврату активов и Интерполе: информацию о национальных сотрудниках, которые круглосуточно принимают срочные запросы об оказании международной помощи, можно найти по адресу: http://www.interpol.int/public/corruptionstar/default.asp.
- Группа «Эгмонт»: международная сеть подразделений финансовой разведки.
- Интерпол, Европол, Асеанпол, Америпол: международные (и региональные) полицейские организации, цель которых — облегчить международное сотрудничество полиции.
- Всемирная таможенная организация и ее региональные центры по правоохранительной работе.
- Камденская межведомственная сеть по возврату активов (CARIN): неофициальная сеть полицейских и судебных органов, занимающихся конфискацией доходов от преступлений.
- Южно-Африканская межведомственная сеть по возврату активов: неофициальная сеть южноафриканских полицейских и судебных органов, занимающихся конфискацией доходов от преступлений, организованная по типу CARIN.
- Арабская сеть по борьбе с коррупцией и нелегальной деятельностью.
- Иберо-Американская ассоциация прокуроров.
- Иберо-Американская сеть международного правового сотрудничества (Сеть по обмену информацией).
- Сеть Организации американских государств (ОАГ): проверяет и обеспечивает связь специалистов-практиков через безопасную компьютерную систему.
- Европейская судебная сеть: представители национальных судебных и прокурорских органов, являющиеся контактными лицами по вопросам взаимной юридической помощи.
- Евроджаст: судьи и прокуроры из стран — членов Европейского союза, помогающие национальным властям в расследовании и судебном преследовании серьезных международных уголовных дел.

7.1.3. Привлечение неофициальной помощи до подачи запроса об оказании взаимной правовой помощи, в процессе и после подачи запроса

Многие специалисты-практики направляют запрос об оказании взаимной правовой помощи сразу же после того, как установят необходимость международного сотрудничества. Однако какую-то важную информацию можно получить быстрее и проще путем прямого контакта с коллегами в правоохранительных органах и подразделениях финансовой разведки или с атташе по правоохранительным вопросам, работающими на местном или региональном уровне. Подобная помощь может привести к более быстрому выявлению активов, уточнению того, какая помощь потребуется в дальнейшем, и, что еще более важно, обеспечивает надлежащую основу для запроса об оказании взаимной правовой помощи. Такие контакты также дают возможность узнать о процедурах и системе иностранного государства и оценить варианты стратегии. Для неофициальных контактов часто необходимо разрешение центральных властей, чтобы не нарушался протокол общения с другим государством и соблюдались законы и нормативные документы в отношении иностранной помощи[179].

7.1.4. Понимание возможных проблем

Специалисты-практики могут столкнуться со множеством препятствий при попытках организовать международное сотрудничество, поэтому важно, чтобы они были осведомлены о возможных сложностях и предпринимали шаги, необходимые для их преодоления[180]. Различия в правовых традициях и системах конфискации, судебные вопросы, отличия процедур, юридические препятствия и задержки — вот те сложности, о которых специалистам-практикам следует помнить, предпринимая меры к их преодолению (см. обсуждение некоторых из этих сложностей в разделе 2.6 главы 2). Специалистам, действующим в сфере возврата активов, не следует забывать, что предоставление информации иностранному государству неофициально или по запросу об оказании взаимной правовой помощи может привести к тому, что запрошенное государство начнет собственное расследование и впоследствии откажется предоставлять помощь до завершения собственного судебного разбирательства. Кроме того, обязательства по рас-

[179] Действия без соответствующего разрешения могут нанести делу непоправимый урон.

[180] Kevin Stephenson, Larissa Gray, Ric Power, Jean-Pierre Brun, Gabriele Dunker, Melissa Panjer, Barriers to Asset Recovery: An Analysis of the Key Barriers and Recommendations for Action (Washington, DC: World Bank, 2011).

крытию информации могут значительно задержать процесс предоставления помощи. Помимо этого, несмотря на обязательства по сохранению конфиденциальности, нередки случаи утечки информации.

Чтобы взвесить риски, специалистам-практикам следует воспользоваться личными связями и узнать о других системах, подтвердить стратегию и обсудить последствия предоставления информации до обсуждения сути вопроса. Чтобы облегчить продвижение дела без нарушения законов о конфиденциальности или тайне, на начальных стадиях дела и планирования стратегии специалисты-практики часто говорят гипотетически. Например: «Лицо X совершило деяние Y. Как мне достичь результата Z в иностранном государстве?» Во вставке 7.3

Вставка 7.3. Обязательства по раскрытию информации — препятствия к выполнению запроса об оказании взаимной правовой помощи

В нескольких государствах, Лихтенштейне, Люксембурге и Швейцарии, имеются обязательства по раскрытию информации, согласно которым власти должны уведомить подследственных о полученном запросе об оказании взаимной правовой помощи и подследственным должно быть предоставлено право обжаловать решение о предоставлении информации. Это создает проблемы, особенно с запросами информации по банковским счетам или об обеспечительных мерах. Эти обязательства не только ведут к риску растраты средств после уведомления, но и к длительным задержкам. Подследственный использует все возможные средства, чтобы воспрепятствовать предоставлению помощи, и подаст все возможные апелляции, на что могут уйти месяцы или годы. Ниже приведены некоторые советы по преодолению этого препятствия.

- Обсудите вопросы и стратегию с иностранными коллегами.
- Рассмотрите возможность совместного расследования или предоставления информации иностранным властям, чтобы они смогли провести собственное расследование и принять обеспечительные меры. Любой из этих вариантов может устранить эту потенциальную задержку, так как раскрытие информации подследственному будет отложено до проведения внутреннего расследования и принятия обеспечительных мер.
- Во избежание потенциальных обвинений во вмешательстве в частную жизнь убедитесь, что запрос не слишком широк.
- Убедитесь, что факты и причины запроса изложены четко, во избежание потенциальных возражений в связи с тем, что не выполняется условие обоюдного признания деяния преступлением. То есть подследственный мог бы заявить, что запрос направлен в связи с налоговым расследованием, замаскированным под расследование дела о коррупции, чтобы обойти принцип обоюдного признания деяния преступлением.

описаны некоторые советы по преодолению препятствия в виде обязательства о раскрытии информации.

7.2. Сравнение неофициальной помощи и взаимной правовой помощи

Взаимная правовая помощь — это процесс, в котором государства просят о помощи и предоставляют ее в сборе информации, разведывательных данных и доказательств для расследования, применения обеспечительных мер и исполнения иностранных постановлений и решений суда. В данном руководстве различается помощь, требующая запроса, и помощь, которая может предоставляться неофициально. Запрос об оказании взаимной правовой помощи обычно подается в письменном виде, и он должен соответствовать определенным процедурам, протоколам и условиям, изложенным в многосторонних или двусторонних соглашениях и национальном законодательстве. На стадии расследования в эти запросах обычно просят о предоставлении доказательств, применении обеспечительных мер или использовании определенных следственных методов (таких, как полномочия по требованию предоставления документов по банковскому счету, получение постановлений на обыск и выемку, снятие официальных показаний свидетелей и вручение документов). Запрос об оказании взаимной правовой помощи обычно требуется для исполнения постановлений о конфискации.

Неофициальная помощь обычно состоит в любых действиях официальных органов, предпринятых за рамками запроса об оказании взаимной правовой помощи. В некоторых государствах неофициальную помощь тоже считают официальной, так как ее концепция заложена в законодательстве, касающемся взаимной правовой помощи, и оказывается официальными властями, организациями или администрацией. Важность подобного сотрудничества подчеркивается в международных соглашениях[181]. В отличие от информации, полученной по запросу об оказании взаимной правовой помощи, информация, полученная неофициальным путем, может не быть принята в качестве доказательства судом. Она является скорее разведывательными данными, которые можно использовать в ходе расследования и которые помогают в составлении официального

[181] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 48 и 50; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 26 и 27; Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 9; 40+9 рекомендаций FATF, рекомендация 40.

запроса[182]. Неофициальная помощь может предоставляться во время телефонного разговора с коллегами (с сотрудниками правоохранительных органов, следственными судьями или прокурорами), через административное сотрудничество (например, подразделениями финансовой разведки) или в ходе личных встреч[183]. Она может включать меры, не требующие вторжения в сферу частной жизни, такие как сбор информации из открытых источников, наружное наблюдение и получение информации от подразделений финансовой разведки, а также раскрытие информации по собственной инициативе, проведение совместного расследования или предложение к властям другого государства начать дело. В некоторых государствах за счет неофициальной помощи можно добиться принятия срочных обеспечительных мер, хотя за ними должен последовать запрос об оказании взаимной правовой помощи. В таблице 7.1 рассматриваются различия между неофициальной помощью и взаимной правовой помощью.

7.2.1. Процесс международного сотрудничества

Как говорилось выше, процесс возврата активов включает как неофициальные, так и официальные запросы об оказании взаимной правовой помощи для получения информации и разведывательных данных, доказательств, применения обеспечительных мер, проведения конфискации и в конечном итоге — возврата активов. К сожалению, этот процесс не так прост и невозможно запросить все необходимое сразу. Может показаться, что проще было бы включить все в один запрос, но в подобных запросах часто отсутствует требуемая доказательная база, которая особенно важна для более поздних стадий применения обеспечительных мер и проведения конфискации. Более того, для запрашиваемого государства обработка такого запроса может быть

[182] Как правило, в странах с общим правом не разрешается использовать результаты предоставления неофициальной помощи в качестве доказательств в суде. С другой стороны, в странах со статутным правом судье может разрешаться учитывать информацию, полученную с помощью неофициальной помощи. Например, в Чили и Швейцарии подобные доказательства принимаются судом.

[183] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46(9) требует от стран-участниц предоставлять помощь, не связанную с вторжением в частную жизнь лиц, без выполнения требования к двойной подсудности, если это соответствует основным принципам правовой системы. В рекомендации 37 FATF также требуется, чтобы страны, насколько возможно, предоставляли взаимную юридическую помощь, независимо от двойной подсудности, особенно в отношении мер, в меньшей степени вторгающихся в сферу частной жизни и затрагивающих конституционные права.

Таблица 7.1. Различия между неофициальной помощью и взаимной правовой помощью, предоставляемой по запросу

Фактор	Неофициальная помощь	Взаимная правовая помощь
Цель	■ Получение *разведывательных данных* и *информации* в помощь следствию ■ Срочные обеспечительные меры в некоторых государствах	■ Получение *доказательств* для использования в уголовном суде и для конфискации (в некоторых случаях — для конфискации вне уголовного производства) ■ Исполнение постановления о наложении запрета или решения о конфискации
Тип помощи	Следственные меры, не затрагивающие конституционные права граждан; активная работа над раскрытием информации; совместное расследование; начало дела в иностранном государстве	Следственные меры, затрагивающие конституционные права граждан (такие, как обыск), и прочие формы судебной помощи (такой, как применение обеспечительных мер или исполнение решения суда о конфискации)
Тип контакта	Прямой: сотрудник правоохранительных органов, прокурор или следователь обращается напрямую к своим коллегам, в подразделения финансовой разведки и регулирующие органы в банковской сфере и сфере торговли ценными бумагами	Обычно не прямой: центральные власти каждого государства связываются с контактным лицом (сотрудником правоохранительных органов, следователем, прокурором или судьей)[a]; судебные поручения направляются через министерство иностранных дел
Требования	■ Обычно требуется просто наличие контакта между организациями; иногда — соглашение о взаимопонимании ■ Сбор информации и данных должен быть законным в обоих государствах	Может включать обоюдное признание деяния преступлением (двойная подсудность), принцип взаимности, наличие договоров, находящееся в процессе уголовное расследование или наличие связи между активами и преступлением
Преимущества	■ Информацию можно получить быстро; не требуется выполнение формальностей в связи с запросом об оказании взаимной правовой помощи (например, обоюдное признание деяния преступлением) ■ Может использоваться, чтобы проверить факты и получить справочную информацию для усовершенствования запроса об оказании взаимной правовой помощи	Доказательства принимаются судом; позволяет добиться исполнения постановлений
Ограничения	Информацию не всегда можно использовать в качестве доказательства; трудно определить требуемые контакты; нехватка ресурсов на установление связей; потенциальные утечки информации	Занимает много времени; требует значительных ресурсов; множество требований, зачастую трудновыполнимых; потенциальные утечки информации

[a] Могут существовать двусторонние или многосторонние соглашения, позволяющие прямой контакт между специалистами-практиками.

Источник: материалы авторов

сложной, поскольку она потребует привлечения множества организаций и, следовательно, вызовет задержку с ответом.

Вместо этого лучшим вариантом является поэтапный процесс, в котором информация или доказательства, полученные в результате одного запроса, используются для поддержки следующего. Например, с помощью неофициальной помощи можно получить информацию о банковском счете, которая даст необходимые основания и информацию для запроса об оказании взаимной правовой помощи и выемки банковских документов. Деятельность, выявленная с помощью этих документов, поможет специалистам-практикам отследить активы и определить дополнительные счета, на которые следует наложить запрет или арест. Это поможет в сборе доказательств, требуемых для применения обеспечительных мер, срочных (через неофициальную помощь, если это возможно) или с помощью запроса об оказании взаимной правовой помощи. И наконец, накопленная информация и доказательства обеспечат основу для вынесения решения о конфискации внутри государства и его исполнения.

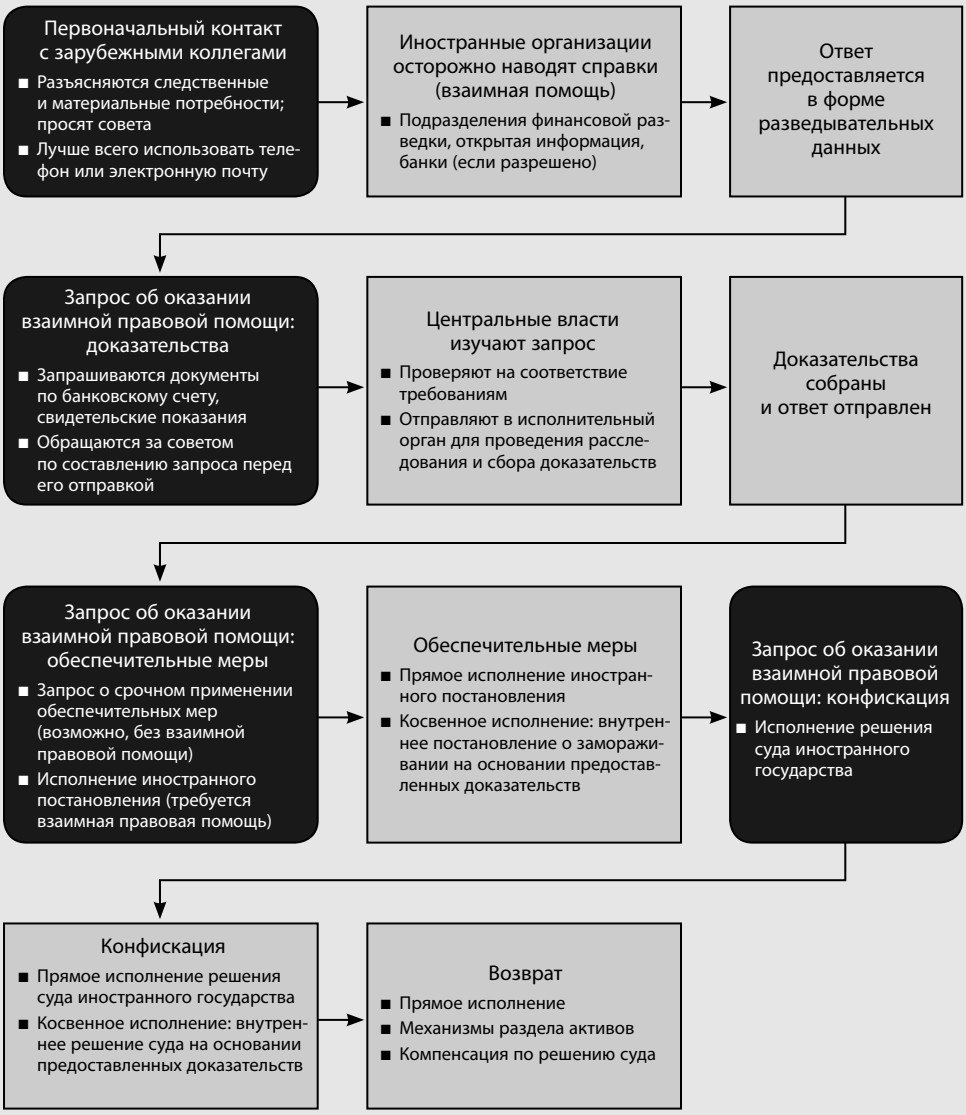
Использование поэтапного процесса позволяет специалистам-практикам принимать на каждом этапе важные стратегические решения. Кроме того, это ведет к более тесному общению между коллегами, помогая строить или поддерживать доверительные отношения между государствами. На рис. 7.2 приведена схема, иллюстрирующая поэтапный процесс.

7.2.2. Что можно запросить?

Виды информации, доказательств или судебных мер, которые можно запросить, различаются в зависимости от государства и в конечном счете зависят от договоров, соглашений и национального законодательства. Кроме того, в некоторых государствах запросы можно направлять неофициальным образом, а в некоторых требуется запрос об оказании взаимной правовой помощи. Например, в некоторых государствах разрешен запрос срочных обеспечительных мер по неофициальным каналам: через подразделения финансовой разведки, министерство юстиции, прокурора или следователя. (Дополнительную информацию см. в разделе 7.3.4.)

В то же время существуют договоренности о том, что именно можно запросить и каковы процедуры получения ответа (см. рис. 7.3). Например, применения следственных методов, не предполагающих ограничения конституционных прав граждан, можно добиться с помощью неофициальной помощи; следственные методы, ограничивающие конституционные права, и судебные меры обычно требуют

Рис. 7.2. Схема международного сотрудничества

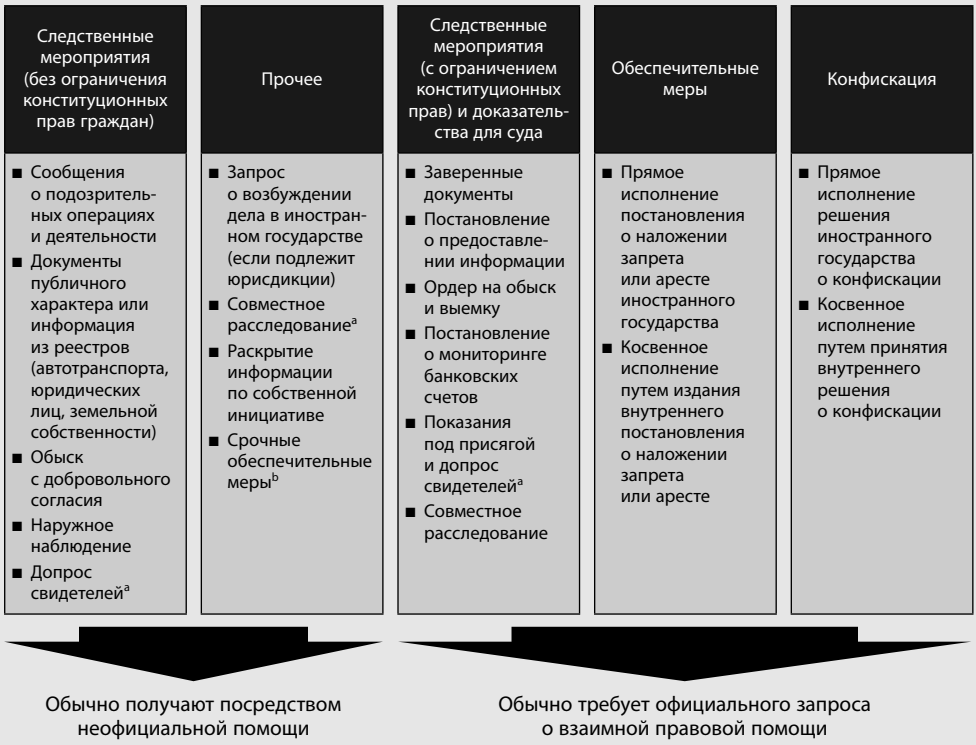


Примечание: В некоторых государствах можно одновременно запросить доказательства и применение обеспечительных мер.

Источник: иллюстрация авторов

запроса об оказании взаимной правовой помощи. Эти меры подробно описаны в следующих разделах, посвященных неофициальной помощи и запросам об оказании взаимной правовой помощи.

Рис. 7.3. Неофициальная помощь и официальные запросы взаимной правовой помощи: что можно запросить



[a] Неофициальная помощь или официальный запрос об оказании взаимной правовой помощи (или и то и другое), в зависимости от государства.

[b] Для первоначального решения может не требоваться официального запроса взаимной правовой помощи, но запрос потребуется для продолжения действия решения.

Источник: иллюстрация авторов

7.3. Неофициальная помощь

Ниже приводится подробный обзор путей такого сотрудничества и некоторые из конкретных его форм, которые могут применяться в связи с прекращением дела о возврате активов и запросом к другому государству о возбуждении дела. Совместное расследование — одна из форм сотрудничества, которую можно установить с помощью неофициальной помощи или запроса об оказании взаимной правовой помощи — обсуждается в разделе 2.2.3 главы 2. В приложении H перечислены некоторые из тем для обсуждения и вопросы, которые специалисты-практики могут использовать для начала диалога со своими коллегами.

7.3.1. Каналы сотрудничества

Наиболее распространенные каналы неофициальной помощи включают следующее:

- **Коллеги.** Это сотрудники правоохранительных органов, прокуроры или следователи. Также помощь могут оказать атташе по правоохранительным вопросам и специалисты по связям. Эти специалисты работают в посольствах или консульствах и облегчают налаживание контакта с коллегами, которые смогут помочь в подготовке запроса об оказании взаимной правовой помощи (см. в примере 7.2 перечень некоторых государств, имеющих подобных специалистов).
- **Подразделения финансовой разведки.** Объем и тип предоставляемой информации может отличаться в зависимости от типа подразделения финансовой разведки (административный или правоохранительный тип), но обычно они делятся информацией с другими подразделениями. Некоторые подразделения финансовой разведки обладают полномочиями по наложению запрета на имущество (см. раздел 7.3.4).
- **Регулирующие органы,** которые контролируют, например, работу банков, торговлю ценными бумагами и деятельность компаний. Такое сотрудничество более ограниченно, потому что обычно требует соглашения о взаимопонимании и может иметь ограничения на предоставление информации в правоохранительных целях.

Как начинается сотрудничество с иностранными организациями? Часто это происходит через личные связи, напрямую или через ассоциации, членами которых являются организации (например, Интерпол или Всемирная таможенная организации для правоохранительных органов, группа «Эгмонт», объединяющая ПФР различных стран мира, и Камденская межведомственная сеть по возврату активов (см. более подробный список сетей во вставке 7.2)). Проблема, с которой могут столкнуться специалисты-практики, желающие связаться с коллегами, состоит в том, что во многих странах существует ряд правоохранительных организаций и бывает трудно определить, с которой из них следует связаться (см. во вставке 7.4 примеры ситуаций в четырех странах). Эти организации могут включать федеральную полицию, полицию штата или провинции, муниципальную полицию; подразделения антикоррупционных организаций; таможню; управления по борьбе с наркотиками или налоговые службы. Это означает, что специалистам-практикам нужно будет наладить контакт с не-

Вставка 7.4. Подследственность во Франции, Швейцарии, Великобритании и США

Во многих государствах имеется более одной правоохранительной организации, обладающей полномочиями вести расследование и судебное преследование по делам о коррупции и отмывании денег. Ниже приведены некоторые примеры.

Франция

- Таможня
- Национальная жандармерия
- Межрегиональные специализированные суды по делам организованной преступности и финансовых преступлений
- Судьи, ведущие судебные следствия
- Уголовная полиция, а именно Центральный отдел по борьбе с крупными финансовыми преступлениями
- Прокуратуры

Швейцария

- Управление федеральной полиции
- Федеральные следственные судьи[a]
- Федеральная прокуратура

У каждого из кантонов имеются собственные прокуратуры, правоохранительные органы и следственные органы.

Великобритания (Англия и Уэльс)

- Королевская прокурорская служба и Прокуратура по делам о государственных доходах и таможне
- Управление государственными доходами и таможней по Англии и Уэльсу
- Управление по борьбе с крупным мошенничеством
- Агентство по борьбе с особо опасной организованной преступностью

Кроме того, существует 43 региональных полицейских подразделения в Англии и Уэльсе. Некоторые из них имеют отделы по борьбе с коррупцией и отмыванием денег, в том числе полиция Большого Лондона и полиция лондонского Сити.

США

- Бюро таможенного и пограничного контроля
- Министерство национальной безопасности
- Министерство юстиции (центральный орган)
- Министерство финансов

- Управление по борьбе с наркотиками
- Федеральное бюро расследований
- Бюро по контролю соблюдения иммиграционного и таможенного законодательства
- Управление по расследованию преступлений налоговой службы
- Почтовая служба

Кроме того, существуют полицейские подразделения штатов и местные полицейские подразделения.

[a] В 2011 году система следственных судей (федеральных и кантональных) будет отменена. Останется система прокуроров.

сколькими организациями и проконсультироваться с коллегами насчет того, есть ли смысл налаживать контакты с другими ведомствами.

7.3.2. Общие соображения

Хотя для получения неофициальной помощи существует меньше ограничений, чем в случае взаимной правовой помощи, предоставляемой по запросу, специалистам-практикам следует иметь их в виду. Запрашиваемая и предоставляемая информация должна быть собрана разрешенными способами как в запрашиваемом, так и в запрашивающем государстве, и общение коллег должно быть санкционировано. И поскольку непосредственное сотрудничество обычно происходит между аналогичными организациями разных стран, специалистам понадобится обратиться к своим иностранным коллегам через соответствующую организацию в своей стране (см. во вставке 7.5 о том, как некоторые государства пытаются исключить это требование). Например, вместо того, чтобы правоохранительным органам связаться с иностранным подразделением финансовой разведки, национальное подразделение финансовой разведки должно воспользоваться каналами группы «Эгмонт» для получения информации от иностранных коллег, чтобы затем передать ее сотрудникам правоохранительных органов. В некоторых случаях в дополнение к членству в группе «Эгмонт» сотрудничающие организации должны подписать соглашение о взаимопонимании или обязательство о конфиденциальности.

Специалистам-практикам всегда следует взвешивать риски и выгоды использования неофициальной помощи. Например, допрос добровольных свидетелей или нарушение конфиденциальности иностранными коллегами могут предупредить подследственных и дать

Вставка 7.5. Упрощение процедур предоставления неофициальной помощи

Неофициальная помощь обычно практикуется между аналогичными организациями, поэтому для нее необходима организация-посредник. Для того чтобы получить информацию от ПФР иностранного государства, сотрудник правоохранительных органов должен обратиться в ПФР своей страны. В некоторых государствах были предприняты шаги по упрощению процедуры неофициального обмена информацией и разрешено прямое сотрудничество независимо от того, является ли иностранная организация аналогом национальной. Например, Сеть по борьбе с финансовыми преступлениями США в определенных обстоятельствах сотрудничает напрямую с иностранными правоохранительными органами из Европейского союза, и подобное сотрудничество является взаимным.

им возможность уничтожить доказательства, переместить активы или покинуть государство.

7.3.3. Отслеживание активов и прочие следственные меры

Поскольку успешность отслеживания активов так сильно зависит от времени и так важна для возврата активов, некоторые государства разработали инструменты, позволяющие быстрый доступ к определенной ограниченной информации еще до подачи запроса об оказании взаимной правовой помощи. Эта информация может включать отчеты о подозрительных операциях, данные из открытых источников (например, реестров земли, автотранспорта и юридических лиц) и ограниченную информацию о банковских счетах. Специалистам-практикам следует проконсультироваться со своими коллегами и выяснить, какую информацию можно получить без запроса об оказании взаимной правовой помощи, а для какой понадобится направить запрос.

Отслеживание активов часто осложняется из-за недостатка информации для сужения области поиска до конкретного банка, отделения или населенного пункта. Такая информация обычно требуется в государствах с больших количеством финансовых учреждений (ни одно из которых не предоставляет запрашиваемые сведения), иначе запрос становится слишком обременительным из-за своей масштабности. Это препятствие можно преодолеть с помощью такого механизма, как центральный реестр банковских счетов[184]. Такие реестры

[184] Недавно FATF признала создание центральных реестров передовым методом и включила его в сборник «Передовые методы: конфискация (рекомендации 3 и 38)», принятый на пленарном заседании в феврале 2010 г. С этим документом можно ознакомиться по адресу http://www.fatf-gafi.org/dataoecd/39/57/44655136.pdf.

существуют в Бразилии, Чили, Франции, Италии и Германии[185] и содержат ограниченную информацию (например, номер счета, имя держателя и местонахождение отделения). В них предусмотрены меры, обеспечивающие защиту частной жизни и доступ лишь для определенных организаций и в определенных обстоятельствах. Например, во Франции подразделение финансовой разведки может осуществлять поиск по базам данных только при наличии достаточных оснований для подозрений в отмывании денег или финансировании терроризма. Иностранным специалистам в сфере возврата активов для получения доступа к таким базам придется предоставить сведения в соответствии с существующими требованиями, и, помимо этого, может понадобиться запрос об оказании взаимной правовой помощи.

7.3.4. Срочные обеспечительные меры

Хотя существуют ситуации, когда обеспечить сохранность активов можно с помощью внутреннего постановления о наложении запрета, переданного в запросе об оказании взаимной правовой помощи, бывают обстоятельства, требующие большей срочности. Подследственный может узнать о возбужденном деле в связи с арестом или утечкой информации. Поскольку подследственные и связанные с ними лица могут очень быстро переместить доходы от преступлений из одного государства в другое, специалисты-практики должны быть готовы действовать незамедлительно. К счастью, ряд государств имеет инструменты для срочного ареста или наложения запрета на распоряжение активами в чрезвычайных ситуациях. Эти экстренные действия часто являются временными мерами в процессе ожидания запроса об оказании взаимной правовой помощи, который должен быть направлен в течение указанного срока[186]. Если запрос не направлен своевременно, запрет или арест со средств может быть снят. Ниже приведены некоторые примеры срочных обеспечительных мер.

- **Административные постановления.** Должностное лицо (как правило, имеющее отношение с ПФР) может вынести постановление об обеспечении сохранности активов с указаниями финансовому учреждению на короткое время наложить запрет на имущество. Применение подобных административных постановлений иногда ограничивается делами по конкретным

[185] В настоящее время испанским парламентом рассматривается законодательство, позволяющее создание централизованных реестров.

[186] В некоторых государствах этот срок может быть продлен по заявлению.

предшествующим преступлениям[187]. В некоторых государствах действует «разрешительный режим», который требует от финансовых учреждений при подаче сообщения о подозрительных операциях блокировать активы, пока подразделение финансовой разведки не даст разрешение на их освобождение или не укажет срок, на который они должны быть задержаны (тем самым давая подразделению финансовой разведки или правоохранительным органам возможность применить обеспечительные меры).

- **Постановления об обеспечительных мерах, изданные следственными судьями или следователями.** В странах с континентальным правом, имеющих институт следственных судей, последние могут издавать постановления об обеспечительных мерах, если имеется основание полагать, что в конечном итоге будет издано постановление о конфискации, активы будут растрачены или и то и другое[188].
- **Обеспечительные меры в связи с предъявлением обвинений или арестом.** В некоторых государствах разрешено временное наложение запрета или арест активов, подлежащих конфискации, вслед за арестом подозреваемого в другом государстве[189]. Запрашивающее государство должно представить доказательства ареста подозреваемого и краткое описание фактов по делу. На распоряжение средствами будет наложен запрет в ожидании дальнейших доказательств. Период наложения запрета может быть продлен по заявлению. Как правило, бывает необходимо связать активы с преступлением, соглашение не требуется, и судебное слушание проводится без уведомления держателя активов (*ex parte*).
- **Прямое направление в прокуратуру.** В некоторых государствах входящие запросы на наложение запрета и конфискации направляются напрямую в прокуратуру для обеспечения того же

[187] Закон о борьбе с отмыванием денег от 1999 г. (Таиланд), раздел 48, дает полномочия Комитету по банковским операциям налагать запрет или арест на период не более 90 дней, «если существует обоснованное предположение об операции, распространении, размещении, разделении или сокрытии активов, относящихся к предикатному преступлению». В срочных случаях генеральный секретарь может вынести постановление. Также могут применяться меры регулирования, относящиеся к заключению под стражу, обеспечению сохранности активов, их поддержанию в надлежащем состоянии, продаже через аукцион и т. д.

[188] Такие постановления применяются в Швейцарии; их издания можно добиться, направив факс в Федеральное управление юстиции.

[189] В США применяется временное постановление о наложении запрета (30 дней), которое может быть издано при получении уведомления о предъявлении обвинений или аресте: глава 18 Свода законов США, раздел 984(b)(4).

применения обеспечительных мер и конфискации доходов от преступлений, а также орудий их совершения в рамках международного сотрудничества, что и по внутренним делам[190]. Может потребоваться доказательство преступления и выгоды или доказательство того, что активы являются доходами от преступления или орудием его совершения.

Некоторые страны для применения обеспечительных мер требуют запрос об оказании взаимной правовой помощи, но слушание может быть проведено в короткий срок и без уведомления подследственного[191]. Прочие государства заявляют более строгие условия, такие как требование ареста или предъявленных обвинений. В этом случае специалистам-практикам, возможно, придется рассмотреть другие варианты: инициирование совместного расследования или обеспечение достаточной информацией по каналам неофициальной помощи, которая позволит применить обеспечительные меры в соответствии с национальным законодательством. Эти варианты возможны, только если власти иностранного государства имеют юрисдикцию над некоторыми элементами основного преступления, такого как отмывание денег.

7.3.5. Раскрытие информации по собственной инициативе

Еще одной формой неофициальной помощи, способствующей возврату доходов от коррупционной деятельности, является раскрытие информации по собственной инициативе (без запроса)[192]. Такое раскрытие информации является активной формой помощи со стороны компетентных органов и подразделений финансовой разведки, которые предупреждают иностранные государства о том, что в государстве, раскрывающем информацию, ведется следствие по делу об отмывании денег. Оно также указывает на то, что имеющиеся доказательства, например банковский счет политического деятеля, могут представлять интерес. Во вставке 7.6 описывается информация, которую может передавать Швейцария[193]. Государство, получающее

[190] Закон «О доходах от преступлений», 2002 г. (Внешние запросы и постановления), постановление 2005, раздел 6.

[191] Гонконг обеспечивает слушание в короткий срок.

[192] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46(4) и 56, требует, чтобы государства-участники старались предоставлять информацию подобным образом.

[193] Статья 67 Федерального закона Швейцарии о международной взаимопомощи в уголовных делах дает возможность раскрытия информации по собственной инициативе. Она позволяет властям по собственной инициативе передавать властям

Вставка 7.6. Раскрытие информации Швейцарией по собственной инициативе

Информация, раскрываемая Швейцарией по собственной инициативе, может включать следующее:

- информацию о расследовании, в том числе имя обвиняемого и краткое описание фактов и преступной деятельности;
- описание доказательств, которые могут представлять интерес, в том числе название банка и имя держателя счета, номер счета, сумма заблокированных средств и соответствующие операции;
- причины передачи информации (например, осуществляемое или возможное расследование в государстве — получателе информации);
- предложение направить запрос взаимной правовой помощи;
- условие не использовать информацию в других целях.

информацию, может использовать ее в своем собственном расследовании и затем направить запрос о взаимной правовой помощи. Подобный подход к раскрытию информации особенно помогает в делах о коррупции, так как освещение подобных дел в зарубежных СМИ может подсказать иностранному банку, что следует направить сообщение о подозрительных операциях (что в дальнейшем приведет к началу расследования в иностранном государстве) или подтолкнуть иностранного специалисту к тому, чтобы возбудить независимое расследование[194].

Получателям информации, раскрытой по собственной инициативе, следует связаться с ее источником и прояснить подробности, узнать о ведущемся за рубежом деле, убедиться в том, что активы будут оставаться в замороженном состоянии, и обсудить последующие шаги.

7.3.6. Запрос о возбуждении дела в иностранном государстве

В некоторых обстоятельствах власти могут не иметь возможности самостоятельно вести дело об уголовной конфискации или конфискации вне уголовного производства или гражданский процесс. Причи-

иностранного государства информацию о любых делах, по которым ведется судебное разбирательство, или доказательства, собранные в процессе расследования, при условии, что эта информация позволит начать уголовное преследование или облегчит ведущееся уголовное расследование. Передача информации не влияет на внутреннее уголовное преследование в Швейцарии.

[194] Раскрытие информации по собственной инициативе послужило установлению международного сотрудничества между Перу и Швейцарией по делу Монтесиноса.

ной может быть нехватка ресурсов, политической воли или эффективного законодательства. В таких обстоятельствах власти могут передать материалы по делу своим иностранным коллегам и запросить их о начале собственного судебного преследования. Власти иностранного государства сами решают, начинать ли судебное преследование и как его вести (см. подробности этого варианта в главе 9).

7.4. Запросы взаимной правовой помощи

Как говорилось ранее, специалистам по возврату активов обычно не следует начинать международное сотрудничество с направления запроса взаимной правовой помощи. Если существуют каналы неофициальной помощи, специалистам-практикам следует вначале изучить их, связаться с коллегами и выяснить, что необходимо для выполнения запроса и решения возможных проблем. После того как специалист-практик убедился в необходимости взаимной правовой помощи для выполнения определенных действий, таких как получение финансовой документации, снятие показаний, даваемых в обязательном порядке, издание ордера на обыск и выемку или исполнение временного постановления о наложении запрета на активы, необходимо выполнить ряд требований и процедур. Некоторые из них описаны ниже.

Требования к запросу в разных государствах могут отличаться, поэтому специалистам-практикам следует заранее уточнить их у центральных властей иностранного государства. Для этого можно проконсультироваться с иностранными коллегами или другими контактными лицами, хотя во многих государствах требуется, чтобы специалист-практик при подготовке или после отправки официального запроса действовал официально через центральные органы власти собственного государства. Кроме того, во многих странах на веб-сайтах центральных органов власти публикуется информация, которая может включать в себя требования к запросам об оказании взаимной правовой помощи, а иногда включает даже образцы форм для подготовки запроса в соответствии с требованиями (см. список полезных веб-сайтов по ряду стран в приложении J и образец запроса об оказании взаимной правовой помощи в приложении I)[195]. В Управлении ООН по наркотикам и преступности имеется справочник с перечнем центральных органов власти. Помимо этого, УНП ООН разработало

[195] Например, в Гонконге и Великобритании имеются буклеты в помощь специалистам-практикам.

руководство по составлению запросов об оказании взаимной правовой помощи [196] для специалистов-практиков[197]. И наконец, также могут быть полезны публикации неправительственных и многосторонних организаций[198].

7.4.1. Правовая основа международного сотрудничества

Чтобы можно было направить запрос об оказании взаимной правовой помощи, должна существовать правовая основа для сотрудничества, которую следует указать в запросе. Правовой основой могут служить: 1) многосторонние конвенции, договоры или соглашения, содержащие положения о взаимной правовой помощи по уголовным делам; 2) двусторонние договоры и соглашения о взаимной правовой помощи; 3) национальное законодательство, позволяющее международное сотрудничество по уголовным делам; или 4) обещание взаимности посредством дипломатический каналов (называемое в некоторых государствах «судебным поручением» или «взаимоуважением»). Следует отметить, что вышеупомянутые правовые средства не являются взаимоисключающими. В запросе об оказании взаимной право-

[196] Инструмент по составлению запросов об оказании взаимной правовой помощи Управления ООН по наркотикам и преступности (который можно скачать по адресу http://www.unodc.org/mla/en/index.html) — это программа, создающая запрос об оказании взаимной правовой помощи, подсказывая пользователю, какую информацию вводить. Для каждого конкретного государства запрос следует составлять индивидуально, и данный инструмент помогает в правильном составлении в соответствии с требуемой формой. В данный момент ведется работа над расширением возможностей данного программного обеспечения, с тем чтобы включить в него пункты о возврате активов.

[197] Другие многосторонние организации предоставляют списки центральных органов власти, в том числе Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), Организация американских штатов и Иберо-Американская ассоциация прокуроров.

[198] Информацию о вопросах противодействия отмыванию денег в 15 юрисдикциях, представляющих собой финансовые центры, см. в следующей публикации: Kevin Stephenson, Larissa Gray, Ric Power, Jean-Pierre Brun, Gabriele Dunker, Melissa Panjer, Barriers to Asset Recovery: An Analysis of the Key Barriers and Recommendations for Action (Washington, DC: World Bank, 2011). См. подробности об этой публикации в сноске 28. Прочие публикации по данному вопросу включают в себя следующее: Asian Development Bank (ADB)/OECD Anti-Corruption Initiative for Asia and the Pacific, «Mutual Legal Assistance, Extradition and Recovery of Proceeds of Corruption in Asia and the Pacific: Frameworks and Practices in 27 Asian and Pacific Jurisdictions» (Manila, 2007); and the ADB/OECD Anti-Corruption Initiative for Asia and the Pacific, «Asset Recovery and Mutual Legal Assistance in Asia and the Pacific» (Manila, 2008) (публикации Антикоррупционной инициативы для Азии и стран Тихоокеанского региона АБР/ОЭСР, озаглавленные «Взаимная правовая помощь, экстрадиция и возврат доходов от коррупции в Азии и странах Тихоокеанского региона: структура и практика в 27 государствах» (Манила, 2007 г.) и «Возврат активов и взаимная правовая помощь в Азии и Тихоокеанском регионе» (Манила, 2008 г.).

вой помощи могут использоваться одно или несколько из них, в зависимости от содержания дела и ожидаемых результатов (см. вставку 7.7). Каждое из правовых средств обсуждается ниже.

Многосторонние конвенции, договоры или соглашения

Многосторонние конвенции, договоры или соглашения содержат положения, обязывающие государства, подписавшие их, предоставлять взаимную правовую помощь согласно международному законодательству. В этих положениях указаны области сотрудничества и описаны процедуры, что делает процесс ясным и предсказуемым. Эти соглашения часто позволяют более широкие формы сотрудничества, чем традиционные обещания о взаимности или письма с запросом информации, такие как общение между центральными властями (а не по официальным дипломатическим каналам).

Конвенция ООН против коррупции является многосторонним договором, наиболее часто применяемым в делах о возврате доходов от коррупции и соответствующих запросах об оказании взаимной правовой помощи. Она ратифицирована более чем 140 государствами и обязывает государства-члены предоставлять друг другу самые широкие меры помощи в расследовании, судебном преследовании и судопроизводстве по делам о коррупции. Помимо UNCAC и прочих

Вставка 7.7. Выбор правовой основы для запроса об оказании взаимной правовой помощи

При выборе правовой основы для включения в запрос об оказании взаимной правовой помощи многие специалисты-практики считают наиболее эффективным методом перечисление всех соответствующих договоров, соглашений или нормативных актов в порядке предпочтения. Такой подход повышает шансы на одобрение запроса, так как типы помощи и возможные причины отказа могут отличаться в зависимости от существующих договоров; запрос может приниматься на одном основании, но не приниматься на другом. Список должен быть составлен в порядке предпочтения. Двусторонний договор, как правило, является наилучшим вариантом, так как он составляется с учетом правовых традиций и возможностей двух государств, заключающих его (в отличие от универсального подхода, применяемого для многосторонних договоров); за ним следует многосторонний договор (оба государства должны быть его участниками). За соответствующими договорами в перечне следуют соответствующие положения национального законодательства (если они имеются) и обещание взаимности, так как наличие договоров и национальных законов, как правило, обеспечивают более быстрое сотрудничество, чем обещание взаимности и направление судебных поручений.

конвенций или соглашений ООН, правовой основой могут служить некоторые региональные договоры или соглашения о взаимной правовой помощи, такие как Договор о взаимной правовой помощи по уголовным делам стран Юго-Восточной Азии и Межамериканская конвенция против коррупции.

Что касается международных конвенций, договоров и соглашений, специалистам-практикам следует учитывать то, какие именно обязательства по ним включены в национальное законодательство в других государствах (если включены вообще), — процесс, называемый внедрением в национальное законодательство.

В теории запросы об оказании взаимной правовой помощи, направленные согласно многостороннему договору, такому как Конвенция ООН против коррупции, Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC) или Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, могут применяться напрямую, если оба государства ратифицировали договор[199]. Однако обязательные положения этих договоров обычно формулируются обобщенным образом, оставляя свободу для толкований и неопределенности. Например, в договоре могут не указываться каналы общения, процедуры и документы, которые следует применять, или же конкретные типы доказательств или процедуры, требующие санкции суда. В некоторых государствах принимают подробные национальные законы с конкретными указаниями, тогда как в других действует ограниченное законодательство о внедрении договора (или же оно и вовсе отсутствует), и в таких случаях полагаются на прямое применение договора согласно существующим уголовным законам и процедурам, с соответствующими изменениями на основе договора. Поскольку власти некоторых стран предпочитают, чтобы запрашиваемые государства внедряли договор в национальное законодательство, важно, чтобы специалисты-практики учитывали это и подробно изучали национальные законы на предмет подробностей исполнения многосторонних договоров.

Кроме того, могут существовать добровольные соглашения с другими государствами или региональными группами (такие, как План взаимной помощи по уголовным делам в рамках Содружества или Хararский план). Хотя эти соглашения не являются обязательным для выполнения правовым инструментом или договором, ожидается, что

[199] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46 и 55; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 18, и Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 7.

стороны будут выполнять положения национального законодательства и оказывать помощь согласно положениям соглашения.

Двусторонние договоры и соглашения о взаимной правовой помощи

Подобно многосторонним договорам, двусторонние договоры о взаимной правовой помощи содержат обязательные положения, согласно которым стороны должны предоставлять помощь друг другу. В этих документах определены процедуры, которым должны следовать специалисты-практики. Кроме того, они могут обеспечивать формы сотрудничества, невозможные по другим договоренностям, такие как прямой контакт между специалистами-практиками, компетентными органами и представителями судебной власти (при ограниченном участии центральных органов власти).

Национальное законодательство

В ряде государств принято законодательство, которое служит основой для взаимной правовой помощи для государств, не имеющих двусторонних договоров, обычно на условии взаимности (т. е. запрашивающее государство в сходной ситуации обеспечит взаимную правовую помощь). В отличие от соглашений, в этом случае иностранные государства не обязаны предоставлять запрашиваемую помощь, и подобная гибкость ведет к неопределенности касательно того, будет принят запрос или нет[200].

Обещания взаимности по дипломатическим каналам (письма с запросом информации)

Эта традиционная форма помощи может применяться в отсутствие договора о взаимной правовой помощи между государствами и соответствующего национального закона в запрашиваемом государстве (хотя некоторые государства требуют обязательства о взаимности даже при использовании многостороннего или двустороннего договора в качестве основания для запроса). Она разрешает официальное общение между представителями судебной власти, прокурорами или сотрудниками правоохранительных органов одного государства и их коллег в другом. Это более длительный процесс, так как он требует

[200] В качестве примеров можно привести Закон о взаимопомощи по уголовным делам (Сингапур), Закон о международной взаимной правовой помощи по уголовным делам (Лихтенштейн), Закон о взаимной правовой помощи по уголовным делам, гл. 525 (Гонконг), и Федеральный закон о международной взаимопомощи по уголовным делам (Швейцария).

участия дополнительной стороны — министра иностранных дел — и выполнения дипломатических формальностей.

7.4.2. Общие требования

Каждое государство имеет ряд правовых требований, которые должно выполнить запрашивающее государство при направлении запроса об оказании взаимной правовой помощи. Ниже приведены некоторые требования и советы, которые специалистам-практикам следует учитывать при выполнении этих требований.

Характер дела

Как правило, запрос должен относиться к уголовному делу, хотя некоторые государства предоставляют помощь по запросам, относящимся к конфискации вне уголовного производства (так как эти дела обычно открывают в связи с уголовным расследованием) и гражданским и административным делам[201]. В различных юрисдикциях помощь может предоставляться во время уголовного расследования или судебного преследования. Хотя в большинстве государств разрешено направлять запросы на этапе расследования, некоторые страны имеют более обременительные требования для временного ареста или наложения запрета на активы (такие, как предъявленные обвинения или окончательное решение о конфискации). Многие государства не предоставляют помощь, если уголовное преследование завершено. В случае более обременительных требований специалистам-практикам следует тщательно выбирать время и координировать запрос о применении обеспечительных мер и арест во избежание растраты средств.

Обоюдное признание деяния преступлением

Многие государства требуют подтверждения обоюдного признания деяния преступлением (или обоюдного признания обоснованности конфискации, если запрашивается помощь по делу о конфискации), т. е. поведение, лежащее в основе запроса об оказании помощи, должно считаться преступным в обоих государствах. Некоторые государства при определенных условиях могут не применять этих тре-

[201] См. обсуждение международного сотрудничества по делам о конфискации вне уголовного производства и гражданским делам в разделах 7.5 и 7.6. Кроме того, Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 43(1) и 54(1)(c), требуют от государств-участников рассмотреть возможность предоставления друг другу помощи по гражданским и административным делам и разрешить конфискацию вне уголовного производства.

бований[202]. Другие делают эти требования более жесткими (т. е. требуют совпадения названий или основных элементов преступления с теми, что указаны в их законодательстве). Однако государства чаще применяют подход на основе анализа поведения подозреваемого (т. е. они смотрят не на терминологию, а на поведение, чтобы удостовериться, что оно считается уголовно наказуемым по законам обоих государств)[203]. В любом случае при обсуждении, выявлении и преодолении (по возможности) любых возможных препятствий, которые может представлять требование двойной подсудности, начинать нужно с неофициальной помощи.

Подход на основе анализа поведения подозреваемого может быть полезен в делах о коррупции, так как некоторые из узкоопределенных преступлений не во всех странах считаются преступлениями (например, незаконное обогащение, подкуп иностранных государственных служащих, уклонение от уплаты налогов) и не везде используются определенные виды санкций (к примеру, расширенная конфискация).

Важно описать преступления, а не просто перечислить их, поскольку у правовой системы запрашиваемого государства может не быть опыта в подобных делах и специалистам придется решать, является ли такое поведение под другим названием преступлением в соответствии с национальным законодательством (см. вставку 7.8). Также важно поместить преступление в контекст, который демонстрировал бы его связь с преступным поведением и пояснял суть запроса. Кроме того, специалистам-практикам следует избегать определенных слов и выражений, которые могут внести путаницу в терминологию. Например, выражение «незаконные денежные потоки» может вызвать затруднения в некоторых государствах, так как этот термин часто относится к уклонению от уплаты налогов и утечке капитала. Лучше использовать выражение «денежные потоки криминального происхождения».

Международные конвенции и стандарты также требуют, в отсутствие обоюдного признания деяния преступлением, чтобы обеспечивалась помощь в применении мер, не затрагивающих конституционные права граждан[204].

---

[202] Джерси не требует двойной подсудности.

[203] Международные конвенции и соглашения требуют, чтобы государства-участники применяли такой подход, основанный 40+9 рекомендаций FATF, рекомендация 37.

[204] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46(9), 40+9 рекомендаций FATF, рекомендация 37. Статья 46(9)(a) UNCAC также требует от государств-участников принимать во внимание цель конвенции при применении принципа двойной подсудности.

Вставка 7.8. Незаконное обогащение и подкуп иностранных государственных чиновников: выполнение требования двойной подсудности

В ряде государств незаконное обогащение (значительное увеличение активов государственного чиновника, которое он не может убедительно обосновать законным заработком) и подкуп иностранных государственных служащих не считаются преступлением. При строгом толковании определения, основанном на терминологии, двойная подсудность отсутствует, и, следовательно, эти государства в таком случае не предоставят правовую помощь.

Это препятствие можно преодолеть, если обоюдное признание деяния преступлением происходит на основе анализа поведения, так как факты следствия запрашивающего государства могут составлять другое преступление в запрашиваемом государстве. В случае незаконного обогащения поведение, ведущее к нему, может составлять другое преступление согласно национальным законам этой страны (например, взяточничество). В случае подкупа иностранных государственных служащих запрашиваемое государство может считать преступление подкупом государственного служащего, который является его собственным гражданином[a]. После того как на основе аналогичного поведения будет установлено соответствие преступлений, требование об обоюдном признании деяния преступлением будет выполнено. Специалисты-практики, применяющие этот подход, должны проявлять осмотрительность при перечислении фактов и преступлений в своем запросе об оказании взаимной правовой помощи. Например, может оказаться недостаточным направить запрос, в котором говорится, что:

> Г-н X — государственный чиновник, служащий министерства транспорта с заработной платой $3000 в месяц. Когда он занял этот пост пять лет назад, у него не было сбережений. Сейчас он у него имеется $5 млн. Он не смог объяснить их происхождение, и признан виновным.

Вместо этого важно включить дополнительные факты, которые могут поддержать преступление в иностранном государстве:

> Г-н X отвечает за снабжение по строительным контрактам. За последние три года он присудил три крупных контракта новым компаниям. Выписка с его банковского счета показывает, что он внес на счет два вклада на сумму $400 000 непосредственно перед присуждением контракта. Недавно на его банковский счет в государстве Y был переведен электронным способом $1 млн.

Процедуру можно упростить, попросив коллег в запрашиваемом государстве просмотреть предварительную редакцию запроса об оказании взаимной правовой помощи, прежде чем официально направлять его. Коллеги могут предложить внести изменения, которые упростят применение запроса.

[a] Данный подход был подтвержден судебным решением Швейцарского федерального верховного суда 2003 г. (ATF 129 II 462). Суд постановил, что условие обоюдного признания деяния преступлением по обвинениям в коррупции было выполнено, несмотря на то, что, по швейцарским законам, подкуп иностранных государственных служащих не считается преступлением. При вынесении этого вердикта суд рассматривал факты и поведение и постановил, что запрашивающее государство смогло выполнить требование на основании другого преступления: пассивного подкупа государственного служащего, являющегося гражданином Швейцарии, что, согласно швейцарскому законодательству, является преступлением.

Гарантии и обязательства (взаимности, конфиденциальности, ограничения использования информации согласно запросу и оплаты расходов или возмещения ущерба)

Многие государства требуют предоставления гарантии взаимности, т. е. письменного документа, свидетельствующего, что запрашивающее государство в будущем предоставит запрашиваемому государство подобную помощь по сходному делу. Многие страны требуют также, чтобы запрашивающее государство указывало, желает ли оно, чтобы запрос рассматривался с соблюдением конфиденциальности. Кроме того, страны могут требовать гарантии того, что запрашивающее государство будет использовать предоставленную информацию только по делу, указанному в просьбе о помощи, а не в качестве доказательств по другому делу, и не будет раскрывать ее третьей стороне. И наконец, некоторые государства могут требовать гарантию оплаты расходов и возмещения ущерба, который запрашиваемое государство может понести в ходе выполнения запроса[205].

В отдельных случаях допускается отказ от требования подобных гарантий, но эти отказы следует обсуждать отдельно. Некоторые специалисты-практики колеблются или отказываются давать подобные гарантии, так как они не применяются в их странах (многие страны с континентальным правом не используют их), и специалист может не быть уверен, имеет ли он полномочия давать их. Однако зачастую эти гарантии обязательны, и в помощи может быть отказано, если они не предоставлены.

7.4.3. Требования к доказательствам

Специалисты-практики, как правило, должны предоставить чиновникам запрашиваемого государства достаточные, приемлемые для суда доказательства, которые позволят им выполнить критерии доказанности, предписанные их судами для выполнения запроса. Это может представлять сложность, так как в разных странах требования к допустимости доказательств отличаются. Для применения некоторых мер запрашиваемые государства могут требовать выполнения более высоких стандартов, чем запрашивающие. Запрос, который является приемлемым для одной страны, в другой могут счесть слишком общим (и следовательно, поиском информации наудачу) .

[205] Одно из объяснений заключается в том, что запрашиваемое государство может предпринять действия и взять на себя определенные обязательства, а запрашивающая сторона может не предоставить обещанные доказательства. В этом случае издержки будут присуждены запрашиваемому государству не по его вине.

Эта проблема усугубляется в тех случаях, когда обмен происходит между странами с общей и континентальной системами права или между странами с различными системами конфискации (стоимостно-ориентированной и вещной или уголовной и вне уголовного производства), так как критерии доказанности, критерии доказывания и требования к допустимости доказательств в них могут значительно отличаться. Например, если факты по делу должны приниматься в качестве доказательств, страны с общим правом обычно требуют показаний в формате письменного заявления или письменных заверенных показаний, однако страны с континентальным правом обычно не предъявляют таких требований (информацию о составлении письменных показаний см. во вставке 4.1 в главе 4).

Запрос могут вернуть или отказать в его выполнении в том случае, если в него не включены достаточные и принимаемые судом доказательства, соответствующие требуемому порогу доказывания или необходимые для применения в качестве первого шага по сбору доказательств таких методов, которые бы в наименьшей степени вторгались в частную жизнь подозреваемых. Таким образом, специалистам-практикам следует обсудить требования к доказательствам, критерии и примеры приемлемых доказательств со своими иностранными коллегами, прежде чем направлять запрос об оказании взаимной правовой помощи. После того как станет очевидно, что запрос необходим, следует до его отправки рассмотреть процесс, состоящий из трех этапов.

- **Этап 1**. Определить, что именно требуется (например, предоставление или арест финансовых или деловых документов, обыск помещения, арест или наложение запрета на активы или конфискация). Обычно при запросе об оказании взаимной правовой помощи предпочтительнее использовать поэтапный подход, а не запрашивать сразу всю информацию и меры.

- **Этап 2**. Определить методы получения необходимой информации, в наименьшей степени вторгающиеся в сферу частной жизни лиц, затронутых расследованием, а также критерии доказанности и доказательства, требуемые запрашиваемым государством (например, конкретные факты, местонахождение активов, связь между активами и преступлением и конечное постановление суда).

- **Этап 3**. Определить формат принимаемых судом доказательств в запрашиваемом государстве и прочих требуемых документов (см. подробности о форме и содержании в разделе 7.4.4).

Вообще говоря, чем сильнее определенная следственная мера вторгается в сферу частной жизни лиц, охваченных расследованием, тем выше критерий доказанности, требуемый для того, чтобы показать, помимо прочего, следующее: 1) факт совершения преступления; 2) связь искомых активов с преступлением или преступником и 3) конкретное местонахождение активов, на которые необходимо наложить запрет или которые следует вернуть. В странах с общим правом обычно разрешено принимать следственные и обеспечительные меры в соответствии с критерием «разумные основания для предположения» или «обоснованное предположение». Для конфискации требуется более высокий критерий, такой как «сравнение вероятностей» или «перевес доказательств». За некоторыми исключениями большинство стран с континентальным правом разрешают применение следственных и обеспечительных мер в соответствии с критерием «разумные основания для предположения», но требуют более высокого критерия («глубокая убежденность») для конфискации. На рис. 2.1 главы 2 показаны различные критерии доказанности, соответствие которым может быть необходимым для выполнения запроса. В разделе 7.4.6, ниже, более подробно описаны требования к доказательствам для отслеживания активов, принятия обеспечительных мер и конфискации, а также критерии доказанности, которые должны быть выполнены, и другая относящаяся к данному вопросу информация.

7.4.4. Требования к форме и содержанию запроса

Запросы об оказании взаимной правовой помощи должны направляться в письменной форме и соответствовать требованиям языка, содержания и формы, принятым в запрашиваемом государстве, указанным в применяемом соглашении или предписанным центральной властью государства, к которому принадлежит специалист-практик. Как отмечалось ранее, специалисты-практики должны уточнить требования и получить образцы запросов, прежде чем писать и направлять собственный запрос. Если это разрешено и есть такая возможность, специалистам-практикам следует увеличить свои шансы на успех, направив предварительную редакцию запроса об оказании взаимной правовой помощи в центральные органы власти запрашиваемого государства или органы власти, которые будут выполнять запрос. Такой подход к подготовке запроса при помощи указанных органов власти поможет обеспечить выполнение требований, ясное изложение фактов по делу и использование правильной терминоло-

гии. Он также поможет специалистам-практикам запрашивающего государства избежать ненужных задержек или отказов в помощи и даст запрашиваемому государству возможность подготовиться к ответным действиям.

Что касается языка, то запросы должны направляться на языке, приемлемом для запрашиваемого государства. Ответственность за организацию перевода лежит на запрашивающем государстве, хотя некоторые государства предоставляют услуги перевода, если запрашивающая сторона соглашается оплатить их. В некоторых из недавних случаев развитые страны соглашались оплатить эти расходы вместо развивающихся стран. При проведении перевода важно пользоваться услугами специалистов, знакомых с юридической терминологией, так как ошибки в переводе могут привести к неясностям, которые потребуют разъяснения и задержат процесс. Помимо этого, орган власти, отвечающий за составление запроса на родном языке, должен помнить о необходимости перевода и писать сжато, объективно и простым языком, чтобы облегчить работу переводчиков и избежать неверного понимания. Хорошо поддаются переводу короткие повествовательные предложения, следующие в хронологическом порядке.

В запрос также следует включить информацию о ведущем следователе или прокуроре.

Помимо этого, специалистам-практикам следует определить предпочтительную форму запроса и дополнительные требуемые документы. Некоторые государства предоставляют шаблоны заголовков в помощь составлению запросов (см. в приложении J образец запроса об оказании взаимной правовой помощи). Может быть необходимым включить в запрос дополнительные документы, такие как письменные показания под присягой и заверенные копии или оригиналы судебных постановлений о предоставлении или аресте документов, нарушении банковской тайны, обеспечительных мерах или конфискации. Может также понадобиться, чтобы эти документы были заверены в суде или подписаны автором, свидетелем или лицом, принимавшим присягу[206].

И наконец, если имеются правовые требования со стороны запрашивающего государства к запрашиваемому государству относительно выполнения запроса (например, какое-то конкретное предупреждение допрашиваемого), они должны быть указаны в запросе. Специ-

[206] Письменное заявление заключается в заявлении автора под присягой в присутствии лица, принимающего присягу (нотариуса или лица, уполномоченного принимать присяги). Заверить показания может судья, следственный судья или представитель судебной власти.

алистам-практикам также следует делать особое упоминание, если обстоятельства требуют особой срочности, и они должны сообщить подробности того, когда именно и для чего требуется информация (например, предстоящие слушания в суде).

7.4.5. Причины отказа

В дополнение к общим требованиям и требованиям доказывания большинство договоренностей о взаимной правовой помощи дают запрашиваемому государству право в определенных обстоятельствах отказать в предоставлении правовой помощи[207]. В некоторых договорах (включая конвенции ООН) приведены причины, которые запрещено использовать для отказа, такие как связь преступления с налоговыми вопросами или банковская тайна (см. вставку 7.9). Специалистам-практикам следует активно искать пути преодоления этих возможных препятствий до направления запроса, поскольку преодолеть официальный отказ бывает гораздо сложнее. Для этого особенно важно консультироваться с иностранными коллегами. Ниже приведены некоторые из причин отказа, которые могут привести государства, и несколько рекомендаций по их преодолению.

Основные интересы. В помощи может быть отказано, если выполнение запроса нанесет ущерб «основным интересам» запрашиваемого государства. Основные интересы не описаны конкретно ни в одной конвенции, но могут включать в себя суверенитет, общественный порядок, безопасность и излишнее обременение ресурсов. К сожалению, широкая интерпретация этого понятия может затруднить международное сотрудничество. Например, запрашиваемое государство может отказать в сотрудничестве по делу о взяточничестве, которое приведет к раскрытию информации о природных ресурсах.

Активы минимальной стоимости (*de minimis*). Как указывалось ранее, процесс налаживания международного сотрудничества требует

[207] Например, Конвенция ООН против коррупции (UNCAC) позволяет отказывать в помощи, когда просьбы сопряжены с вопросами характера *de minimis* или вопросами, в связи с которыми запрашиваемые сотрудничество или помощь могут быть обеспечены согласно другим положениям настоящей конвенции; если просьба не была представлена в соответствии с положениями настоящей статьи; если запрашиваемое государство-участник считает, что выполнение просьбы может нанести ущерб его суверенитету, безопасности, публичному порядку или другим жизненно важным интересам; если внутреннее законодательство запрашиваемого государства-участника запрещает его органам осуществлять запрашиваемые меры. UNCAC, ст. 46(9)(b) и (21), см. также UNCAC, ст. 46(23), требующую от государств-участников указывать причину отказа предоставления взаимной юридической помощи.

Вставка 7.9. Банковская тайна и налоговые преступления: основания для отказа во взаимной правовой помощи?

Банковская тайна и налоговые преступления — причины отказа во взаимной правовой помощи, запрещенные конвенциями ООН. При необходимости специалистам-практикам следует ссылаться на следующие положения договоров.

- **Финансовые преступления**. Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46(22), Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 18(22), Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 3(10) запрещают отказывать во взаимной правовой помощи лишь на том основании, что преступление связано с налоговыми вопросами.
- **Банковская тайна**.
  - Конвенция о борьбе со взяточничеством ОЭСР, ст. 9(3), UNCAC ст. 46(8), UNTOC ст. 18(8) прямо запрещают отказ во взаимной правовой помощи на основании банковской тайны.
  - UNCAC ст. 31(7) и UNTOC ст. 12(6) требуют, чтобы государства-участники давали судам или другим компетентным органам полномочия издавать постановления об аресте банковской, финансовой или коммерческой документации в связи с внутренними делами и международным сотрудничеством.
  - UNCAC ст. 40 требует, чтобы государства-участники обеспечивали наличие в рамках своей внутренней правовой системы надлежащих механизмов для преодоления препятствий, которые могут возникнуть в результате применения законодательства о банковской тайне. Хотя это положение применяется к внутренним расследованиям, оно демонстрирует усилия, направленные на сокращение банковской тайны, и может применяться в случаях, когда запрашиваемое государство просят или оно решает самостоятельно начать внутреннее дело об отмывании денег на основе фактов, предоставленных иностранным государством.

времени и ресурсов со стороны как запрашиваемого, так и запрашивающего государства, и у запрашиваемого государства может иметься финансовый порог или другие критерии, которые необходимо учесть (такие, как серьезность преступления)[208]. Специалистам-практикам важно уметь оценивать приоритетность или отсеивать запросы об оказании взаимной правовой помощи, относящиеся к активам незна-

[208] Отказы на таком основании разрешены Конвенцией ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46(9)(b) и 55(7). В дополнение к причинам, изложенным в UNCAC, ст. 46, в ст. 55(7) и 55(8) говорится, что в сотрудничестве может быть отказано или же обеспечительные меры могут быть сняты, если запрашиваемое Государство-участник не получает своевременно достаточных доказательств или если имущество имеет минимальную стоимость.

чительной стоимости или неперспективные с точки зрения осуждения подозреваемого. В разных государствах под незначительным понимается различный размер стоимости активов. Большинство государств согласятся рассматривать запросы, стоимость активов по которым ниже установленного порога, если оказание помощи будет эффективно служить общественным интересам, например в случае коррупционной деятельности высшей политической фигуры.

Привлечение к ответственности дважды за одно и то же правонарушение и текущее судебное разбирательство или расследование в запрашиваемом государстве. Когда подсудимому уже вынесен обвинительный или оправдательный приговор или же в запрашиваемом государстве проходит судебное разбирательство или расследование в связи с тем же поведением, оно может отказать в предоставлении помощи. Это особенно важная проблема в случае запросов об оказании взаимной правовой помощи, поскольку сам запрос может дать запрашиваемому государству достаточно информации для начала собственного дела и последующего ответа: «Благодарим за ваш запрос. Мы не можем предоставить помощь, так как начали собственное расследование на основе предоставленной вами информации». Важно предусмотреть такой вариант до направления запроса (с помощью личных контактов или сетей специалистов) и определить, как это повлияет на стратегию ведения дела.

Характер и суровость наказания. Некоторые государства отказываются сотрудничать, если за преступление предусмотрено наказание, считающееся слишком суровым, такое как смертная казнь. Если говорить более конкретно о конфискации активов, характер наказания может нанести ущерб сотрудничеству, если в запрашиваемом государстве подобное наказание отсутствует (например, расширенная конфискация). Эту проблему можно решить с помощью гарантий или обязательства не налагать и не исполнять конкретное наказание.

Иммунитет. Государства обычно отказываются предоставлять помощь, если подследственный имеет иммунитет от судебного преследования. Эту проблему можно решить с помощью снятия иммунитета в запрашивающем государстве. Например, в деле Фердинанда Маркоса пришедшее ему на смену правительство Филиппин осуществило снятие иммунитета, чтобы позволить действовать одному из причастных к делу государств. Более подробное обсуждение иммунитета см. в разделе 2.6.2 главы 2.

Отсутствие надлежащих правовых процедур. Специалистам-практикам часто приходится показывать запрашиваемому государству, что в обращении с преступником будут или были обеспечены надлежащие правовые процедуры. В рамках запросов применения обеспечительных мер и конфискации надлежащие правовые процедуры также должны предоставляться любой третьей стороне, имеющей интерес в активах. Надлежащие правовые процедуры обычно включают справедливое слушание, достаточное время на подготовку дела, защиту третьих сторон, защиту права не свидетельствовать против самого себя и отсутствие дискриминации по расовому, национальному, половому или религиозному признаку[209]. Специалистам-практикам следует помнить, что проблемы наличия надлежащих правовых процедур, как и другие причины отказа, рассматриваются для каждого конкретного случая вместо анализа правовой системы страны в целом. Поэтому в запросе должны быть четко описаны внутреннее судебное разбирательство, права, предоставляемые сторонам (например, уведомление и возможность дать показания) и принятые процедурные решения.

В случаях экстрадиции применяются дополнительные причины отказа[210].

7.4.6. Конкретные соображения: отслеживание, обеспечительные меры и конфискация

Расследования и отслеживание активов

Как говорилось в главе 3, существует ряд следственных инструментов, предназначенных для отслеживания активов и получения информации и доказательств, относящихся к расследованию. Применение многих из этих инструментов требует запроса об оказании взаимной правовой помощи, включая: 1) постановления о предоставлении или аресте документов с целью вынудить финансовое учреждение предоставить или выдать соответствующие документы, 2) постановления о мониторинге счетов с целью вынудить финансовое учреждение предоставить информацию о деятельности на счетах и данные об операциях за период времени, 3) ордера на обыск и арест веществен-

[209] См., например, Международный пакт ООН о гражданских и политических правах и Всеобщую декларацию прав человека.

[210] В экстрадиции может быть отказано, если преступление было совершено (даже частично) в запрашиваемом государстве или если оно носит политический характер. В этой связи следует отметить, что в Конвенции ООН против коррупции (UNCAC), ст. 44(4), говорится, что преступления, подпадающие под действие данной конвенции, не считаются политическими.

ных доказательств и документов, хранящихся у частных сторон или компаний, и 4) допросы свидетелей. Примеры условий, которые обычно требуются для выполнения подобных запросов, включают следующее:

- общие требования к запросу об оказании взаимной правовой помощи выполнены и оснований для отказа нет;
- имеются разумные основания подозревать или предполагать, что запрашиваемая информация относится к расследованию и ее можно обнаружить на банковском счете или в месте проведения обыска;
- имеется максимально возможное количество информации о местонахождении активов, за которыми следует наблюдать, документах по банковскому счету, которые следует получить, и периодах времени, которые следует рассмотреть, так что запрос не будет сочтен слишком общим (см. рекомендации о том, как избежать подобных отказов, во вставке 7.10).

В некоторых странах с континентальным правом определенные постановления может вынести прокурор или следственный судья; в странах с общим правом подобные постановления обычно издает суд. От того, кто издает постановления, могут зависеть форма запроса и требования к нему, а также срок обработки запроса (т. е. на запросы, требующие санкции суда, потребуется больше формальностей и времени).

При рассмотрении более крупных или особенно сложных дел, включающих большой объем финансовых и банковских документов, специалистам-практикам следует рассмотреть возможность собственного участия в выполнении запроса.

Если специалистам, ведущим расследование, будет разрешено участвовать в выполнении постановлений об обыске и выемке, аресте и сортировке документов и допросе свидетелей и экспертов, это значительно облегчит выполнение запроса[211]. Специалисты из за-

[211] Подобная практика разрешена в Швейцарии, Великобритании и прочих странах. В Швейцарии иностранным следователям запрещен доступ к «информации, считающейся конфиденциальной» (Федеральный закон о международной взаимопомощи в уголовных делах [Швейцария], разд. 65[3]). «Конфиденциальная информация» — это информация, защищенная законом, особенно банковская информация и коммерческая тайна; «доступ» означает передачу копий документов, ведение письменных заметок, звукозапись бесед или сбор подобных вещественных доказательств для использования в суде. Таким образом, чтобы обеспечить выполнение этих условий, представители иностранных властей могут участвовать в выполнении запроса при условии, что они не будут использовать эту информацию до выполнения стандартной процедуры взаимной правовой помощи.

Вставка 7.10. Как избежать отклонения запросов об оказании взаимной правовой помощи в связи со слишком общими формулировками

Одна из наиболее распространенных причин отклонения запроса об оказании взаимной правовой помощи или направления ответного запроса о предоставлении дополнительной информации состоит в том, что запрос является поиском информации наудачу, т. е. он слишком широк и выходит за рамки расследуемого преступления. Рассмотрим следующий пример запроса: «Г-н Х подозревается в коррупционной деятельности. Пожалуйста, предоставьте полный список счетов, которые у него есть в вашей стране, и немедленно наложите на них запрет». Очевидно, что при его выполнении может быть раскрыта информация по счетам, не относящимся к расследованию, и, следовательно, он слишком широко сформулирован. Еще более важен тот факт, что для государств, в которых имеются тысячи финансовых учреждений и десятки тысяч посредников, сбор подобной информации является слишком обременительной задачей. Даже при наличии нескольких крупных финансовых учреждений, каждое из которых имеет сотни отделений, выполнить такой запрос будет очень сложно, так как обычно банки не хранят информацию в центральной базе данных.

Чтобы избежать отказа или задержки на том основании, что запрос представляет собой зондирование почвы, он должен содержать как можно более подробное описание активов и их местонахождения. Часто бывает необходимо показать связь между активами и расследуемым преступлением. Запрос должен включать в себя название банка или другого финансового учреждения, где могут находиться активы, а также имена лиц, которые могут управлять ими вместо истинных владельцев (супругов, детей, фиктивных компаний, доверительных управляющих, лиц, связанных с подследственными, их юристов и т. д.). Эту информацию бывает трудно собрать, но она крайне важна для успеха запроса. Ниже приведены некоторые рекомендации по сбору этой информации:

- используйте внутреннее расследование и каналы неофициальной помощи, в том числе запрос в группу «Эгмонт» через местное подразделение финансовой разведки, чтобы собрать как можно больше информации;
- когда невозможно получить номер счета или адрес отделения, поищите другую информацию, которая может помочь запрашиваемому государству выявить местонахождение счетов, например номер телефона или факса банка, имя персонального менеджера или его визитную карточку, пункты назначения в поездках, гостиничные счета, выписки с кредитных карт, копии чеков или информацию о банковских переводах и т. п.

Лишь небольшое число государств сможет помочь при наличии минимального количества доказательств, и это будут небольшие государства или государства, где есть национальные реестры банковских счетов (Бразилия, Чили, Франция, Италия, Германия и Испания). Однако и в этих странах, как и в других, будут действовать определенные условия, такие как наличие связи между активами и преступлением.

прашивающего государства лучше знакомы с делом и требованиями к допустимости доказательств в суде, и потому им будет легче выявлять документы, относящиеся к делу, и обеспечивать выполнение процессуальных гарантий (например, зачитывание предупреждения свидетелю). Непосредственное участие также устраняет надобность в дополнительных запросах, так как перспективные версии можно проверять немедленно. В число участников может быть включен судья, отвечающий за расследование, представители властей, ведущих судебное преследование (прокуратура, государственный прокурор), сотрудники правоохранительных органов (в том числе аналитики и технические работники), обвиняемый и его адвокат, а также гражданские стороны и их адвокаты. Принимаются определенные меры безопасности для обеспечения уважения к процессу взаимной правовой помощи: хотя иностранные специалисты-практики могут просматривать документы, их копии не предоставляются до получения и утверждения запроса об оказании взаимной правовой помощи. Часто требуются гарантии того, что предоставленная информация не будет использоваться до получения официального ответа на запрос.

При работе над крупными делами специалистам также следует постараться сузить рамки запроса. Многие расследования по делам о коррупции длятся годами, а иногда и десятилетиями и охватывают множество счетов, их держателей, продуктов, компаний и корпоративных структур. Если бы запрашивающее государство запросило банковские и прочие документы за весь период, на сбор информации ушли бы месяцы или даже годы. А затем, при получении информации, специалистам пришлось бы разбирать множество коробок с документами, многие из которых не относились бы к делу. При составлении запросов следует определять наиболее важные потребности и избегать составления запросов настолько широких, для удовлетворения которых потребовались бы огромные объемы документации (например, бухгалтерская отчетность за десять лет по ряду лиц и компаний). Более целесообразно было бы сначала запросить только выписки с банковских счетов и информацию о значимых операциях, а затем, на основании первой партии материалов, запросить дополнительные документы. Такое сужение запроса не только поможет быстрее его обработать, но и позволит избежать ненужной траты времени и сил. В государствах, где требуется информировать держателя активов о запросе, точная формулировка запроса не позволит держателю активов оспорить его в связи с его общим характером.

Руководство по поиску относящихся к делу документов, полезных для работы по отслеживанию активов, см. в разделе 3.4 главы 3.

Обеспечительные меры

После выявления активов власти должны предпринять шаги по их аресту или наложению на них запрета, чтобы сохранить их до конфискации. Специалистам-практикам следует рассмотреть существующие варианты административных и срочных обеспечительных мер, которые могут предпринять власти иностранного государства (через ПФР, правоохранительные или другие органы в соответствии с национальными законами данной страны), прежде чем направлять запрос об оказании взаимной правовой помощи[212]. И наконец, для того, чтобы принятые меры поддерживались, следует направить запрос на применение обеспечительных мер (наложение запрета на распоряжение активами или арест активов).

В зависимости от государства, запрос на применение обеспечительных мер обычно или выполняется запрашиваемым государством напрямую, согласно постановлению запрашивающего государства, или косвенно, т. е. предоставленные доказательства используются в поддержку заявления на вынесение внутреннего постановления о наложении запрета или аресте активов[213].

Если запрашиваемое государство исполняет постановление косвенно (т. е. осуществляя конфискацию на основании постановления, вынесенного его собственным судом), запрашивающему государству придется предоставить доказательства, необходимые специалистам-практикам для суда в запрашиваемом государстве. Бремя доказывания и тип доказательств будут зависеть от требований законов запрашиваемого государства, даже если постановление о конфискации было отдельно получено в запрашивающем государстве. Такой подход может быть эффективен, если в запрашиваемом государстве применяется более низкое бремя доказывания по делам о конфискации вне уголовного производства.

Прямое исполнение постановлений об аресте и наложении запрета, изданных в иностранном государстве, позволяет запрашиваемому государству зарегистрировать их в собственном суде и затем исполнить так же, как и постановление собственного суда. Запрашивающее

---

[212] В Конвенции ООН против коррупции (UNCAC), ст. 54(2) указаны обеспечительные меры по замораживанию или аресту на основании постановления иностранного государства или запроса, или, когда необходимо сохранить имущество для целей конфискации на основании постановления об аресте, изданном в иностранном государстве, уголовного обвинения, относящегося к данным активам.

[213] В UNCAC, ст. 54(1)(a) и (b) и 55(1)(a) и (b), указаны эти общие обязательства запрашиваемых государств. См. также Конвенцию ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5, Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 13, а также ст. 8 Конвенции против финансирования терроризма.

государство должно будет предоставить постановление о наложении запрета или аресте, а также информацию о судебном разбирательстве и основания для вынесения решения о конфискации (письменное заявление или заверенные показания в случае стран с общим правом). В некоторых государствах разрешена регистрация копии постановления, отправленной по факсу, однако для того, чтобы сохранить действие принятых мер по запрету или аресту активов, необходимо предоставить также официальную копию постановления. Затем запрашивающее государство может зарегистрировать в собственном суде соответствующее постановление, изданное в иностранном государстве[214]. Эта процедура осуществляется легче и быстрее, чем косвенное исполнение, позволяя избежать дублирования усилий и повторного вынесения постановления, однако ее не всегда можно применить. Может отсутствовать правовая база в договоре или законодательстве, необходимая для прямого исполнения, или же у запрашивающего государства могут быть сомнения касательно процедур вынесения постановлений.

Как правило, для выполнения подобных запросов необходимы следующие условия:

- общие требования к запросу об оказании взаимной правовой помощи выполнены и оснований для отказа нет;
- имеются разумные основания предполагать, что искомые активы связаны с преступной деятельностью или что подследственный совершил преступление, из которого была получена выгода;
- имеются разумные основания предполагать, что активы будут конфискованы;
- в запросе указано местонахождение активов, на которые просят наложить запрет;
- искомая помощь также могла бы быть получена, если бы судебное разбирательство проходило в запрашиваемом государстве (или активы, подлежащие конфискации, также подлежали бы конфискации в запрашиваемом государстве)[215];

[214] Законы, разрешающие регистрацию и исполнение решения о конфискации, принятого судом иностранного государства, обычно предусматривают, что суд в запрашиваемом государстве не должен рассматривать возражения против конфискации, которые могут быть в нем высказаны. Даже если в законе об этом четко не говорится, специалистам-практикам следует настаивать на том, чтобы суд запрашиваемого государства не заслушивал возражения того же типа, что уже высказывались или могли бы быть высказаны в суде запрашивающего государства, если все потенциальные заявители были должным образом уведомлены и получили возможность высказать возражения.

[215] Это условие может быть сложным для выполнения в особенности потому, что в различных государствах помощь разрешена в отношении различных активов. Обычно к ним относится любое ценное имущество, приобретенное, прямо или косвенно,

- копии (заверенные, если необходимо) относящихся к делу постановлений суда приложены и подлежат исполнению в запрашиваемом государстве.

Подобно следственным постановлениям, в странах с континентальным правом постановления о принятии обеспечительных мер могут быть вынесены прокурором или следственным судьей, тогда как в странах с общим правом для этого обычно требуется санкция суда. Как говорилось выше, это может влиять на форму запроса и требования к нему, а также на время его обработки.

Специалистам-практикам также следует учитывать следующее.

- **Уведомление держателя активов.** В большинстве государств постановления об обеспечительных мерах издаются *ex parte*, но законы обычно требуют уведомлять держателя активов и прочих лиц, имеющих в них интерес, в течение определенного периода времени. Еще одна статья расходов, которую следует иметь в виду специалистам-практикам, — то, что уведомления в иностранных государствах должны быть переведены (при необходимости) и опубликованы. В некоторых странах разрешено публиковать уведомления в Интернете, что является менее затратным методом. Некоторые государства не позволяют иностранным властям публиковать или вручать уведомления (даже по почте или курьерской службой) на своей территории, и запрос о вручении уведомления необходимо делать через центральные органы власти. В некоторых государствах требуется информировать держателя активов о получении запроса об оказании взаимной правовой помощи, заявлении и постановлении (см. вставку 7.3).
- **Дополнительные риски растраты активов.** В некоторых странах разрешено оплачивать юридические издержки и расходы на проживание (обучение, оплату аренды, выплату ипотечного кредита) из активов, на которые наложен арест или запрет, что с течением времени может значительно сократить активы, подлежащие конфискации. Суды запрашиваемых государств могут издать постановления об оплате этих расходов, даже если это не разрешено законом запрашивающего государства[216].

в результате преступления, или орудие совершения преступления. Однако помощь может также распространяться на штрафы, замещающие активы, расширенную конфискацию и активы, предназначенные для использования в преступлении.

[216] В некоторых государствах может использоваться аргумент, заключающийся в том, что, если запрашивающее государство исполняет постановление запрашиваемого

- **Дополнительные характеристики систем конфискации.** Если сотрудничающие государства имеют различные модели конфискации активов, специалистам-практикам следует помнить о различиях в требованиях доказывания и критериях доказанности. Например, в одном государстве может применяться стоимостно-ориентированная конфискация, для которой необходимы доказательства того, что обвиняемый получил финансовую выгоду от преступления и владеет активами; в другом государстве может применяться вещная конфискация, которая требует доказательства связи между активами и преступлением. Кроме того, в некоторых государствах разрешены обеспечительные меры, применяемые более широко (см. вставку 7.11 — информация о международных постановлениях, издаваемых в Великобритании).

Конфискация

И наконец, специалистам-практикам следует направить запрос на конфискацию активов. Подобно постановлениям о применении обеспечительных мер, постановление о конфискации может исполняться напрямую путем регистрации и исполнения постановления в запрашиваемом государстве или косвенно путем издания внутреннего постановления о конфискации в запрашиваемом государстве, для чего в поддержку заявления используются доказательства, предоставленные запрашивающим государством (см. описание прямого и косвенного исполнения постановлений выше, в разделе «Обеспечительные меры»). Информацию о том, что необходимо для проведения конфискации в Великобритании и США, см. во вставке 7.12.

Примеры условий, обычно необходимых для вынесения решения о конфискации, включают следующее:

- условия, указанные выше для применения обеспечительных мер;
- наложение запрета на активы на время тяжбы в целях предотвращения их перемещения или растраты;
- окончательное судебное решение о конфискации, не подлежащее апелляции;
- доказательство того, что все потенциальные заявители были уведомлены и получили возможность оспорить постановление способами, признаваемыми законом.

государства, оно должно следовать процедурным и правовым положениям запрашивающего государства.

Вставка 7.11. Международные постановления в Великобритании

При рассмотрении дел об активах в Великобритании следует учитывать возможность запроса на вынесение международного постановления о замораживании активов или раскрытии информации (см. раздел 8.2.2 главы 8). Подобное постановление требует, чтобы подследственный вернул на родину средства или предоставил документы (такие, как выписки с банковских счетов), находящиеся в иностранных государствах, с тем чтобы активы образовали единую группу в одном государстве.

Иногда получателю предписывается вернуть на родину активы по доверенности на этапе наложения запрета или ареста. Эффективность этих постановлений может быть ограничена, так как при этом суд полагается на выполнение требований подследственными и прочими лицами, перечисленными в постановлении. В то же время на решение подследственных в некоторых случаях положительно влияет вероятность предъявления дополнительных обвинений в связи с невыполнением постановления.

Вставка 7.12. Требования для прямого исполнения запроса о конфискации в Великобритании и США

Для того чтобы в США был зарегистрирован запрос об оказании взаимной правовой помощи и было исполнено решение о конфискации, вынесенное судом иностранного государства, этот запрос должен отвечать определенным требованиям закона[a] и быть заверенным министром юстиции. Власти США подают заявление на исполнение постановления, как если бы оно было издано судом США. Окружной суд издает постановление об исполнении решения от имени иностранного государства, если только он не придет к выводу, что решение было вынесено в рамках системы, несовместимой с требованиями надлежащих правовых процедур, было получено путем мошенничества или что у иностранного суда отсутствовала требуемая предметная или личная юрисдикция.

В Великобритании министр передает решение о конфискации, вынесенное на основании обвинительного приговора в иностранном государстве, директору ведомства, генеральному прокурору или главному прокурору по делам о государственных доходах и таможне. Уголовный суд присяжных решает, следует ли регистрировать иностранное постановление, тем самым приводя его в исполнение. Регистрируются только постановления, изданные после окончательного признания вины лица, указанного в нем, не подлежащего апелляции и совместимого с законом «О правах человека» от 1998 г. Существует возможность подать апелляцию в апелляционный суд и палату лордов.

[a] Запросы об исполнении постановлений суда иностранного государства в США требуют соглашения и должны включать описание дела, судебного разбирательства, которое привело к изданию постановления о конфискации, заверенную копию постановления о конфискации и письменное заявление, подтверждающее, что уведомления были разосланы, принятое решение вступило в силу и не подлежит апелляции.

Некоторые государства требуют дополнительную информацию, такую как остаток неоплаченной суммы согласно решению о конфискации, вынесенном в запрашивающем государстве, или подтверждение вынесения обвинительного приговора. Последнее требование может стать помехой в том случае, если вынесение приговора было невозможно из-за смерти обвиняемого, его побега из страны или иммунитета от судебного преследования. Во многих странах вынесение приговора невозможно в отсутствие обвиняемого или в случае его уклонения от суда, но возможно вынесение окончательного решения о конфискации с помощью положений уголовного законодательства или конфискации вне уголовного производства.

7.4.7. Направление запроса об оказании взаимной правовой помощи, контроль его исполнения и действия в случае отказа

Когда запрос об оказании взаимной правовой помощи будет готов, его должны подписать надлежащие органы власти запрашивающего государства, после чего он должен быть направлен через органы, указанные в соответствующем договоре, законе или соглашении. Чаще всего это бывают центральные органы власти, хотя некоторые двусторонние и многосторонние договоры (такие, как конвенции Совета Европы) позволяют направлять запросы напрямую специалистам правоохранительных органов с копией в центральные органы власти. В других странах может потребоваться более традиционная обработка запроса по дипломатическим каналам (т. е. через министерство иностранных дел). На рис. 7.4 показано движение запроса.

После отправки запроса специалисту-практику следует контролировать его исполнение. Если возможно, ему следует поддерживать связь напрямую с лицом, назначенным выполнять запрос, так как это позволяет прояснить вопросы терминологии и перевода, проверить, выполнены ли требования, и предложить дополнительную информацию. Запрашивающую сторону могут попросить предоставить дополнительную информацию в поддержку запроса. Подобная просьба не является отказом, и ее не следует воспринимать подобным образом. Тот факт, что существует ряд требований к подготовке запроса и множество возможностей для его неверного понимания, означает, что в запросы, даже те, которые подготовлены странами с богатым опытом в этой сфере, бывает необходимо включить дополнительную информацию. Уточните через личные контакты, какая дополнительная информация необходима, и предоставьте ее как можно скорее во избежание дальнейших задержек.

Рис. 7.4. Движение запроса об оказании взаимной правовой помощи при наличии договора или внутреннего законодательства

Примечание: если требуется судебное поручение, в число участников процесса следует добавить министерства иностранных дел запрашивающего и запрашиваемого государств.

[a] К специалистам-практикам могут относиться прокуроры, следственные судьи и сотрудники правоохранительных органов.

Источник: иллюстрация авторов

Если ответ не получен или получен отказ, специалисту-практику следует связаться с коллегами в запрашиваемом государстве, чтобы выяснить причины молчания или отказа. Конвенции ООН требуют от государств-участников сообщать причины любого отказа[217], однако отказ может и не направляться. Возможно, по причине запрета (например, финансовые преступления или банковская тайна), неправильного понимания или применения фактов или согласно общему мнению о правовой системе и надлежащих правовых процессах, а не фактов дела. Если произошла ошибка, специалисты-практики, направившие запрос, должны вежливо обратить на это внимание запрашиваемого государства и проконсультироваться о том, как лучше действовать дальше. Запрос можно исправить и направить заново, подать административную апелляцию или заменить его новым запросом.

[217] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 46(23); Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 18(23); Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 7(16). Обратите внимание, что желательно проинформировать запрашивающее государство о причинах отказа до получения официального ответа, чтобы оно могло внести в запрос необходимые поправки.

Если по-прежнему нет ни ответа, ни отказа, дающего возможность исправить ошибки, ставшие его причиной, испробуйте другие способы. Иногда помогает привлечь к процессу другие государства или международные организации, особенно в том случае, когда в деле участвует несколько государств. Одно запрашиваемое государство может добиться большего успеха в общении с другим запрашиваемым государством, отказывающимся помогать, чем запрашивающая сторона, особенно если между двумя запрашиваемыми государствами установлены связи. Можно привести такой пример: государство X запросило помощь у двух крупных финансовых центров, государства Y и государства Z (все они являются участниками Конвенции ООН против коррупции — UNCAC). Государство Y ответило положительно, а государство Z отказало в помощи. Государство Y, сотрудничавшее с государством Z по другим делам, направило туда письмо, указав, что помогает государству X, и призвало власти пересмотреть свое решение, так как причины отказа нарушают Конвенцию ООН против коррупции.

Еще один вариант получения помощи в составлении, направлении и контроле исполнения запроса — привлечение юриста из запрашиваемого государства. Преимуществом этого варианта является знакомство такого специалиста с местной спецификой, наличие контактов и знание языка. Недостатком является стоимость подобных услуг.

7.5. Сотрудничество в случаях конфискации без вынесения приговора

Хотя все большее число государств принимает законы, позволяющие конфискацию без вынесения приговора, и такая практика поощряется в многосторонних договорах и документах, устанавливающих международные стандарты[218], международное сотрудничество по делам о конфискации вне уголовного производства представляет сложность по ряду причин. Во-первых, хотя многие страны и принимают законодательство в этой области, оно не распространено повсеместно; следовательно, не во всех государствах разрешена кон-

[218] UNCAC, ст. 54(1)(c), требует, чтобы государства-участники рассматривали возможность подобного сотрудничества в случае смерти, побега или отсутствия обвиняемого или в прочих соответствующих случаях. Рекомендация 3 из 40+9 рекомендаций FATF требует, чтобы страны рассматривали возможность конфискации без вынесения приговора. FATF также внедрила передовые методы конфискации вне уголовного производства, включая признание иностранных постановлений о конфискации. См. «Передовые методы: конфискация (рекомендации 3 и 38)», принятые на пленарном заседании в феврале 2010 г.

фискация вне уголовного производства и/или исполнение постановлений о конфискации вне уголовного производства, вынесенных в иностранных государствах. Во-вторых, даже когда конфискация вне уголовного производства существует, системы в разных странах могут значительно различаться. Некоторые государства в случае конфискации вне уголовного производства ведут отдельное судебное разбирательство в гражданском суде («гражданская конфискация»), где применяется более низкий критерий доказанности, чем по уголовным делам (а именно «сравнение вероятностей» или «перевес доказательств»); другие применяют метод конфискации вне уголовного производства в уголовном суде и требуют более высокого критерия доказанности. Некоторые государства проводят конфискацию вне уголовного производства только после отказа от уголовного преследования или в случае его неудачного завершения, в то время как другие ведут конфискацию вне уголовного производства параллельно связанному с ней уголовному делу[219].

В мировой практике известны случаи успешного преодоления этих препятствий. Некоторые государства сумели включить положения о сотрудничестве по делам о конфискации вне уголовного производства в двусторонние договоры или соглашения. Другие предоставляли информацию по делу иностранным государствам, и те вели дело согласно своему внутреннему законодательству. И наконец, некоторым государствам удалось исполнить постановления о конфискации вне уголовного производства, изданные в иностранном государстве, несмотря на различия в соответствующих системах[220] или даже отсутствие системы конфискации вне уголовного производства[221].

---

[219] В Великобритании обычно начинают дело о конфискации вне уголовного производства только после отказа от уголовного преследования или в случае его неудачного завершения. В США дело о конфискации вне уголовного производства часто ведут параллельно связанному с ним уголовному делу.

[220] В случае, связанном с запросом США (по делу о конфискации вне уголовного производства) к Швейцарии (где на доходы от преступления был наложен запрет уголовным судом), Верховный суд Швейцарии постановил, что могут существовать обстоятельства, в которых конфискация может быть связана с «делом уголовного характера» даже в отсутствие уголовного разбирательства в иностранном государстве (A____ Company v. Federal Office of Justice [U.S.A.] [1A.32612005, ATF 132 II 178]). Государство должно иметь право наказывать, даже если власти не намереваются исполнять наказание. Это условие может быть выполнено в США, где дело о конфискации вне уголовного производства обычно ведется параллельно уголовному разбирательству или до его завершения, однако его невозможно выполнить в странах, где дела о конфискации вне уголовного производства ведутся только после отказа от уголовного преследования или в случае его неудачного завершения.

[221] В Гонконге и Джерси законодательством разрешено исполнение постановлений о конфискации вне уголовного производства, изданных в иностранных государствах, но не разрешено проводить конфискацию вне уголовного производства по внутренним делам: закон «О гражданском возврате активов» (международном

Даже если в запрашивающем государстве отсутствует система конфискации вне уголовного производства, ее применение возможно в запрашивающем государстве, имеющем соответствующую систему. Для этого потребуется запрос в другое государство об открытии в нем дела. В некоторых случаях это может быть единственным способом возврата активов, особенно если преступник умер, покинул государство или имеет иммунитет от судебного преследования (см. информацию об этом варианте в главе 9)[222].

7.6. Сотрудничество по делам о возвращении активов в гражданско-правовом (частном) порядке

Международное сотрудничество по делам о возвращении активов в гражданско-правовом (частном) порядке может быть сопряжено с определенными трудностями, даже когда государство выступает в роли частного лица, являющегося тяжущейся стороной в гражданском процессе. Хотя информация, собранная по каналам неофициальной помощи, может помочь в ходе следствия, многие соглашения о взаимной правовой помощи имеют ограничения на использование информации и не позволяют использовать ее в гражданском судопроизводстве частным тяжущимся сторонам. Государства могут исполнять решения, принятые в рамках гражданских процессов, посредством такого механизма, как взаимное исполнение решений суда и относящихся к ним законов.

сотрудничестве) 2007 г. (Джерси). Некоторые страны Латинской Америки одобряют постановления о конфискации вне уголовного производства и передают их в гражданский суд для исполнения. Во Франции, во исполнение Конвенции Европейского совета об отмывании, поиске, аресте и конфискации доходов от преступлений 1990 г., суд признал и исполнил постановление о конфискации вне уголовного производства, изданное в Италии, несмотря на отсутствие во Франции системы конфискации вне уголовного производства: Cour de cassation, 13 ноября 2003 г., No. 3 03-80371, case Crisafulli. Суд признал решение по двум причинам: во-первых, доказательства, демонстрирующие, что собственность была получена в результате уголовного преступления, в достаточной степени соответствовали требуемым для принятия уголовного решения, что уподобляло дело уголовному. Во-вторых, наказание в отношении имущества лица соответствовало уголовному наказанию.

[222] Этот метод использовался в ряде дел: $20 млн были возвращены в Перу из США по делу Виктора Венеро Гарридо, лица, связанного с Монтесиносом; $2,7 млн были возвращены в Никарагуа из США по делу Бриона Хереса, бывшего директора налоговой службы Никарагуа; средства были возвращены в Украину из Антигуа и Барбуда и США по делу Павла Лазаренко, бывшего премьер-министра Украины.

В то же время международное сообщество признало, что возвращение активов в гражданско-правовом порядке часто является единственным методом в случаях коррупции, и рекомендовало сотрудничество по гражданским и административным делам[223]. В результате государства все чаще дают согласие на подобное использование информации, будь то на основе соглашения или по конкретным делам.

7.7. Возврат активов

Обычно, если для конфискации или компенсации используется запрос об оказании взаимной правовой помощи, могут быть использованы два метода возврата активов. Первый метод — это прямой возврат через суд. Подобный вариант возможен, если запрашиваемое государство разрешает суду присуждать компенсацию или возмещение ущерба напрямую иностранному государству или же суд или компетентные органы могут признавать иностранное государство в качестве законного владельца в процессе конфискации. Прямой возврат также может происходить «на добровольных началах», с помощью соглашения о признании подсудимым своей вины, когда в суде, где он признан виновным, подсудимый соглашается добровольно репатриировать активы, находящиеся в иностранном государстве[224]. В подобном случае специалисту-практику следует запросить иностранное государство об отмене постановления о наложении запрета, о вынесении которого он просил ранее. Международные постановления о конфискации также могут исполняться напрямую судом без необходимости соглашения (см. вставку 7.13).

Второй метод возврата активов, более распространенный, связан с исполнением договоров, соглашений или законов о распределении активов после вынесения окончательного решения о конфискации. Если запрос об оказании взаимной правовой помощи был направлен в соответствии с Конвенцией ООН против коррупции, государства-члены обязаны вернуть конфискованные активы в случаях фактов

[223] См. Конвенцию ООН против коррупции (UNCAC), ст. 43(1); см. также рекомендацию 37 «Отчета Рабочей группы Содружества по репатриации активов», август 2005 г., в котором говорится: «Режимы взаимной правовой помощи в странах Содружества должны позволять, чтобы доказательства, собранные для уголовного преследования, могли использоваться в гражданском судопроизводстве, и по делам о коррупции должны предоставляться запросы».

[224] В деле Монтесиноса деньги были возвращены из Швейцарии в Перу с помощью системы отказов от прав собственности (т. е. лица, признавшие свою вину, предоставили информацию и подписали отказы, передав права собственности на средства Перу).

Вставка 7.13. Возврат активов по запросу об оказании взаимной правовой помощи во Франции

Во Франции запрос об оказании взаимной правовой помощи по решению суда иностранного государства направляется министерством юстиции в прокуратуру, которая обращается в суд с ходатайством о конфискации активов. Если суд выносит положительное решение, конфискованные активы становятся собственностью правительства Франции. Компетентные сотрудники (в частности, министерства финансов) определяют, обязана ли Франция вернуть эти активы в соответствии с международным соглашением. Даже в отсутствие подобного обязательства активы могут быть возвращены на усмотрение правительства или в соответствии со специальным соглашением, заключенным с запрашивающим государством.

государственной коррупции или если запрашивающее государство убедительно доказало факт своего предыдущего владения активами или нанесенного ему ущерба[225]. В прочих случаях для раздела или возврата средств следует руководствоваться многосторонними и двусторонними договорами, соглашениями о разделе активов (для каждого конкретного дела или постоянно действующими) и полномочиями, предоставленными законом (см. дополнительную информацию об этих методах в главе 9).

[225] UNCAC, ст. 57(3)(a) и 57(3)(b). В обоих случаях обязательство распространяется только на преступления, указанные в конвенции, и требует выполнения положений UNCAC о международном сотрудничестве и окончательное решение суда в запрашивающем государстве (требование о решении суда может быть отменено).

ГЛАВА 8

Гражданский процесс

В большинстве стран власти, которые стремятся вернуть доходы, полученные в результате коррупции, могут начать гражданский процесс[226] в собственном или иностранном гражданском суде точно так же, как любое частное лицо[227]. В некоторых случаях власти могут добиваться осуждения виновных лиц в уголовном порядке, а гражданский процесс использовать для возврата доходов от коррупции[228].

Существует ряд причин для рассмотрения возможности проведения гражданского процесса, в том числе невозможность добиться конфискации в уголовном порядке или конфискации вне уголовного производства или же получить взаимную юридическую помощь для исполнения постановлений о конфискации (см. эти и другие факторы выбора методов конфискации в главе 1). Помимо этого, имеются процедурные преимущества. Гражданский процесс может проходить в отсутствие ответчиков, уведомленных надлежащим образом, и (по крайней мере, в странах с общим правом) решение по делу выносится на основании более низкого критерия доказанности (обычно это «сравнение вероятностей»). В отношении третьих сторон — посред-

[226] «Гражданский процесс» следует отличать от «гражданской конфискации» или прочих форм конфискации вне уголовного производства.

[227] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 53, требует от государств-участников принимать меры для разрешения другому государству-участнику инициировать гражданский процесс в их суде и получать компенсацию или возмещение ущерба.

[228] В некоторых государствах гражданский процесс по делу о возврате доходов от преступления может проходить параллельно уголовному. В других гражданский процесс приостанавливают до завершения уголовного. Кроме того, решение о взыскании убытков в гражданском порядке может повлиять на постановление о конфискации. В некоторых государствах решение о конфискации выносится на усмотрение суда и не является обязательным, если принято решение о взыскании убытков.

ников и профессионалов, которые участвовали или помогали в приеме подозрительных активов, их переводе или управлении ими — в некоторых странах легче начать гражданский процесс, чем уголовный[229]. В делах, выходящих за рамки одного государства, гражданский процесс позволяет государству, стремящемуся вернуть активы, получить больший контроль над процессом по сравнению с уголовным судопроизводством в иностранных государствах.

Недостатками гражданского процесса являются стоимость отслеживания активов и юридические издержки, связанные с получением соответствующих постановлений суда. Кроме того, гражданские дела могут тянуться многие годы, а частные детективы обычно не располагают всем многообразием следственных инструментов и доступом к разведывательным данным, имеющимся у правоохранительных органов. Когда принимается решение о подаче гражданского иска в собственном или иностранном суде, специалистам-практикам следует изучить потенциальные правопритязания и средства судебной защиты (включая владение незаконно присвоенными активами, возвращение незаконно присвоенного имущества, компенсацию ущерба и недействительность контрактов) или другие варианты (такие, как процедура несостоятельности). Далее специалисты-практики должны определить, как они будут подавать иск, собирать доказательства, обеспечивать сохранность активов и исполнять решения суда иностранного государства. Различные варианты и методы действий обсуждаются в этой главе.

8.1. Потенциальные правопритязания и средства судебной защиты

В контексте гражданского судопроизводства существует ряд правопритязаний и средств судебной защиты, включая имущественные правопритязания на активы и иски по гражданскому правонарушению, иски, связанные с недействительностью или нарушением контракта и незаконное или несправедливое обогащение.

8.1.1. Имущественные правопритязания

Основание иска

В большинстве государств незаконно присвоенные активы и взятки, данные государственным служащим, могут быть затребованы госу-

[229] В данной ситуации может быть сложно доказать преступное намерение участия в заговоре и легче установить гражданскую ответственность.

дарством в качестве их законного владельца. Во вставке 8.1 приведены три примера гражданских процессов по имущественным искам в отношении активов по делам о коррупции.

Вставка 8.1. Имущественные иски

Дело 1: *Федеративная Республика Нигерия против компаний Santolina Investment Corp., Solomon & Peters и Диепрейе Аламиесейха (2007 г.)*[a]

В декабре 2007 г. Высокий суд Лондона постановил, что Нигерия является законным владельцем трех объектов недвижимости в Лондоне и остатков средств на определенных банковских счетах. Недвижимость и средства официально принадлежали двум компаниям, зарегистрированным на Сейшельских и Виргинских островах. Эти компании контролировал Диепрейе Аламиесейха, занимавший пост губернатора нигерийского штата Байелса с мая 1999 г. до импичмента и отставки в сентябре 2005 г.

Во время отдельного судебного разбирательства, проводившегося в Нигерии, упомянутые компании, представляемые Аламиесейха, признали себя виновными по обвинению в отмывании денег, полученных в качестве взяток за присуждение правительственных контрактов.

На основании судебного разбирательства в Нигерии и других косвенных доказательств Высокий суд Лондона пришел к выводу, что средства на банковских счетах и инвестиции в недвижимость, принадлежащие двум компаниям, контролируемым Аламиесейха, являются результатами взяток и тайной прибыли, которые должны быть возвращены правительству Нигерии как законному владельцу этих активов.

Дело 2: *Картика Ратна Тахир против компании Pertamina (1992–1994 гг.)*[b]

Компания Pertamina — государственное предприятие в Индонезии, чьей основной деятельностью являются разведка месторождений, переработка и продажа нефти и природного газа — решила вернуть взятки, которые директор компании Хаджи Ахмад Тахир получил от подрядчиков, надеявшихся получить контракты и более благоприятные условия. Средства от взяток были помещены руководителем на счет в сингапурском банке. Компания Pertamina узнала о банковских счетах (принадлежащих совместно Тахиру и его жене Картике Ратне Тахир) в Сингапуре после смерти директора компании и подала иск в Сингапуре, заявив свои права на средства.

Суд первой инстанции постановил, что взятки и заработанные с них проценты хранились у руководителя как у символического доверительного управляющего. Апелляционный суд поддержал решение и подтвердил, что опекун, принявший взятку в нарушение своих обязанностей, «управляет этими средствами от имени лица, в отношении которого он должен был исполнять свои обязанности». В результате компания Pertamina получила право на средства, хранившиеся в сингапурском банке.

Дело 3: *Генеральный прокурор Гонконга против Рида (1994 г.)*[c]

В этом деле Независимая комиссия по борьбе с коррупцией Гонконга решила вернуть недвижимость, приобретенную в Новой Зеландии бывшим прокурором Уорвиком Ридом. Покупки были совершены на средства от взяток, полученных в обмен на отказ от судебного преследования определенных преступников. Два объекта были зарегистрированы на имя Рида и его жены и одно — на имя его адвоката. Судья постановил, что эта недвижимость управлялась по доверенности государства, поскольку она представляла собой взятки, принятые Ридом. Суд пояснил это следующим образом:

> Когда взяточник принимает взятку в нарушение своих обязанностей, он получает ее от имени лица, в отношении которого он должен был исполнить свои обязанности. Если стоимость имущества, полученного в качестве взятки, со временем уменьшилась, взяточник должен выплатить разницу между этой стоимостью и первоначальной суммой взятки. Если стоимость имущества возросла, взяточник не имеет права на возникшие излишки по сравнению с первоначальной суммой взятки, поскольку ему никоим образом не разрешено получать прибыль в результате нарушения своих обязанностей.

Это дело по-прежнему считается одним из основных примеров возврата доходов от взяток в странах с общим правом с помощью принципа доверительной собственности.

[a] Federal Republic of Nigeria v. Santolina Investment Corp., Solomon & Peters and Diepreye Alamieyeseigha [2007] EWHC 437 (Ch.) (U.K.).
[b] Kartika Ratna Thahir v. PT Pertambangan Minyak dan Gas Bumi Negara (Pertamina) [1994] 3 SLR 257; [1994] SGCA 105 (Singapore). c. Attorney General of Hong Kong v. Reid [1994] 1 AC 324 PC (U.K.).

Средства судебной защиты

Суд может рассмотреть возврат или реституцию активов их законному владельцу с помощью разнообразных средств судебной защиты собственности. Эти средства обладают значительными преимуществами перед компенсацией и средствами судебной защиты контрактов, заключающимися в том, что права заявителя не соперничают с правами прочих кредиторов, и гражданский процесс часто позволяет суду издавать постановления об аресте и наложении запрета, даже если заявитель не доказывает существование риска растраты. Если доходы от коррупции были инвестированы, заявитель также может иметь право на возврат процентов или прибыли, полученной ответчиком, как показано в делах компании Pertamina и генерального прокурора Гонконга, обсуждаемых во вставке 8.1.

Однако следует отметить, что эти имущественные правопритязания и средства судебной защиты могут быть неприменимы, если доходы невозможно связать с коррупционной деятельностью, так как

в процессе отмывания они пересекли много стран мира. Кроме того, некоторые государства не признают взятки, полученные государственными служащими, или прибыль, полученную благодаря мошенническим контрактам, собственностью государства или правительства.

8.1.2. Иски по гражданскому правонарушению

Основание иска

Согласно Конвенции ООН против коррупции, государства-участники должны позволять запрашивающим государствам требовать компенсацию убытков, причиненных коррупционной деятельностью[230]. Ущерб от гражданских правонарушений компенсируется истцу в случае потерь, повреждения или вреда, вызванного прямым нарушением обязанностей, включая преступное причинение вреда, аморальное поведение и сговор. В случае акта коррупции истец, как правило, должен доказать, что ему был нанесен компенсируемый ущерб, что ответчик нарушил свои обязанности и что между коррупцией и ущербом существует причинная связь.

Юридические и физические лица, непосредственно и сознательно участвующие в коррупционных действиях, несут ответственность за ущерб в первую очередь. Кроме того, суд может признать ответственными лиц, способствовавших коррупционным действиям или не предпринявших надлежащих шагов по их предотвращению. Это может относиться к юристам или посредникам, оказывавшим помощь в коррупционных действиях, или к материнским компаниям и руководителям, которые не оказали надлежащего влияния на свои дочерние компании или сотрудников.

В некоторых странах с континентальной системой права любое лицо, которому был нанесен прямой вред в результате правонарушения, может потребовать возмещения убытков от этого правонарушения в гражданском или уголовном суде после вынесения приговора подсудимому[231]. В других государствах, согласно общим законам об ответственности, истцу необходимо показать, что действие или бездействие ответчика нанесло ему ущерб, чтобы получить имущество назад от ответчика.

---

[230] См. Конвенцию ООН против коррупции (UNCAC), ст. 53, и Конвенцию Совета Европы о гражданско-правовой ответственности за коррупцию, ст. 5 (Страсбург, 4.11.1999 г.).

[231] Например, в Панаме совершение преступления или противозаконного действия позволяет требовать возмещения ущерба с помощью процесса в уголовном суде или подачи гражданского иска о возмещении ущерба в гражданский суд. Во Франции истец может требовать возмещения ущерба в уголовном суде (см. ст. 2 Уголовно-процессуального кодекса [Франция]).

В случаях взяточничества суды некоторых государств могут решить, что взяткодатель и взяткополучатель совершили совместное правонарушение, за которое пострадавший имеет право получить полную сумму ущерба от любой из сторон[232]. Как только факт взятки установлен, вступает в действие неопровержимая презумпция, что взятка была дана с намерением склонить агента к действиям, благоприятным для взяткодателя и, соответственно, неблагоприятным для заказчика. Этой презумпции достаточно, чтобы доказать, что на действие было оказано влияние платежом[233]. В других государствах заказчик или работодатель также может возбудить иск против сотрудника, принявшего взятку, на основании того, что, согласно трудовому договору, он должен проявлять лояльность. Однако на практике бывает трудно доказать, что взяточничество является прямой причиной материальных убытков[234]. Во вставке 8.2 описаны иски по гражданским правонарушениям в США.

Средства судебной защиты

В большинстве государств основное правило оценки убытков состоит в моделировании ситуации без коррупционной деятельности, повлекшей за собой убытки для потерпевшего. Суды могут иметь полномочия выносить решения о компенсации потери прибылей, которые обоснованно ожидались, но не были получены, по причине коррупции, и нематериального ущерба, который невозможно подсчитать сразу. В отношении дел о коррупции (как показано во вставке 8.3) суды некоторых стран с общим правом выносили решения о компенсации суммы, эквивалентной денежным убыткам.

Трудности могут возникнуть при подсчете убытков в случаях взяточничества. В некоторых государствах понесенные убытки считаются эквивалентными размеру взятки. Однако этой суммы может оказаться недостаточно, если в решение правительства или контракт были включены ненадлежащие привилегии. Взятка могла привести к установлению цены на товары и услуги, превышающей рыночную, или позволить использование или продажу государственных ресурсов по цене ниже рыночной. Кроме того, в результате

[232] В Великобритании ответчик может рассчитывать на возмещение доли ответственности в совместном правонарушении согласно закону «О гражданской ответственности (возмещении доли ответственности)» 1978 г.

[233] Industries & General Mortgage Co. Ltd. v. Lewis [1949] 2 All ER 573 (Великобритания).

[234] Например, в деле, возбужденном городом Канны (Франция) против мэра, осужденного за коррупцию, суд постановил, что убытки явились результатом решения министерства отозвать лицензию и отказать в ней (а не факта взяточничества). Ущерб города в связи с потерей репутации оценили в €100 000 (около $128 300).

Вставка 8.2. Закон США об организациях, связанных с рэкетом и коррупцией (Racketeer Influenced and Corrupt Organizations Statute — RICO)

В США правительства иностранных государств или иностранные лица, действующие в качестве истцов, могут добиваться компенсации за ущерб, причиненный в результате преступной коррупционной деятельности. Они также могут воспользоваться Законом о правонарушениях в отношении иностранных граждан, принятом в 1789 г., и подать иск на основании нарушения международных конвенций, включая коррупцию и мошенничество. Суд постановил, что частные лица не имеют права предъявления иска на основании закона «О коррупции за рубежом» (Foreign Corrupt Practices Act — FCPA), который в основном применяется для проведения уголовных или гражданских процессов правительственными организациями. Однако истцы могут получить гражданскую компенсацию ущерба, причиненного коррупционной деятельностью, по закону RICO.

Согласно закону об организациях, связанных с рэкетом и коррупцией, незаконным считается участие, прямое или косвенное, в предприятии, занимающемся рэкетом или незаконным взысканием долгов. Рэкетирская деятельность, считающаяся предшествующим (или предикатным) преступлением при нарушении RICO, включает взяточничество, кражу, хищение, вымогательство под предлогом официального права, мошенничество, препятствование отправлению правосудия и отмывание денег. Предшествующие преступления становятся типичными, если они «имеют одинаковые или сходные цели, результаты, участников, пострадавших или методы совершения». Закон применяется к ответчикам, совершившим два предикатных преступления в течение 10 лет. На практике суды выносили решения о том, что нарушения закона «О коррупции за рубежом» могут считаться предшествующими преступлениями для признания гражданской ответственности за действия, предусмотренные законом об организациях, связанных с рэкетом и коррупцией . Применяется такая мера, как возмещение убытков в тройном размере, хотя некоторые иностранные государства считают ее штрафной и не приводят в исполнение.

присуждения контракта мог быть нанесен социальный или экологический ущерб.

Чтобы получить полную компенсацию в подобных ситуациях, государственные власти или организации, возможно, должны будут устанавливать разницу между выгодами, которые были бы получены в отсутствие факта взяточничества, и выгодами, которые были получены после заключения мошеннического контракта[235]. Демонстрации цен на товары и услуги, установленных на уровне выше рыночных,

[235] Kevin E. Davis, «Civil Remedies for Corruption in Government Contracting: Zero Tolerance Versus Proportional Liability,» International Law and Justice Working Paper 2009/4 (New York: New York University School of Law, 2009).

Вставка 8.3. Компенсация ущерба в случае незаконного присвоения активов

В деле генерального прокурора Замбии против компании Meer Care & Desai & Others (2007)[a], лондонский Высокий суд получил достаточно доказательств того, что $25 млн были незаконно присвоены или использованы нецелевым образом и что отсутствовали законные основания для выплаты Замбией около $21 млн, предположительно по контракту на поставку оружия из Болгарии. Ответчики были признаны виновными в совершении правонарушения. Также было установлено, что они нарушили свои обязанности держателей активов перед Республикой Замбией или же мошенническим образом способствовали подобным нарушениям. В результате они были признаны ответственными за возмещение незаконно присвоенных активов.

[a] Attorney General of Zambia v. Meer Care & Desai & Others [2007] EWHC 952 (Ch.) (U.K.). b. Юристы, участвовавшие в операциях, также были признаны виновными Лондонским Высоким судом. Однако иски против них были отклонены после апелляции.

может оказаться недостаточно. Суд может потребовать более точной оценки уровня цен, на которые мог бы согласиться гипотетический добросовестный участник переговоров, при наличии рынка товаров и услуг с теми же характеристиками. В определенных обстоятельствах и в отсутствие четких рыночных ориентиров оценка уровня цен может быть сложной задачей[236]. В подобных ситуациях установление финансового ущерба часто требует доказательства наличия секретного соглашения между взяткодателем и коррупционером и/или содействия в технических или бухгалтерских вопросах[237].

В некоторых странах, когда коррупция обнаруживается через годы после того, как она имела место, суд может прийти к выводу, что взятка была включена в цену контракта. Прочие убытки должен доказать и подсчитать истец[238].

В других государствах взяткодателя могут признать ответственным за убытки, понесенные пострадавшим в связи с заключением контракта на неблагоприятных условиях[239]. Некоторые суды допускают,

[236] В частности, в отношении конкретных строительных работ и оборудования, а также для «интеллектуальных услуг», включая консалтинг.

[237] Например, такими доказательствами могут служить документы, доказывающие, что взяткодатель и коррупционер секретно договорились повысить обычный уровень цен на конкретную сумму или процент по сравнению с предложениями других участников конкурса, или записи разговоров или отчетов о встречах, где обсуждалось коррупционное соглашение.

[238] O. Meyer, ed., Civil Law Consequences of Corruption (Baden Baden: Nomos Verlag, 2009).

[239] Salford Corporation v. Lever (No. 2) (1891) 1 QB 168 (Великобритания).

что истинная стоимость товара, приобретенного заказчиком в рамках мошеннического контракта, увеличивалась на сумму взятки[240], а убытки сверх этой суммы должны быть доказаны[241].

В контексте отношений между работодателем и работником опыт некоторых стран показывает, что и сотрудник, бравший взятки, и взяткодатель несут ответственность перед работодателем по меньшей мере в размере суммы взятки[242] и компании несут ответственность за любые неправомерные действия, совершенные их сотрудниками[243]. В отсутствие более точного критерия можно обоснованно использовать для измерения ущерба саму взятку[244], бухгалтерский учет прибыли[245] или вред, причиненный преступными действиями, составляющими характерное незаконное поведение[246]. В деле «Fyffes против Templeman» и др. (вставка 8.4) показано, как суд может выявить и подсчитать подобные убытки.

8.1.3. Иски на основании недействительности или нарушения контракта

Основание иска

Суды или арбитражные суды могут вынести решение о том, что контракты, присужденные государственными чиновниками после совершения коррупционных действий, являются незаконными и, следовательно, недействительными или не могут быть осуществлены[247].

---

[240] Там же.

[241] Solland International Ltd. v. Daraydan Holdings Ltd. [2002] EWHC 220 (TCC) (Великобритания).

[242] Williams Electronic Games, Inc. v. Garrity, 479 F.3d 904 (7th Cir., 2007) (Апелляционный суд США).

[243] Например, такие принципы применяются в Германии.

[244] Continental Management, Inc. v. United States, 527 F.2d 613, 620, 208 (Ct. Cl. 501 1975) (Претензионный суд США).

[245] Суд США пришел к выводу, что бухгалтерский учет прибыли может обоснованно использоваться для измерения ущерба, так как этот подход гарантирует компенсацию истцу, предотвращает несправедливое обогащение ответчика и сдерживает умышленные нарушения закона.

[246] В деле County of Oakland, et al. v. Vista Disposal, Inc., et al., 900 F. Supp. 879 (E.D. Mich. 1995) (Окружной суд США) окружной суд постановил, что единицей измерения гражданского ущерба в делах, подпадающих под действие Закона об организациях, действующих под влиянием рэкета и коррупции, является вред, причиненный преступными действиями, составляющими характерное незаконное поведение. В случае контракта, для того чтобы покрыть убытки округа, ущерб рассчитывался как разница между выставленной ценой и ценой, которая была бы выставлена в отсутствие коррупции.

[247] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 34, допускает подобные действия государств-участников.

Вставка 8.4. «Fyffes против Templeman» (2000)[a]

Fyffes, компания, торгующая бананами, заявила, что сотрудник, который вел переговоры о соглашении об оказании услуг с компанией-перевозчиком в период с 1992 по 1996 г., брал взятки, размер которых в общей сложности составил $1,4 млн. Факт взяточничества был установлен, когда Налоговому управлению США сообщили о незадекларированных платежах, которые сотрудник получил в США от компании, зарегистрированной на Кипре.

Компания Fyffes решила взыскать убытки с сотрудника, компании-перевозчика и ее агентов. Все ответчики были признаны ответственными за причинение ущерба в размере стоимости взяток. Суд постановил, что «…несомненно, поставщик учитывал взятки при ежегодном обсуждении стоимости услуг по перевозкам, которая была бы меньше для компании Fyffes, если бы она оплачивала лишь чистую сумму, на которую поставщик услуг был готов согласиться».

Компания-перевозчик и ее агенты были признаны ответственными за выплату дополнительной компенсации убытков, понесенных компанией Fyffes в связи с заключением контракта на невыгодных условиях. Суд определил сумму, которую компания Fyffes согласилась заплатить в каждый год, если бы на переговорах ее представлял честный и благоразумный сотрудник. Доказательств того, что платежи за 1992, 1994 и 1995 годы могли бы отличаться, представлено не было, но суд решил, что в связи с инфляцией платежи должны были возрасти с $830 022 в 1993 г. до $1,1 млн в 1996 г.

Отчет обо всей прибыли, полученной подрядчиком, не рассматривался, так как суд решил, что, «вероятнее всего, компания Fyffes заключила бы соглашение об оказании услуг с подрядчиком, если бы сотрудник действовал честно». Соответственно, было решено, что «законная» прибыль от контракта была получена не благодаря взятке, а благодаря «оказанию услуг, на которое в любом случае был бы заключен контракт».

[a] Fyff es Group Ltd. v. Templeman [2000] 2 Lloyd's Rep 643 (Великобритания).

Контракт может быть признан недействительным на том основании, что он был получен путем вымогательства или мошенничества.

Нарушение контракта — еще одно основание для иска в некоторых государствах, особенно если в контракт были включены положения, в которых контрагент обязуется не выплачивать государственным чиновникам какое-либо вознаграждение в связи с присуждением или исполнением контракта. Нарушение данного обязательства дает правительству право прекратить действие контракта, избежать выполнения собственных обязательств по нему и потребовать возмещения убытков[248].

[248] Речь идет о Великобритании.

Средства судебной защиты

Средства судебной защиты в случае недействительности или нарушения контракта включают компенсацию материального ущерба, такого как компенсаторные, косвенные и прочие убытки (например, заранее оцененный ущерб или штрафы). В некоторых случаях суд ограничивал размер убытков до уже выплаченных платежей по контракту и исключал невыплаченные[249]. В некоторых странах можно аннулировать контракт, особенно в случаях взяточничества и сговора при подаче предложений на конкурсные торги[250]. Иск об аннулировании контракта требует доказательств того, что в отсутствие мошеннических действий государственная организация отказала бы в присуждении контракта данному участнику торгов. Если организация не сможет доказать этого, то будет иметь право лишь на возмещение ущерба в связи с заключением контракта на менее выгодных условиях, чем те, о которых она могла бы договориться в отсутствие действий, вызвавших нарушение контракта.

В спорах, возникающих в связи с международными инвестиционными контрактами, в расчет может приниматься принцип «государственной ответственности», обязывающий правительства брать на себя полную ответственность за действия своих агентов[251]. В результате контракты могли бы оставаться действительными, несмотря на свою незаконность или неполное согласие с ними, в связи с коррупционной деятельностью. В этом случае средства судебной защиты ограничивались бы возмещением ущерба, внесением изменений в контракт и снижением цен[252]. С другой стороны, в качестве причины невыполнения контрактов в деле, которое рассматривали арбитры Международного центра урегулирования инвестиционных

[249] В деле S.T. Grand, Inc. v. City of New York, 32 NY2d 300, 344 NYS2d 938 (1973) (США) суд постановил, что подрядчик, давший взятку за получение контракта на очистку Нью-Йоркского водохранилища, не может вернуть невыплаченные платежи, но город должен получить назад все платежи, уже выплаченные продавцу на тот момент. Другой суд постановил, что муниципалитет имеет право только на компенсацию вреда, причиненного незаконно присужденным контрактом.

[250] Ross River Ltd. v. Cambridge City Football Club Ltd. [2007] EWHC 2115 (Ch) (Великобритания). Кроме того, французский суд постановил, что государственные организации, заключившие контракт после того, как участники торгов вступили в сговор с целью устранения конкуренции в процессе подачи предложений, имеют право аннулировать его и получить возмещение ущерба.

[251] Hilmar Raeschke-Kessler and Dorothee Gottwald, «Corruption,» in The Oxford Handbook of International Investment Law, ed. Peter Muchlinski, Federico Ortino, and Christoph Schreuer (Oxford, U.K.: Oxford University Press, 2008), 584–616.

[252] Davis, «Civil Remedies for Corruption in Government Contracting.»

споров, приводилось «нарушение норм международной публичной политики» (см. вставку 8.5)[253].

Неправительственные организации, включая Transparency International, призывают использовать так называемые соглашения о добропорядочном поведении, в рамках которых государственные организации и участники государственных торгов соглашаются с заранее определенными санкциями, применяемыми в случае нарушения обязательства не подкупать государственных чиновников. В зависимости от договоренности, санкции, применяемые судом или арбитражным судом, могут включать отказ от контракта или его потерю, ответственность за убытки заказчика и конкурирующих участников, а также отстранение на указанный период времени. Во избежание слишком сложных споров о размере ущерба положения могут предусматривать «заранее оцененный ущерб», который можно рассчитать как долю от доходов или прибыли от контракта (или путем умножения суммы взятки, например 200 или 300% от ее размера). Согла-

Вставка 8.5. World Duty Free Company Limited против Республики Кения (2006)[a]

В 1989 г. Кения заключила соглашение с World Duty Free Company (WDF) на строительство, обслуживание и управление комплексами беспошлинной торговли в международных аэропортах Найроби и Момбасы. Ради получения контракта компания WDF давала взятки бывшему президенту Кении Даниэлю арап Мои. В 1998 г. Высший суд Кении передал активы, принадлежавшие WDF, в доверительное управление, а в 2001 г. было вынесено официальное решение суда и приговор, согласно которому активы были переданы в собственность доверительного управляющего.

Компания WDF оспорила решение в Международном центре урегулирования инвестиционных споров, заявив, что Кения незаконно ликвидировала контрактные права компании, передав имущество компании в доверительное управление. Правительство Кении заявило, что получение контракта с помощью взяток является нарушением британских и кенийских законов, применимых к контрактам, а также норм международной публичной политики и что правительство по закону имело право не выполнять обязательств по контракту.

Суд постановил, что Кения не выполняла обязательства по контракту на законных основаниях, поскольку имела на это право.

[a] World Duty Free Company Limited v. The Republic of Kenya, ICSID Case No. ARB/00/7, Award of September 25, 2006, http://ita.law.uvic.ca/documents/WDFv.KenyaAward.pdf.

[253] Остается неясным, утвердит ли такой результат Международный коммерческий арбитраж в отсутствие применимого национального закона, содержащего положение о возможности оспорить сделку.

шения о добропорядочном поведении применяются в Аргентине, Китае, Колумбии, Эквадоре, Германии, Индии, Мексике, Пакистане и других государствах. Они могут помочь правительствам в возврате неправомочных платежей или получении компенсации за преимущества, присужденные государственными чиновниками-коррупционерами в обмен на полученные взятки[254].

8.1.4. Иски на основании незаконного или несправедливого обогащения

Требования о возвращении или реституции незаконно присвоенной прибыли, полученной в результате незаконных или неэтичных действий, основаны на правовом и моральном принципе, гласящем, что никто не должен получать выгоду от правонарушения или незаконного или несправедливого обогащения (см. вставку 8.6). Суд может постановить, что ответчики должны выплатить незаконную прибыль, даже если пострадавший не понес убытков или других неудобств[255].

В некоторых государствах суды выносили решения о том, что получение взяток должно караться на основании бесчестного поведения

Вставка 8.6. Возвращение незаконно присвоенной прибыли: практика США

Комиссия по ценным бумагам и биржевым операциям и Министерство юстиции США часто прибегают к возвращению незаконно присвоенной прибыли посредством гражданских или уголовных судебных процессов в соответствии с законом «О коррупции за рубежом». Урегулирование часто включает в себя возврат выгод от неправомерных действий или незаконного обогащения. В случаях, когда правительственный контракт был присужден в результате взятки, размер незаконного обогащения обычно рассчитывается путем вычитания прямых и законных расходов, связанных с контрактом, из валового дохода. Размер взятки и налоги обычно не относятся к вычитаемым расходам. В других гражданских процессах, возбужденных сторонами в качестве частных истцов, суд США выносил решения о том, что работодатель или покупатель имеет право на возврат суммы взятки, полученной сотрудником, даже если товары или услуги были именно теми, которые желал получить работодатель, и даже если их цена была разумной[a].

[a] Sears, Roebuck & Co. v. American Plumbing & Supply Co., 19 F.R.D. 334, 339 (E.D.Wis., 1956) (США).

[254] Transparency International, «The Integrity Pact, a Powerful Tool for Clean Bidding,» http://www.transparency.org.

[255] В принципе гражданское право Германии поддерживает мнение, что нельзя позволять агенту или правонарушителю сохранять доходы от взятки.

или исков о возврате прибыли, независимо от причиненного вреда[256]. Соответственно, взяткодатель несет убытки в размере суммы взятки. Любые убытки сверх суммы взятки должны быть возвращены как компенсация ущерба.

8.2. Возбуждение гражданского дела о возврате активов

8.2.1. Возбуждение гражданского дела

Гражданский иск о возврате активов может быть подан в суд или в арбитражный суд. Иностранные суды могут иметь правомочия для ведения такого процесса, если ответчик является резидентом (физическое лицо), зарегистрирован (юридическое лицо) или ведет бизнес в данном государстве; если активы находятся на территории государства или пересекали его территорию или если факт коррупции или отмывания денег имел место на территории государства. Как правило, доказательства, собранные в ходе уголовного дела, разрешено использовать в гражданском процессе.

В арбитражный суд можно обратиться, если международный контракт имеет положение об арбитраже. Основанием для инвестиционного арбитража может также служить двусторонний инвестиционный договор. Большинство двусторонних инвестиционных договоров обязательно содержат механизмы разрешения споров или позволяют прибегнуть к международному арбитражу под эгидой Международного центра урегулирования инвестиционных споров. Юрисдикция центра распространяется на любой правовой спор, возникший напрямую из инвестиций согласно договору между государством в качестве одной стороны (или любым относящимся к нему подразделением или организацией, назначенной государством) и представителем другого государства, являющегося стороной договора, которые выразили письменное согласие на обращение в центр.

8.2.2. Сбор доказательств и обеспечение сохранности активов

Как и в случае уголовного преследования, истец по гражданскому делу должен предоставить прямые или косвенные доказательства с целью установления основания иска. Во вставке 8.7 описано использование косвенных доказательств для частных гражданских исков.

[256] Dubai Aluminum Company Ltd. v. Salaam and Others [2002] All ER (D) 60 (Dec) (Великобритания).

Вставка 8.7. Косвенные доказательства, учитывавшиеся в деле «Федеральная Республика Нигерия против компаний Santolina Investment Corp., Solomon & Peters и Диепрейе Аламиесейха» (2007)[a]

Дело рассматривалось судом в отсутствие ответчиков, уведомленных о процессе. Суд опирался на предположения, что средства, размещенные на банковских счетах в Лондоне, и имущество двух компаний, контролируемых Диепрейе Аламиесейха, представляли собой взятки и скрытую прибыль, подлежащие возврату правительству Нигерии. Суд упомянул несколько факторов, послуживших косвенными доказательствами в подтверждение этого вывода.

- Существовали огромные расхождения между активами и доходом, официально декларируемыми Аламиесейха, и средствами, размещенными на счетах иностранного банка.
- Ответчик имел эти счета в иностранном банке в нарушение конституционального запрета.
- Ответчик не смог дать правдоподобного и законного объяснения того, как ему удалось приобрести активы такой стоимости за пределами Нигерии.
- Средства были переведены государственными подрядчиками с помощью отдельных операций и хранились в оффшорных корпоративных структурах.
- Жилая недвижимость была приобретена на денежные переводы или кредиты, выделенные теми же оффшорными корпоративными структурами.

[a] Federal Republic of Nigeria v. Santolina Investment Corp., Solomon & Peters and Diepreye Alamieyeseigha [2007] EWHC 437 (Ch.) (Великобритания).

Использование доказательств, собранных во время уголовного преследования

Хотя обычно разрешается использовать доказательства, собранные в ходе уголовного процесса, в некоторых государствах это может быть запрещено в связи с законами о следственной тайне[257]. Подобным же образом доказательства, изначально собранные в поддержку уголовного расследования в иностранном государстве, могут использоваться в гражданском процессе в некоторых странах с общей системой права[258].

[257] Например, во Франции раскрытие элементов текущего уголовного дела третьим сторонам является преступлением. Однако после завершения уголовного преследования, во время гражданского процесса, гражданским сторонам уголовного процесса разрешено использовать и разглашать относящиеся к делу документы.

[258] В деле «Федеральная республика Нигерия против компаний Santolina Investment Corp., Solomon & Peters и Диепрейе Аламиесейха» подразделение лондонской полиции по борьбе с доходами от коррупции собрало информацию о связанных

Постановления о раскрытии информации и запрете на информирование клиента

В зависимости от применяемого типа гражданского процесса документы, хранящиеся у сторон процесса и третьих сторон, могут подлежать раскрытию. В делах о возврате активов особенно эффективно потребовать раскрытия документов, хранящихся у третьих сторон, — банковских и финансовых документов, включая формы открытия счета, информацию о личности истинных владельцев счетов, о компаниях и поставщиках услуг доверительного управления, выписки со счетов, а также информацию, собранную в рамках процедуры «Знай своего клиента». В адрес третьей стороны также может быть вынесено постановление о раскрытии информации о лице, совершившем правонарушение[259].

В некоторых странах с континентальным правом постановление о раскрытии информации выносит судья, и заявление о нем может быть подано без всяких формальностей[260]. В других странах с континентальным правом любая заинтересованная сторона может сделать в гражданский суд запрос *ex parte* о вынесении постановлений для получения доказательств до подачи гражданского иска. В странах с общим правом стороны обычно должны предоставить своим оппонентам все имеющиеся у них документы, относящиеся к делу, а также в суд может быть подано заявление о вынесении постановления о раскрытии документов третьими сторонами.

В некоторых государствах суду разрешено издавать международные постановления о раскрытии активов (см. вставку 7.11 главы 7). Чтобы подобные постановления эффективно действовали в иностранном государстве, они также должны исполняться его судом. Как правило, подобные постановления издаются *ex parte*.

Чтобы предотвратить информирование ответчика третьими лицами, включая банки, о существовании постановления о раскрытии информации, суд может издать постановление о запрете. Любое на-

---

с коррупцией активах и деятельностью Аламиесейха в поддержку собственного уголовного расследования и в рамках выполнения запроса об оказании взаимной юридической помощи от федерального правительства Нигерии. Аламиесейха бежал из Великобритании до начала судебного преследования и пользовался иммунитетом в Нигерии, пока занимал должность. Нигерия начала в Англии гражданский процесс по возврату активов. Высокий суд Англии вынес решение о том, что лондонская полиция должна раскрыть Нигерии информацию, собранную во время уголовного расследования, получив подтверждение от полиции, что подобные действия не нанесут ущерба ее расследованию.

[259] Norwich Pharmacal Co. v. Customs and Excise Commissioners [1974] AC 133 (Великобритания).

[260] Гражданский процессуальный кодекс (Франция), ст. 139.

рушение конфиденциальности может рассматриваться как неуважение к суду. Суд также может издать постановление о раскрытии информации и наложении запрета на банковские счета до вручения ответчикам уведомления о процессе[261].

Постановления о наложении запрета

Применительно к активам, в отношении которых есть основания подозревать, что они являются доходами от преступления, часто используются промежуточные судебные запреты или постановления о наложении запрета[262]. Постановление о наложении запрета также можно получить во время судебного процесса (чтобы обеспечить наличие у ответчика достаточных активов для исполнения судебного решения против него) или после вынесения решения (для исполнения решения).

Для получения постановления заявитель должен выполнить определенные требования, отличающиеся в зависимости от страны. Как правило, заявитель должен подтвердить обоснованность постановления (наличие оснований для дела) и риск растраты активов. От заявителя также может потребоваться принятие на себя обязательства или внесение судебного залога, который компенсирует ответчику убытки в случае, если суд признает неправомерность вынесения постановления (см. некоторые требования во вставке 8.8).

Заявления, поданные *ex parte,* могут быть разрешены в странах как с континентальным, так и с общим правом, во избежание информирования держателя активов и риска растраты активов. В некоторых государствах для этого требуется, чтобы заявитель полностью и честно раскрыл все имеющиеся у него факты и доказательства[263]. Другие требуют доказательств риска растраты активов в случае уведомления.

В некоторых государствах суду разрешается выносить международные постановления о наложении запрета, чтобы охватить активы как в собственном, так и в иностранном государстве и ответчиков, не являющихся резидентами данного государства (см. вставку 7.11 главы 7)[264]. Международные постановления о наложении запрета

[261] Эти постановления в некоторых государствах называют постановлениями банкирских трастов.

[262] Эти судебные приказы часто называют приказами Марева — по названию компании, проходившей по делу Mareva Compania Naviera S.A. v. International Bulk Carriers S.A. [1980] 1 All ER 213; [1975] 2 Lloyd's Rep. 509 (CA) (Великобритания).

[263] Таковы требования в Великобритании. См.: Министерство юстиции Великобритании, правила гражданского судопроизводства, практическое руководство, судебные приказы о замораживании средств.

[264] В деле International Bulk Carriers S.A., 1 All ER at 213 and 2 Lloyd's Rep. at 509 суд охватил активы как в Англии, так и в иностранных государствах.

Вставка 8.8. Требования к постановлениям о наложении запрета во Франции, Панаме и Великобритании

Во Франции суд[a] может вынести постановление о наложении запрета или аресте активов (движимых или недвижимых, материальных или нематериальных), ожидающих результатов судебного процесса, если заявитель может доказать существование риска растраты. Что касается средств на банковских счетах, заявитель должен доказать, что постановление будет «обосновано в принципе» и что существует «опасность в отношении выполнения обязательств».

В Панаме истец должен выполнить основные условия состязательности сторон и внести залог, установленный судом. Более того, после издания постановления о наложении запрета на активы истец должен подать судебный иск против ответчика. При выполнении этих условий постановление о наложении запрета остается в силе. При вынесении благоприятного судебного решения истец, выигравший дело, получает право вернуть замороженные активы, если ответчик не выплачивает их по решению суда. Однако если решение вынесено в пользу ответчика, если будет доказана недобросовестность истца, сторона, чьи активы были заморожены, может получить внесенный истцом залог.

В Великобритании заявитель должен показать, что дело является перспективным и обоснованным, и что имеются достаточные доказательства, указывающие на наличие активов и их местонахождение, а также существует реальный риск растраты активов. Заявитель должен взять на себя обязательство компенсировать ответчику понесенные убытки, если суд признает неправомерность постановления о наложении запрета.

[a] Во Франции суд называется le Juge de l'execution.

будут эффективными при условии их исполнения судами иностранных государств. Ответчики или третьи стороны (включая банки или юристов), получившие уведомления, в случае невыполнения таких постановлений могут быть привлечены к ответственности за неуважение к суду. Возможные санкции в этом случае включают тюремное заключение, штрафы или арест активов.

Пострадавший от коррупции может также применить метод под названием «приказ Марева письмом» (Mareva by Letter), заключающийся в направлении хранителю или держателю активов, являющемуся третьим лицом, уведомления о том, что принадлежащие ему активы, возможно, представляют собой доходы от коррупции[265]. Такое уведомление, по сути, немедленно устанавливает фактический запрет

[265] См. также Martin S. Kenney, «Mareva by Letter»—Preserving Assets Extra-Judicially—Destroying a Bank's Defence of Good Faith by Exposing It to Actual Knowledge of Fraud" (27 ноября 2006 г.), http://www.martindale.com/international-law/article_Martin-Kenney-Co._258798.htm (2010).

на распоряжение активами и позволяет обойтись без подачи заявления в суд о наложении запрета на них. Оно позволяет задействовать процедуры надлежащей проверки и требования отчетности, которые имеются в финансовых учреждениях и некоторых нефинансовых компаниях для выявления и предотвращения отмывания денег. Уведомления о том, что держатель или истинный владелец счета размещает на нем доходы от преступления, обычно бывает достаточно для того, чтобы финансовое учреждение или компания сообщила о подозрительной деятельности и заблокировала средства; в противном случае она может быть привлечена к ответственности в качестве соучастника преступления. Такой метод может быть применен путем направления письма текущему держателю актива, уведомляя его о том, что истинный владелец владеет преступными доходами, и предупреждая о том, что на него может быть возложена гражданская или уголовная ответственность, если эти средства исчезнут или будут переведены. К письму должны прилагаться свидетельства связи истинного владельца активов с преступной деятельностью, чтобы у держателя, являющегося третьей стороной, было достаточное обоснование для наложения ограничения на распоряжение активами.

В некоторых случаях истцу может быть удобен механизм наложения запрета на активы на основании положений уголовного права (см. вставку 8.9).

Вставка 8.9. Дело Ао Мана Лонга

В 2008 г. Ао Ман Лонг, бывший министр транспорта и общественных работ Макао, был признан виновным в коррупции и взяточничестве на сумму около $103 млн. В Макао он был приговорен к 27 годам тюремного заключения. Также было издано с занесением в производство постановление о конфискации активов на сумму около $32 млн.

Значительная часть этих доходов от взяток была размещена на счетах в Гонконге. Договор о взаимной правовой помощи между этими государствами отсутствовал, но власти Макао воспользовались неофициальными каналами (Гонконгская независимая комиссия против коррупции) для наложения запрета на доходы и получения ордеров на обыск. Поскольку возврат доходов по каналам взаимной правовой помощи был невозможен, правительство Макао подало гражданский иск в Гонконге на сумму более $30 млн. Изначальное постановление о наложении запрета, полученное согласно законодательству Гонконга, направленному на борьбу со взяточничеством, продолжало действовать даже несмотря на то, что уголовное преследование в этом государстве не осуществлялось[a].

[a] Simon N. M. Young, Why Civil Actions against Corruption? Journal of Financial Crime 16, № 2 (2009): 144–59.

Постановления об обыске и выемке

В рамках гражданского судопроизводства адвокату истца может быть разрешено проникнуть в помещение с целью сохранения доказательств, которые иначе могут быть уничтожены (также называется «постановлением Антона Пиллера»). В некоторых государствах суд может издать такое постановление, если существуют убедительные доказательства того, что инкриминируемые документы находятся во владении ответчика, и реальная возможность того, что эти материалы будут уничтожены, если не представлены доказательства обратного. Кроме того, требуются доказательства того, что деятельность ответчика наносит значительный, потенциальный или фактический, вред интересам истца[266].

8.3. Окончательное решение по делу

Часто спорящие стороны предпочитают прийти к соглашению до или после начала судебного процесса. Обычно у обеих сторон имеются стимулы к урегулированию вопроса во избежание траты денег (например, на оплату услуг адвокатов и свидетелей-экспертов), времени и усилий в связи с судебным процессом, а также для того, чтобы иметь хоть какое-то право голоса в отношении суммы, по которой будет вынесено окончательное решение. Власти должны удостовериться в том, что урегулирование вопроса не предусматривает отказ от возможных будущих претензий в отношении активов, о которых не было полной информации на момент заключения соглашения.

В другом варианте стороны могут ожидать решения суда, которое может быть вынесено в конце процесса. Государство, стремящееся возместить убытки, может добиться вынесения судебного решения в суммарном (упрощенном) порядке при условии предъявления убедительных доказательств и отсутствия обоснованных возражений со стороны ответчиков. Помимо этого, можно добиться вынесения судебного решения в пользу истца вследствие неявки ответчика при невыполнении ответчиками постановлений суда о предоставлении

[266] Заявления на вынесение постановления об обыске (а также судебные приказы о замораживании активов), направляемые компетентным судьям, должны поддерживаться письменным заявлением. Срочные заявления могут быть направлены без уведомления и даже до подачи исковой формы. В случае невозможности организации слушания заявление можно подать по телефону или факсу дежурному судье. См.: Министерство юстиции Великобритании, правила гражданского судопроизводства, постановления о замораживании средств и обыске, практическое руководство 25A (Дополнения), параграф 4.5. Более подробно см. http://www.justice.gov.uk/civil/procrules_fi n/contents/practice_directions/pd_part25a.htm

подробных объяснений фактов и документов. И судебное решение в суммарном порядке, и судебное решение в пользу истца вследствие неявки ответчика позволяют суду сократить процесс и вынести решение без полномасштабного разбирательства.

В гражданских делах отсутствие ответчика представляет меньшее препятствие для вынесения решения, чем в уголовных. Однако оно может осложнить исполнение решения в иностранном государстве (см. вставку 8.10).

8.4. Официальная процедура признания несостоятельности

Процедура признания несостоятельности — групповое средство судебной защиты. Соответственно, она не позволяет вернуть средства лишь одному кредитору (или пострадавшему). Однако тот факт, что официальные процедуры признания несостоятельности предоставляют эффективные инструменты для следствия, сохранения и возврата активов, часто перевешивают недостаток, заключающийся в их групповом характере.

Вставка 8.10. Исполнение судебного решения в отсутствие ответчика в суде

По делу генерального прокурора Замбии против компании Meer Care & Desai & Others (2007)[a] в Великобритании был подан гражданский иск против бывшего президента Замбии Фредерика Чилубы и связанных с ним лиц (см. дополнительную информацию по этому делу в разделе 1.3.2 главы 1). Поскольку по условиям залога ответчики должны были оставаться в Замбии, суд принял в данной ситуации специальные меры. Эти меры включали организацию в Замбии заседания, на котором были заслушаны доказательства, тогда как для судебного процесса, проходившего в Лондоне, была установлена прямая видеосвязь между Лондоном и Замбией и ежедневно велась стенограмма.

Лондонский суд вынес решение в пользу генерального прокурора Замбии, который затем зарегистрировал его в Высшем суде Лусаки в Замбии. Бывший президент подал ходатайство об отсрочке исполнения решения на основании того, что он не мог принимать участие в слушаниях в Лондоне и ему не была предоставлена возможность дать показания на Национальной ассамблее (которая сняла с него иммунитет от уголовного преследования в Замбии). В 2010 г. Верховный суд Замбии отказал Чилубе в апелляции на основании того, что предпринятые меры были достаточными.

[a] Attorney General of Zambia v. Meer Care & Desai & Others [2007] EWHC 952 (Ch.) (U.K.).

Согласно многим официальным процедурам несостоятельности существует автоматически применяемый запрет на растрату активов при назначении арбитражного управляющего. В результате, если у правонарушителя есть активы в государстве, в котором он был признан банкротом, порядок исполнения обязательств в рамках процедур признания несостоятельности предотвратит их дальнейшую растрату. Действие подобного моратория в международном масштабе часто осложнено, но существование международных документов, таких как меры регулирования процедуры банкротства, изданные Советом Европейского союза[267] и Типовой закон о трансграничной несостоятельности Комиссии ООН по праву международной торговли, придают экстерриториальный эффект этой процедуре приостановки судопроизводства.

Следственные полномочия часто предусматривают возможность подвергать перекрестному допросу обанкротившуюся сторону и директоров неплатежеспособной организации, а также любое лицо, располагающее информацией о банкроте (включая бухгалтеров и юристов). Эти полномочия обширны и могут осуществляться с помощью постановлений суда. Многие из них также подкрепляются возможностью ареста и заключения в тюрьму упорно не подчиняющегося должника[268]. Следственные полномочия также обычно включают возможность принуждения к предоставлению бухгалтерских книг и документов, в том числе от юридических фирм и банков. Любые правовые привилегии несостоятельного физического или юридического лица обычно отменяются, не давая преступнику возможности спрятаться за своими советниками по правовым вопросам.

Как правило, собственность, принадлежащая несостоятельному физическому или юридическому лицу, определяется широко и включает не только материальную, но и нематериальную собственность и любые активы, чье происхождение от этой собственности можно проследить. Управляющие по делу о несостоятельности (опекуны, администраторы, ликвидаторы, представители или другие ответственные лица, способствующие работе системы признания несостоятельности) также могут подавать иски, некоторые из которых не могут быть поданы другими сторонами. Эти иски включают в себя заявление о превышении должностных полномочий, иск о преиму-

[267] Постановление Совета ЕС №1346/2000 от 29 мая 2000 г. о производстве по делам о несостоятельности.

[268] Например, в Великобритании отсутствует привилегия не свидетельствовать против самого себя, и отказ отвечать на вопросы может привести к тюремному заключению за неуважение к суду.

щественном удовлетворении, сделках с заниженной стоимостью, а также незаконной и мошеннической торговле. Средства судебной защиты по таким искам часто включают возможность отмены операций, перевода имущества третьим сторонам и аннулирования прав на ценные бумаги.

ГЛАВА 9

Процессы конфискации, предпринимаемые в иностранном государстве

Специалисты-практики могут столкнуться с ситуацией, когда получение постановления о конфискации активов в порядке уголовного производства или вне уголовного производства на территории собственного государства и его исполнение в иностранном государстве по запросу о взаимной правовой помощи, а также в рамках гражданского производства невозможны. Правовая база может быть недостаточной, могут существовать юридические препятствия (например, иммунитет, исковая давность или отказ в экстрадиции), а также может иметь место нехватка ресурсов и политической воли (см. описание этих препятствий в главе 2). В этих обстоятельствах, а также когда преступления выходят за границы одного государства (как, например, в случае взяточничества или отмывания доходов от коррупции), специалисты-практики могут решить поддержать усилия властей иностранного государства по возбуждению дела о конфискации или гражданского процесса против лиц и активов, над которыми они имеют юрисдикцию. В качестве альтернативы власти иностранного государства могут решить инициировать независимое дело о конфискации в порядке уголовного или неуголовного производства или гражданский процесс.

Когда иностранное государство возбуждает собственное дело о конфискации или гражданский процесс против подследственного, власти государства, пострадавшего от преступлений, связанных с коррупцией, практически теряют контроль над делом. Поскольку дело является внутренним для иностранного государства, пострадавшее государство не имеет права выбирать направление разбирательства или решать, как вести дело. Оно имеет ограниченную процессуальную правоспо-

собность (или не имеет совсем) и может иметь небольшой выбор вариантов возврата активов. В результате специалисты-практики часто прибегают к этому методу только после рассмотрения или исчерпания попыток использования всех остальных механизмов, включая внутреннюю конфискацию в порядке уголовного производства или вне уголовного производства (и исполнение постановления в соответствии с запросом о взаимной правовой помощи) или гражданский процесс. Упреждающий выбор этого метода может быть обусловлен рядом факторов, которые следует уточнить с самого начала, включая возможности и готовность иностранного государства вести расследование и дело о конфискации в суде, заинтересованность государства, пострадавшего от преступлений, связанных с коррупцией, в предоставлении взаимной правовой помощи по запросу государства, ведущего судебное разбирательство, и соглашение о возврате активов.

9.1. Юрисдикция

Власти иностранного государства должны быть правомочны вести следствие и судебное дело по преступлению. Международные договоры требуют или призывают государства-члены принимать меры, устанавливающие широкую юрисдикцию над преступлениями, связанными с коррупцией[269]. Например, государства — члены Конвенции ООН против коррупции должны иметь юрисдикцию над преступлениями, связанными с коррупцией, совершенными на их территории их гражданами, или против их граждан, или против лица, не имеющего гражданства, но проживающего на их территории[270]. В случаях «экстрадиции или судебного преследования» (описанных

[269] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 42; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 15; Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 4. См. также Конвенцию ОЭСР о борьбе с взяточничеством, ст. 4. В Рекомендации №1 издания 40+9 рекомендаций FATF, Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег, говорится, что «предшествующие преступления по отмыванию денег должны распространяться на действия, имевшие место в другой стране и которые представляют собой преступление в этой стране и представляли бы собой предшествующие преступления в собственной стране».

[270] UNCAC, ст. 42. Преступления, перечисленные в UNCAC, включают взятки национальным и иностранным государственным служащим (ст. 15–16); хищение, незаконное присвоение или другое нецелевое использование собственности государственным служащим (ст. 17); сознательное приобретение, владение или использование доходов от преступления и отмывания денег (ст. 23). Возможные преступления, в отношении которых UNCAC призывает государства-участники принимать законы, включают использование служебного положения в личных целях, злоупотребление служебным положением, незаконное обогащение и взяточничество или хищения в частном секторе.

ниже) юрисдикция устанавливается посредством делегирования права судопроизводства.

В делах, к которым не причастны граждане государства и в которых только некоторые элементы преступления совершены на территории государства или в ущерб ему, установление юрисдикции все же возможно. Власти некоторых государств притязают на юрисдикцию, даже если второстепенные действия, относящиеся к преступлению, «затронули» их территорию (см. вставку 9.1).

Согласно большинству законов юрисдикция распространяется не только на граждан государства, но и на компании, зарегистрированные (или действующие) на территории государства, за действия, связанные с взяточничеством, совершенные в другом государстве (см. вставку 9.2)[271].

Вставка 9.1. Установление юрисдикции в случаях, если на территории государства преступные действия совершались частично

В случаях, когда к делу не причастны граждане государства и когда только некоторые элементы преступления были совершены на его территории или против конкретного государства, установить юрисдикцию может быть затруднительным. Однако многие государства нашли новые пути решения этой проблемы. Ниже приведены некоторые факторы, на которых следует сосредоточить внимание.

- **Финансовые операции на территории государства.** Верховный суд США выносил приговоры подсудимым, использовавшим международные денежные переводы для осуществления мошеннических схем лишения иностранного государства налоговых поступлений[a].
- **Происхождение деятельности.** В Бразилии исходящего телефонного звонка, факса или сообщения, отправленного по электронной почте, достаточно для установления юрисдикции над преступлением, связанным с взяточничеством, совершенном в иностранном государстве.
- **Связи с другими преступлениями, совершенными на территории государства.** Во Франции может быть установлена юрисдикция над преступлениями, совершенными в иностранном государстве, если их можно связать с преступлениями, совершенными во Франции[b].
- **Переводы национальной валюты (даже за пределами территории государства).** В 2009 г. Министерство юстиции США подало иск о конфискации доходов от взятки, выплаченной (в Сингапуре в валюте США) иностранной компанией сыну бывшего премьер-министра Бангладеш[c]. Министерство юстиции смогло доказать, что перевод валюты США между финансовыми учреждениями

[271] 37 из 38 государств, входящих в ОЭСР, имеют юрисдикцию над гражданами и компаниями.

за пределами США обязательно проходит через банки-корреспонденты США. Также в пользу установления юрисдикции США выступил тот факт, что иностранная компания, выплатившая взятку, была зарегистрирована на Нью-Йоркской фондовой бирже и ее деятельность регулировалась законами и правилами США.

- **Преступления против национальных интересов.** Иностранные граждане несут уголовную ответственность за преступления, совершенные за пределами Украины, если это серьезные преступления против прав и свобод граждан Украины или против интересов Украины.

[a] Pasquantino v. United States, 544 U.S. 349 (2005) (США).
[b] Кассационный суд, 23 апреля 1981 г., 15 января 1990 г. (Франция).
[c] Глава 18 Свода законов США, раздел 981(a)(1)(C): любая собственность.

Вставка 9.2. Установление юрисдикции над гражданами в Великобритании и США

В Великобритании Закон о борьбе с взяточничеством 2010 г.[a] предусматривает уголовное наказание организаций или компаний, чьи сотрудники, дочерние компании, агенты или консультанты платят взятки в рамках деловой деятельности организации в любой точке мира. Иностранный банк, имеющий небольшое отделение в Лондоне, будет нести уголовную ответственность, если его сотрудник, агент или дочерняя компания выплатит взятку в любой стране, даже если она не одобрена отделением в Великобритании или не выплачена через него. Одно лишь существование офиса отделения дает юрисдикцию прокурорам и суду Великобритании.

В США Закон о коррупции за рубежом (Foreign Corrupt Practices Act — FCPA) устанавливает юрисдикцию над любым лицом, фирмой, руководителем, директором, сотрудником или агентом корпорации, выпускающей ценные бумаги, зарегистрированные в США; любым юридическим лицом, зарегистрированным по законам США или имеющим штаб-квартиру в США, и любым гражданином США за действия, относящиеся к коррупционным платежам, даже если эти действия имели место за пределами США. FCPA также привлекает к ответственности иностранных граждан или компании, предпринимавшие действия в поддержку коррупционных платежей в момент нахождения на территории США или проводивших международные или межгосударственные электронные трансакции через США. Иностранные государственные служащие, получившие коррупционные платежи, не привлекаются к уголовной ответственности согласно FCPA, но могут подвергнуться ему за отмывание денег в связи с такими платежами, если США имеют юрисдикцию над делами об отмывании денег. Кроме того, иностранный государственный служащий, получающий коррупционный платеж, может подвергнуться судебному преследованию согласно главе 18 Свода законов США, раздел 1952), или за мошенничество с помощью электронных средств или почты (глава 18 Свода законов США, раздел 1341 и 1343) и согласно соответствующим законам, даже если он не может преследоваться согласно FCPA.

[a] Ожидается, что Закон о борьбе с взяточничеством 2010 г. (Великобритания) вступит в силу в апреле 2012 г.

В законодательстве также могут использоваться обширные трактовки преступлений по отмыванию денег для установления юрисдикции (см. вставку 9.3). Власти некоторых государств инициируют

Вставка 9.3. Юрисдикция для судебного преследования преступлений по отмыванию денег во Франции, Великобритании и США

Во Франции суд признал виновными лиц, обвиняемых в получении доходов от преступлений, совершенных за границей[a], доказав с помощью косвенных улик, что они знали или должны были знать о незаконном происхождении активов[b]. Также во Франции считается преступлением отмывание доходов от предшествующих преступлений, совершенных за границей. Например, французский суд признал виновным бывшего министра Нигерии, использовавшего взятки, полученные в Нигерии, для покупки жилья во Франции. Все элементы преступления были совершены в Нигерии, но французский суд принял на себя юрисдикцию над действиями по отмыванию денег[c].

В Великобритании власти могут начать судебное преследование в связи с сокрытием, изменением вида, конвертацией или переводом доходов от преступлений, совершенных за границей, если это предшествующее преступление также является преступлением по законам Великобритании[d]. Прокуроры могут с помощью косвенных доказательств обосновать, что активы получены путем «преступного поведения», от них не требуется демонстрировать, что активы были приобретены с помощью конкретного преступного действия[e].

В США предшествующие преступления по отмыванию денег включают взятки иностранным государственным служащим, хищение государственных средств, мошенничество с помощью иностранного банка или в отношении его и любое преступление, за которое США обязаны экстрадировать преступника согласно международному договору[f]. Во время судебного процесса об отмывании денег над бывшим премьер-министром Украины Павлом Лазаренко прокуроры установили юрисдикцию, продемонстрировав, что средства, полученные через банки в Сан-Франциско, Калифорния, являлись доходами от вымогательства и взяток, полученных в Украине[g].

[a] Согласно статье 321–1 Уголовного кодекса Франции преступлением считается recel — получение, хранение, сокрытие или перевод предметов, полученных нечестным путем или действия в качестве посредника в связи с вышеперечисленным, зная, что эти предметы были получены в результате тяжкого уголовного преступления или менее опасного преступления.

[b] Суд Парижа, 11-й кабинет, 3-я секция, 29 октября 2009 г., «Анголагейт».

[c] Апелляционный суд Парижа, палата по уголовным делам, секция A, 8 марта 2009 г. (Франция).

[d] Глава 18 Свода законов США, раздел 1956(c)(7)(B) и раздел 981. Дело о конфискации вне уголовного производства может быть использовано для конфискации доходов от тех же уголовных преступлений, совершенных за границей, а также активов, относящихся к операциям по отмыванию денег (раздел 981[a][1][C]). В подобных случаях США могут добиваться конфискации доходов от коррупции, хранящихся на территории США и за ее пределами, если основное преступление совершено в США (раздел 1355[b][2]).

[e] United States of America v. Lazarenko, 564 F.3d 1026 (9th Cir., 2009) (США).

[f] Закон о доходах от преступлений 2002 г. (Великобритания), раздел 327 и 340(2).

[g] Королевская прокурорская служба, Закон о доходах от преступлений 2002 г., преступления по отмыванию денег (Великобритания).

уголовное преследование по второстепенным преступлениям, совершенным на их территории, целью которых была подготовка коррупционных действий, совершенных в другом государстве, например сговор, получение активов, добытых преступным путем, и соучастие[272]. И наконец, в некоторых государствах разрешено ведение дел о конфискации вне уголовного производства против корреспондентских счетов иностранных банков, хранящих незаконные доходы на лицевых счетах за рубежом[273].

9.2. Процедура возбуждения судебного процесса

Важно, чтобы специалисты-практики понимали, что внутренние процедуры конфискации в иностранных государствах могут заводиться и без запроса из государства, пострадавшего от преступлений, связанных с коррупцией. Власти иностранного государства могут независимо инициировать дело на основе информации, полученной различными способами (см. вставку 9.4). Как указывалось выше, власти иностранного государства принимают окончательное решение, открывать ли дело и как его вести.

9.3. Роль государства, пострадавшего от преступлений, связанных с коррупцией, в расследовании и судебном преследовании, ведущихся в иностранном государстве

После начала расследования в другой стране специалистам-практикам иностранного государства понадобится собрать доказательства в государстве, пострадавшем от коррупции, чтобы доказать факт коррупции или совершения преступления по отмыванию денег. Даже если государство, пострадавшее от коррупции, в самом начале предоставило материалы по делу, иностранному государству, вероятно, понадобится дополнительная информация и правовая помощь (вклю-

[272] Например, власти Франции могут выдвинуть обвинения против иностранца за участие в сговоре, целью которого была подготовка операций по отмыванию денег во Франции, даже если он не совершал преступных действий на ее территории. Кассационный суд, 20 февраля 1990 г.

[273] Согласно главе 18 Свода законов США, раздел 981(k), суд США имеет юрисдикцию по конфискации суммы средств, находящейся на корреспондентском счете иностранного банка в США, эквивалентной сумме незаконных доходов, размещенных клиентом в иностранном банке. Данное положение обычно используется, только если иностранное государство не может или не желает предоставлять взаимную правовую помощь по наложению запрета и конфискации этих активов.

Вставка 9.4. Дело о конфискации, возбужденное властями иностранного государства

- **Государство, пострадавшее от преступлений, связанных с коррупцией, подает иск или делится доказательствами и материалами дела с властями иностранного государства.** Этот метод наиболее часто используется, когда пострадавшее государство добивается рассмотрения дела в иностранном государстве. В странах с континентальной системой права государствам, добивающимся возврата активов, полученных в результате коррупции, может разрешаться инициировать (в качестве гражданского истца) уголовное расследование или судебное разбирательство в отношении этих активов. В качестве примера можно привести расследование или судебное разбирательство против отмывания этих активов.
- **Государство, пострадавшее от преступлений, связанных с коррупцией, направляет запрос о взаимной правовой помощи.** Запрос о взаимной правовой помощи обычно содержит подробную информацию о подследственных, предполагаемых преступлениях и денежных потоках. Эта информация может привести к тому, что запрашиваемое государство начнет собственное расследование случаев отмывания денег, подкупа иностранных государственных служащих или других преступлений, которые могли быть совершены на его территории или при участии его граждан. Этот метод применяется почти систематически в Швейцарии и сравнительно часто — в других государствах. В большинстве случаев в запрашиваемом государстве ведется два отдельных судебных разбирательства: первое — в ответ на запрос о взаимной правовой помощи и второе — по внутренним обвинениям в отмывании денег.
- **Информация в СМИ о коррупции и отмывании денег.** Случаи коррупции, особенно с участием политических деятелей, обычно привлекают достаточное внимание прессы. Эта информация может помочь выявить связи с иностранными государствами, за которые могут зацепиться иностранные специалисты-практики, решившие инициировать дело, или должностные лица банков, ответственные за предотвращение операций по легализации доходов, полученных преступным путем, подающие отчет о подозрительных операциях, который, в свою очередь, ведет к расследованию.
- **Поданы отчеты о подозрительных операциях.** Финансовые учреждения, подозревающие, что деятельность или операции имеют отношение к отмыванию денег или финансированию терроризма, должны сообщать о своих подозрениях в подразделения финансовой разведки путем заполнения форм отчетов о подозрительных операциях. Подразделения финансовой разведки должны проанализировать отчет о подозрительных операциях и передать их через правоохранительные органы или группу «Эгмонт» в другие подразделения финансовой разведки. Правоохранительные органы могут затем решить начать расследование на основе информации, предоставленной подразделением финансовой разведки.

- **Применяется принцип «экстрадировать или возбудить дело».** Государства, отказывающиеся экстрадировать граждан в соответствии с Конвенцией ООН против коррупции (UNCAC), обязаны передать дело внутренним властям для возбуждения дела, если их об этом просит запрашивающее государство[a]. Во Франции преступления, за которые выносится наказание не менее пяти лет тюремного заключения, рассматриваются судом в случае отказа в экстрадиции по запросу иностранного государства на основании надлежащих правовых процедур или если наказание в запрашивающем государстве не совместимо с французским общественным порядком[b].
- **Передача судопроизводства.** Согласно статье 47 UNCAC государства-участники должны рассмотреть возможность передачи дел, доказанных в соответствии с конвенцией, в случаях, когда подобная передача отвечает интересам надлежащего отправления правосудия. При участии нескольких государств передача судопроизводства служит для концентрации судопроизводства по подобным делам.

[a] UNCAC, ст. 44(11); Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности, ст. 16(12); Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 6(9)2.
[b] Уголовный кодекс (Франция), ст. 113–8–1.

чая свидетельские показания, финансовые документы, а также банковские или корпоративные документы). Эту информацию можно запросить по неофициальным каналам или направив запрос о взаимной правовой помощи. Независимо от способа запроса информации важно, чтобы ответ был передан. Без постоянного внимания к делу и ответов на иностранные запросы успех дела, рассматриваемого за границей, будет ограничен или невозможен (см. вставку 9.5).

В большинстве стран иностранное государство, пострадавшее от преступлений, связанных с коррупцией, может в некоторой степени принимать участие в расследовании, суде и вынесении приговора или конфискации в качестве заявителя или потерпевшего (в некоторых странах называемого истцом). Заявители и пострадавшие могут посещать судебные заседания и консультировать специалистов-практиков по поводу расследования или судебного преследования. Многие государства предлагают специалистам-практикам привлекать пострадавших на всех этапах, особенно во время вынесения приговора и вынесения решения о конфискации, с целью облегчить прямой возврат активов через суд. С пострадавшими могут проконсультироваться по поводу запрашиваемых у суда постановлений или им может быть предоставлена возможность дать показания. Однако окончательные решения о том, в каком порядке действовать, кого следует допросить, какие документы получить и какую компенсацию и возмещение убытков следует запросить в суде, принимают специалисты-практики.

Вставка 9.5. Важная роль государства, пострадавшего от коррупции: Гаити

В период с мая 2001 г. по апрель 2003 г. Роберт Антуан, бывший директор по международным связям государственной телекоммуникационной компании Гаити, принимал взятки от трех телекоммуникационных компаний США и отмывал их через посредников.

Государство Гаити не могло инициировать уголовное преследование Антуана или посредников, причастных к делу, так как не имело достаточной правовой базы, включая необходимое антикоррупционное законодательство и следственные инструменты, необходимые для установления преступления. Власти Гаити просмотрели дело совместно с коллегами из США и решили, что лучшим способом действий будет поддержать дело, начатое в США.

США возбудили дело против Антуана в связи со сговором с целью отмывания денег, полученных от международных схем взяточничества, и дела против взяткодателя и посредников в сговоре по совершению нарушений FCPA и отмыванию денег. Власти Гаити сотрудничали, занимаясь активным поиском и предоставлением доказательств и экспертных оценок, требуемых прокурорами США. Помощь запрашивалась и предоставлялась рядом органов власти, включая подразделения финансовой разведки, национальную полицию и министерство юстиции и общественной безопасности. Без этого сотрудничества было бы невозможно вести дело в США.

Антуан признал себя виновным в преступлениях и в июне 2010 г. приговорен к 48 месяцам тюремного заключения. По решению суда он должен был выплатить $1 852 209 реституции и более $1,5 млн было конфисковано[a].

[a] Министерство юстиции, управление по связям с общественностью: «Бывший гаитянский государственный чиновник осужден за роль в сговоре по отмыванию денег в иностранной схеме взяточничества», пресс-релиз, 2 июня 2010 г. http://www.justice.gov/opa/pr/2010/June/10-crm-639.html.

В странах с континентальной или смешанной системой права пострадавшие (включая государство или правительство) могут инициировать уголовное расследование или судебное разбирательство в иностранном государстве в качестве гражданского истца. Гражданским истцам разрешено предоставлять доказательства или подавать иски прокурору или следственному судье, присутствовать при допросе свидетелей или подследственных и иметь доступ к материалам дела. Прокурор или ведущий следствие судья определяет, имеется ли достаточно доказательств по делу для его передачи в суд. Если дело передается в суд, гражданские истцы могут подать ходатайство о вынесении решения о присуждении убытков так же, как в гражданском суде (см. более подробную информацию по данной теме в главе 8). Иск о возмещении убытков рассматривается в рамках уголовного дела на том же основании и с использованием тех же доказательств.

Некоторые государства дают заявителям и гражданским истцам доступ к информации по делу, включая копию материалов дела. На-

пример, если назначается прокурор или следственный судья, копия материалов дела будет предоставлена по запросу адвокатам, представляющим пострадавших, присоединившихся к иску в качестве гражданских сторон[274].

9.4. Обеспечение возврата активов из иностранного государства

В некоторых государствах суды или другие компетентные органы издают постановление о реституции пострадавшим из любых арестованных активов или активов, на которые был наложен запрет, в ходе уголовного судопроизводства. Подобное постановление может иметь форму постановления о компенсации, возмещении ущерба или правопритязания на законное владение, которое может быть присуждено государству, пострадавшему от преступлений, связанных с коррупцией[275]. Любые активы, решение о возврате которых не было вынесено с помощью подобного постановления, могут перейти в собственность иностранного государства. В этой связи государство, добивающееся возврата активов, должно обдумать с самого начала, будет ли возможен возврат или раздел конфискованных доходов. В зависимости от государства и применяемых процедур возврат может осуществляться согласно международным конвенциям, договорам о взаимной правовой помощи, соглашениям о разделе активов или законодательству. Даже если иностранное государство возбуждает собственное дело, государство, пострадавшее от преступлений, связанных с коррупцией, может воспользоваться процедурами реституции активов.

9.4.1. Подача имущественных исков в отношении похищенных активов в ходе уголовного расследования

В некоторых государствах подача имущественных исков в отношении похищенных активов возможна уже на раннем этапе следствия[276]. Когда активы обнаружены, но преступник остается неизвестен, прокурор или следственный судья пытается установить, являются ли эти активы доходами от предполагаемого преступления или орудием его совершения. Если связь установлена, может быть вынесено постанов-

[274] Уголовно-процессуальный кодекс (Франция), ст. 114, R. 155, R. 165.

[275] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 53.

[276] Эта процедура разрешена во Франции и Швейцарии.

ление о реституции активов, на которые наложен запрет. Эти постановления могут быть оспорены в апелляционном суде.

9.4.2. Прямой возврат активов через иностранный суд

Многие суды издают прямые постановления о возврате активов иностранным государствам, которые могут доказать свое положение пострадавшей стороны или законного владельца активов. Такая практика включена в международные соглашения и позволяет суду присуждать компенсацию или возмещение ущерба государствам, пострадавшим от преступлений, связанных с коррупцией, а также дает возможность суду или другим компетентным органам признавать правопритязания государства в качестве законного владельца активов во время судебного процесса по делу о конфискации[277].

Прямой возврат часто упрощается благодаря участию государства, пострадавшего от преступлений, связанных с коррупцией, или выступающего в качестве истца в гражданском процессе, или же заявителя или пострадавшего (истца) во внутреннем судебном процессе, или в роли гражданской стороны в уголовном процессе. В государствах, которые позволяют пострадавшей стороне участвовать в процессе в качестве гражданской стороны, пострадавшее государство может обратиться в суд за возмещением ущерба или компенсацией. В противном случае государству понадобится обсудить потенциальную компенсацию или возмещение ущерба с прокурором, который затем может обратиться в суд за постановлением. Во вставке 9.6 показан случай прямого возврата активов на практике.

Вставка 9.6. Практика прямого возврата активов

- **Гражданская сторона уголовного процесса.** В ст. 2 Уголовно-процессуального кодекса Франции говорится о том, что пострадавший может получить гражданскую компенсацию в рамках уголовного судопроизводства, если истец может доказать факт личного и прямого ущерба, причиненного коррупционной деятельностью. В деле о коррупции с участием бывшего мэра Канн, город Канны, присоединившийся к уголовному процессу в качестве гражданской стороны, смог получить постановление суда о возмещении убытков, но не получил материальной компенсации. Городу присудили возмещение убытков на основании ущерба для доброго имени, но в постановлении о компенсации было отказано на том основании, что понесенный ущерб был следствием министерского решения отозвать лицензию, а не коррупции.

[277] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 53.

- **Компенсация согласно соглашению о признании подсудимым своей вины.** В Великобритании компания Mabey & Johnson Ltd., занимающаяся строительством мостов, признала себя виновной в сговоре с целью подкупа государственных служащих Ганы и Ямайки и «предоставлении средств» в виде незаконных «откатов» режиму Саддама Хусейна в Ираке в рамках контрактов, которые присуждались по программе ООН «Нефть в обмен на продовольствие». Компания признала, что в отсутствие взятки стоимость контракта была бы ниже и что народ Ирака лишился средств, затраченных на выплату «откатов»[a].

  Соглашение об урегулировании предусматривало выплату £4,6 млн (около $7,2 млн) в качестве уголовного наказания и дополнительно £2 млн (около $3,1 млн) в качестве компенсации и покрытия расходов правительствам Ганы, Ирака и Ямайки. По иракскому делу суд вынес решение о конфискации активов в размере стоимости контракта, равной €4,22 млн, процентной доли (около $5,41 млн) и компенсации в размере £618 484 (около $969 100) в пользу народа Ирака (Фонд развития Ирака).

- **Компенсация по гражданскому иску.** Расследование, проводившееся лондонской полицией по делу, по которому проходили денежные средства и недвижимость в Лондоне на имя нигерийского чиновника-коррупционера, закончилось вынесением уголовного приговора управляющему имуществом по обвинению в отмывании денег. После вынесения приговора британская юридическая фирма подала в Высокий суд Лондона гражданский иск, в результате которого Нигерии были возвращены похищенные активы.

[a] С пресс-релизом и вступительной речью прокурора можно ознакомиться по адресу http://www.sfo.gov.uk/press-room/latest-pressreleases/press-releases-2009/mabey—johnson-ltd-sentencing-.aspx.

Процедура рассмотрения иска о возмещении убытков в случае оправдательного приговора в различных странах отличается. В одних странах претензии рассматриваться не будут и пострадавшая сторона должна подать иск о возмещении убытков в гражданский суд. В других странах суд может принять решение о возмещении убытков несмотря на оправдательный приговор, если факты установлены в достаточной степени.

9.4.3. Возврат активов в соответствии с договорами, соглашениями или правомочиями, предоставленными законом

Обязательства по возврату активов представлены в нескольких международных конвенциях[278]. Для исполнения этих международных

[278] Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 57; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 14; Конвенция ООН

конвенций (или в случаях, когда международные конвенции не применяются) для возврата активов часто используются многосторонние и двусторонние договоры (такие, как договоры о взаимной правовой помощи), соглашения и правомочия, предоставленные законом.

При отсутствии каких-либо обязательств по возврату конфискованных активов, в многосторонних и двусторонних соглашениях о разделе активов могут быть описаны конкретные процедуры раздела активов[279]. Такие договоренности можно заключать по каждому конкретному случаю или же, что более целесообразно, заключить постоянное соглашение о разделе активов, которое охватывало бы все возможные случаи[280]. Некоторые государства предпочитают вести переговоры о разделе активов или до направления запроса о наложении запрета, или после него, но до вступления в силу окончательного решения о конфискации.

Конфискованные активы также могут быть возвращены согласно особой договоренности с запрашивающим государством. В отсутствие договора или соглашения некоторые страны пользуются положениями закона, дающими государству, правительству или компетентным органам полномочия на возврат активов на их усмотрение. Вставка 9.7 показывает некоторые варианты возврата активов, которые практикуются в Швейцарии.

Вставка 9.7. Возможности возврата активов из Швейцарии

В Швейцарии активы возвращаются законному владельцу, если судья «глубоко убежден», что они связаны с преступлением и что право собственности установлено верно. Если право собственности не ясно или не может быть установлено (как в случае с переведенными средствами, снятием средств со счета или их смешения с другими денежными средствами), судья издает постановление о конфи-

о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5. Обратите внимание, что в положениях UNCAC изложены обязательные требования к возврату активов в противоположность дискреционным требованиям, изложенным в UNTOC и Конвенции ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ.

[279] Соглашения о разделе активов также включены в следующие международные соглашения: Конвенция ООН против коррупции (UNCAC), ст. 57; Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC), ст. 14; Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, ст. 5.

[280] В США официальное соглашение о разделе активов подтверждается лишь после окончания дела и основано на участии каждого государства: 50–80% конфискованных активов получает государство, оказавшее основную помощь, 40–50% — государство, оказавшее «значительную помощь» и до 40% — государство, оказавшее «дополнительную помощь».

скации доходов от преступления или активов, и конфискованные активы становятся собственностью правительства Швейцарии. Государство, добивающееся возврата похищенных активов, может провести переговоры с властями Швейцарии с целью получения конфискованных активов на основании конкретных соглашений или решений на усмотрение властей. В качестве альтернативы уголовный суд может издать постановление, эквивалентное постановлению о возмещении убытков государству, добивающегося правосудия, по контракту или в связи с гражданским правонарушением.

ПРИЛОЖЕНИЕ А

Правонарушения, подлежащие уголовному преследованию

Рис. А.1. Рассматриваемые уголовные обвинения

Источник: иллюстрация авторов

Присвоение или нецелевое использование средств и собственности (Конвенция ООН против коррупции [UNCAC], ст. 17)

- **Кража или присвоение.** Эти преступления обычно определяются как незаконное присвоение личных и материальных активов с намерением лишения законного владельца его собственности. В этом случае активы просто забираются без согласия законного владельца (или, в некоторых государствах, с согласия, полученного мошенническим путем). Несанкционированный сбор урожая на охраняемых территориях, или лесозаготовки в государственных лесах, или кража денежных средств, чеков и других финансовых инструментов из центрального банка — хорошо известные примеры краж, совершаемых государственными служащими. Во многих государствах недвижимость, услуги или нематериальные активы не включены в определение «присвоение».
- **Хищение.** Это преступление обычно определяется как обманный перевод собственности физическим или юридическим лицом, законно распоряжающимся активами, принадлежащими другому физическому или юридическому лицу. Это уголовное преступление совершается государственными служащими или руководителями, которые присваивают или используют нецелевым образом средства или собственность, которой должны управлять от имени государственного учреждения (центрального, местного или городского органа власти, государственной организации или компании). Оно включает нарушение условий договора доверительного управления, дающего правонарушителю полномочия хранить активы и управлять ими в интересах законного владельца. В некоторых государствах понятие «хищение» не относится к случаям присвоения недвижимости или услуг. Примеры присвоения включают наем и выплату зарплат сотрудникам, не выполняющим своих обязанностей (рабочее место с зарплатой без выхода на работу), покупку товаров или услуг по ценам выше рыночных (выставление завышенных счетов), оплату несуществующих товаров или услуг, которые не имеют отношения к реальным (фиктивные счета).
- **Мошенничество, обман, введение в заблуждение.** Эти преступления обычно определяются как приобретение права собственности или завладение имуществом, собственностью, принадлежащим другому лицу, путем преднамеренного обмана или ложных утверждений, касающихся фактов прошлого или настоящего. В некоторых государствах случаи, когда имеет

место только завладение имуществом, преступление может классифицироваться как как мошенническая кража или присвоение. В других государствах данное преступление также распространяется на овладение собственностью даже в отсутствие права на нее. Хотя определение данного преступления всегда основывается на факте преднамеренного обмана, конкретное правовое определение вводящих в заблуждение действий может отличаться. Типичный пример: государственный служащий дает указания своим подчиненным выплатить деньги или предоставить кредит фиктивным компаниям, не ведущим реальной деятельности и управляемым подставными лицами или родственниками чиновника.

Подкуп, использование служебного положения в корыстных целях, злоупотребление служебным положением и связанные преступления

- **Подкуп местных государственных служащих (UNCAC, ст. 15).** Состоит в намеренном:
  - прямом или косвенном обещании, предложении или передаче государственному служащему ненадлежащих выгод для самого служащего или другого лица или организации в обмен на действия служащего или бездействие в рамках его официальных обязанностей;
  - прямом или косвенном требовании или принятии государственным служащим выгод, предназначенных для самого служащего или другого лица или организации в обмен на действия служащего или бездействие в рамках его официальных обязанностей.
- **Подкуп иностранных государственных служащих или служащих государственных международных организаций (UNCAC, ст. 16).** Состоит в намеренном:
  - прямом или косвенном обещании, предложении или передаче иностранному государственному служащему или служащему международной организации ненадлежащих выгод, предназначенных для самого служащего, или другого лица, или организации в обмен на действия служащего или его бездействие в рамках его официальных обязанностей образом, позволяющим правонарушителю получить или удержать бизнес или другую ненадлежащую выгоду, связанную с ведением международного бизнеса;

- прямом или косвенном требовании или принятии иностранным государственным служащим или служащим международной организации выгод, предназначенных для самого служащего или другого лица или организации в обмен на действия служащего или бездействие в рамках его официальных обязанностей.

- **Использование служебного положения в корыстных целях (UNCAC, ст. 18).** Состоит в намеренном:
  - прямом или косвенном обещании, предложении или передаче государственному служащему или любому другому лицу ненадлежащих выгод в обмен на злоупотребление своим реальным или предполагаемым влиянием с целью получения от администрации или властей государства ненадлежащей выгоды для изначального зачинщика действия или другого лица;
  - прямом или косвенном требовании или принятии государственным служащим или любым другим лицом ненадлежащих выгод, предназначенных для самого служащего или другого лица, в обмен на злоупотребление своим реальным или предполагаемым влиянием с целью получения ненадлежащих выгод от администрации или государственного органа.

- **Злоупотребление служебным положением (UNCAC, ст. 19).** Состоит в совершении государственным служащим действия или бездействии в нарушение законов при осуществлении своих обязанностей с целью получения ненадлежащей выгоды для себя, другого лица или организации.

- **Незаконное обогащение (UNCAC, ст. 20).** Обычно определяется как «значительное увеличение активов государственного чиновника, которое он не может разумно объяснить в свете законных заработков». От властей, осуществляющих уголовное преследование в связи с незаконным обогащением, не требуется демонстрировать незаконное происхождение собственности для вынесения приговора или получения постановления о конфискации. Достаточно показать, что законные действия государственного служащего не могут объяснить увеличение активов или расходов. Затем государственный служащий должен объяснить, как приросла его собственность с помощью законных доходов (см. вставку А.1, где приведен пример из Франции).

Вставка А.1. Положения о незаконном обогащении во Франции

Во Франции к незаконному обогащению применяются два положения Уголовного кодекса:

- **Процесс вынесения приговора.** В ст. 321-6 говорится, что человеку может быть вынесен приговор по причине его «неспособности обосновать соответствие дохода стилю жизни или происхождение собственности при поддержании регулярных отношений с одним или более лицами, причастными к тяжким уголовным преступлениям или менее тяжким преступлениям, наказуемым тюремным заключением на срок не менее пяти лет и из которых они извлекли прямую или косвенную выгоду, или которые являются пострадавшими от этих преступлений». Это преступление наказывается тюремным заключением на срок от трех до семи лет и позволяет провести конфискацию всех активов осужденного лица.
- **Процесс конфискации.** В ст. 131-21 говорится, что конфискована может быть вся собственность обвиняемого, если он не сможет обосновать законное происхождение этой собственности. Преступление должно наказываться тюремным заключением на срок не менее пяти лет и должно приносить прямые или косвенные доходы.

- **Столкновение интересов.** В некоторых государствах для государственных служащих считается преступлением принимать прямое или косвенное заинтересованное участие в грантах, контрактах или решениях, зависящих от его мнения, надзора, контроля или администрирования. Во многих странах для государственных служащих, в чьи обязанности входит надзор за частной деятельностью или компаниями, считается преступлением принимать финансовое участие в этой деятельности или компаниях. Типичный пример столкновения интересов: государственный служащий присуждает госконтракт компании, в которой ему, прямо или косвенно, принадлежит доля или которую он контролирует.
- **Незаконное финансирование политических партий или кампаний.** Подпадая под запреты незаконного финансирования политической деятельности и деятельности, связанной с коррупцией, эти схемы обычно включают подрядчиков, взвинчивающих цены работ по госконтрактам. Доходы от завышенных счетов передаются подрядчиками в фирмы, которые предоставляют поддельные счета-фактуры. Взамен эти фирмы финансируют политическую деятельность. Эти схемы также подпадают под

законы о рэкете или вымогательстве, когда очевидно, что несговорчивые подрядчики потеряют государственный бизнес, если откажутся участвовать в этих схемах.

- **Вымогательство.** В некоторых государствах это преступление определяется как сбор незаконной платы государственным служащим, находящимся при исполнении обязанностей, путем устных или письменных угроз, запугивания и принуждения.

Отмывание, сокрытие, приобретение, владение или пользование доходами от преступления

- Определения этих преступлений даны в UNCAC, ст. 23 и 24:
  - сознательная конвертация или перевод собственности, являющейся доходом от преступления, с целью сокрытия или маскировки ее незаконного происхождения или помощь любому лицу, причастному к совершению данного преступления, в уклонении от правовых последствий его действий;
  - сознательное сокрытие или маскировка истинной природы, источника, местонахождения, диспозиции, перемещения имущества, являющегося доходом от преступления, владение им или правами на него;
  - сознательное приобретение, владение или пользование имуществом, являющимся доходом от преступления;
  - участие в любом из преступлений, установленных в соответствии с данной статьей, связь с ним, сговор с целью его совершения, попытки его совершения, а также помощь, соучастие, пособничество и советы по совершению этих преступлений;
  - сознательное сокрытие или продолжительное хранение собственности, полученной в результате преступлений, связанных с коррупцией.
- Преступления по отмыванию денег обычно применяются ко всем финансовым или нефинансовым учреждениям, компаниям, лица и посредникам, которые принимают сознательное участие в операциях, направленных на маскировку незаконных источников собственности. Обвинения в отмывании денег следует планировать при разработке стратегии возврата активов, так как коррумпированным чиновникам необходимо инвестировать или тратить незаконно полученную собственность в финансовых центрах. Во многих случаях коррупции схемы отмывания денег облегчают совершение преступлений, связанных с кор-

рупцией. В частности, компания может оплачивать фиктивные счета-фактуры, а в реальности средства будут уходить на офшорные счета, которые держат подрядчики или консультанты. Эти посредники затем используют средства для подкупа коррумпированных государственных служащих от имени компании. В большинстве стран организация таких фондов взяток подпадает под действие законов о борьбе с отмыванием денег.

Пособничество преступлениям

- **Нарушение правил государственных закупок.** Когда государственные служащие не выполняют правила закупок, они часто имеют целью предоставление ненадлежащего преимущества определенным правительственным подрядчикам. Например, государственный служащий, отвечающий за операции по закупкам, может предоставить одному из участников торгов такую значимую информацию, как смета затрат, чтобы обеспечить этому потенциальному подрядчику возможность пользоваться значительным преимуществом. Или же крупные контракты на поставки могут искусственно делиться на более мелкие «куски», чтобы избежать процесса конкурсных торгов, являющегося обязательным, учитывая общую стоимость проекта. Или же во время выполнения контракта сотрудники административного органа могут согласиться заплатить за непоставленные товары, непредоставленные услуги или за количество или качество товара, не соответствующее положениям контракта. Правительственные контракты, присуждаемые или выполняемые по значительно завышенным ценам, приносят незаконную прибыль подрядчику. В свою очередь «откаты» или прочие выгоды, получаемые от этого подрядчика, могут служить вознаграждением государственному служащему.
- **Сговор.** Это преступление включает (обычно тайные) соглашения, заключенные между двумя или более лицами с целью обмана, введения в заблуждение или лишения путем мошенничества законных прав; достижение цели, запрещенной законом, или получение несправедливого преимущества. В частности, в делах о коррупции часто встречаются тайные соглашения между фирмами или фирмой и государственным служащим об ограничении или имитации конкуренции или установлении цен на государственные закупки. Государственный служащий, составляющий описание работы или задачи для тендера на основе

информации, предоставленный потенциальным участником, является участником сговора.

- **Подделка / фальсификация документов.** Это преступление включает подделку или изменение сущности, даты или подписей сторон или свидетелей в любых частных или общественных документах, влияющих на обязательства, выплаты или распоряжение имуществом.
- **Бухгалтерские преступления.** Распространенным способом организации или пособничества коррупции или присвоению средств являются бухгалтерские преступления, которые включают фальсификацию счетов, бухгалтерских книг, проводок и финансовых отчетов. В частности, компании выписывают или учитывают фиктивные или фальшивые счета-фактуры для обоснования или сокрытия ненадлежащих платежей посредникам, управления фондами взяток и выплаты взяток. Распространена схема, когда частные фирмы платят по фальшивым счетам-фактурам, предоставленным посредниками, проходящими по документам как консультанты, которые используют эти средства для подкупа чиновников. В этом случае по счетам как компании, так и «консультанта» проводятся фиктивные операции.
- **Налоговые нарушения.** Схемы, включающие искажение операций на счетах или финансовых документах компании, ведут к пере- или недооценке активов, доходов или расходов, что незаконным образом изменяет размер облагаемых налогами доходов или необлагаемых налогами расходов. Это типично для случаев фиктивных или фальсифицированных счетов-фактур, которые увеличивают счет закупок, сокращая налогооблагаемую прибыль организации.
- **Мошенничество на таможне / контрабанда.** Коррупция, присвоение активов и отмывание денег часто включают незаконную перевозку денег или товаров из пострадавшей страны или в нее. Мошенничество на таможне также может включать беспошлинный импорт товаров, которые якобы должны пересекать страну, но в действительности незаконно продаются в ней.
- **Мошенничество с помощью телефона или электронных средств связи.** В некоторых странах мошенничество с помощью телефона или электронных средств связи считается преступлением. Например, в США преступлением считается разработка схемы мошенничества или получения денег или собственности путем обмана и с использованием почтовой или телекомму-

никационной инфраструктуры (телефон, факсимильная связь и электронная почта) для осуществления плана. Это преступление также применяется к государственным служащим, получающим деньги способами, которые не всегда могут считаться незаконными.

- **Преступный сговор.** Включает соглашения между двумя или более лицами о том, чтобы нарушить закон в какой-либо момент в будущем. Действия, о которых договариваются в рамках преступного сговора, часто включают мошенничество, коррупцию и присвоение собственности. В некоторых государствах обвинения в преступном сговоре могут быть предъявлены, только если злоумышленники совершили как минимум одно действие в рамках его осуществления.
- **Пособничество или соучастие.** Сообщник не принимает участия в преступлении, но участвует, помогая основному правонарушителю. Сообщник привлекается к ответственности за то же преступление, и ему выносится то же наказание.
- **Препятствование отправлению правосудия (UNCAC, ст. 25).** Состоит в:
  - применении физической силы, угроз или запугивания или же обещании, предложении или предоставлении ненадлежащего преимущества с целью склонить к лжесвидетельству или вмешаться в дачу показаний или предоставление доказательств в рамках судебного разбирательства в связи с совершением преступлений, установленных в соответствии с данной конвенцией;
  - применении физической силы, угроз или запугивания с целью препятствования исполнению официальных обязанностей судьи или сотрудников правоохранительных органов в связи с совершением преступлений, установленных в соответствии с данной конвенцией.

ПРИЛОЖЕНИЕ В

Разъяснения некоторых видов корпоративных структур и деловых терминов

«Корпоративные структуры» — широкое понятие, включающее в себя все формы юридических лиц и правовых отношений, с помощью которых ведется разнообразная коммерческая деятельность и хранятся активы. Ниже приведены определения, описания и примеры ряда таких структур и связанных с ними деловых терминов.

Агентские отношения. Принципал (обычно клиент) нанимает агента для выполнения обязанностей в соответствии с соглашением. Примерами отношений между принципалом и агентом могут служить отношения между клиентом и адвокатом или бухгалтером, а также работодателем и работником. Агент может создать корпоративную структуру, или открыть банковский счет, или осуществлять услуги управления от имени принципала, но не может делать этого от своего имени. В отличие от доверительного управления, при установлении агентских отношений не происходит передачи правового титула на активы на счете; право собственности остается у принципала.

Ассоциация. Организация, чьи участники (юридические или физические лица) или их избранные представители образуют ее высший управляющий орган. Ассоциация может быть сформирована с целью служить на благо общества благу или взаимным интересам ее членов. Является ли ассоциация юридическим лицом, часто зависит от наличия у нее регистрации. Зарегистрированные ассоциации могут пользоваться теми же преимуществами, что и прочие юридические лица.

Акция на предъявителя. Этот оборотный инструмент предоставляет право собственности на корпорацию лицу, обладающему серти-

фикатом. Лицо, в чьем физическом владении находится сертификат акции на предъявителя, считается законным акционером корпорации, выпустившей такую акцию, и оно имеет все права акционера. Во многих государствах были введены меры безопасности против злоупотребления этими инструментами, например иммобилизация или ликвидация с заменой на именную акцию. Иммобилизация требует, чтобы акции на предъявителя были размещены на государственном депозите или у лицензированного корпоративного поставщика услуг. Акции на предъявителя ликвидируются, когда их держатель должен идентифицировать личность, чтобы принять участие в голосовании, получить дивиденды или определенный уровень контроля.

Бенефициарный собственник (истинный владелец). Это физическое лицо, владеющее корпоративной структурой, или контролирующее ее, или пользующееся ее активами, лицо, от имени которого проводятся операции, или и то и другое. Термин также охватывает лиц, осуществляющих конечный фактический контроль над юридическим лицом или отношениями.

Цепочка корпоративных структур. Этот термин обычно относится к группам из двух или более корпоративных структур, связанных законным владением.

Контроль. Этот термин означает прямое или косвенное обладание полномочиями руководить или оказывать влияние на руководство процессом управления или политикой корпоративной структуры.

Директор — юридическое лицо. Юридические, не физические, лица, служащие и выполняющие обязанности директора другой корпорации.

Корпорация. Корпорации являются субъектами права, отдельными от своих акционеров, владельцев. Контроль над корпорацией обычно предоставляется совету директоров, и акционеры имеют ограниченные полномочия управлять корпорацией напрямую. Права акционеров обычно включают право избирать директоров, принимать участие в собраниях акционеров и голосовать на них, а также одобрять чрезвычайные операции, которые фактически ведут к продаже компании. Обычно корпорация может существовать неограниченное время. В большинстве случаев акционерам корпорации предоставляется ограниченная защита ответственности, что означает, что их ответственность перед компанией и ее кредиторами ограничивается их инвестициями. Многие офшорные юрисдикции предлагают регистрацию иностранных / офшорных компаний и международных корпораций / компаний, освобожденных от налогообложения. Ино-

странные / офшорные компании — это компании, учрежденные в другом государстве, но зарегистрированные для ведения бизнеса в своем государстве. Международные корпорации / компании, освобожденные от налогообложения, — это компании, учрежденные в своем государстве, которым не разрешено вести в нем бизнес. Эти компании обычно получают освобождение от местных налогов.

Указанные нефинансовые предприятия и профессии. Этот термин охватывает казино (включая интернет-казино), агентства недвижимости, дилеров ценных металлов, дилеров драгоценных камней, юристов, нотариусов, других независимых юристов и бухгалтеров, а также тресты и поставщиков корпоративных услуг.

Лицо, принудительно осуществляющее право в судебном порядке. В контексте трастовой компании или фонда это лицо, обладающее полномочиями принудительно осуществлять право доверительного управления и в случае необходимости обращаться в суд. В благотворительных трастовых компаниях этим лицом обычно является высший чиновник правоохранительных органов (генеральный прокурор или аналогичная должность). Но в неблаготворительных фондах назначается отдельное лицо, подотчетное суду.

Иностранная / офшорная компания. Эти компании учреждены в одном государстве, но зарегистрированы для ведения бизнеса в другом.

Фонд. Фонд является юридическим лицом, состоящим из собственности, переданной в него с конкретной целью, и не имеющим владельцев или акционеров. Фондами обычно управляют советы директоров в соответствии с документами фонда или конституцией. В некоторых государствах деятельность фондов ограничена общественными целями (публичные фонды), в других государствах разрешено учреждать фонды в частных целях (частные фонды). В странах с системой общего права обычно разрешено образование компаний с ограничением ответственности участников в пределах данных ими гарантий (по сути, эквивалент фондов в странах с системой континентального права), но регулируемых законодательством о компаниях. В некоторых из этих стран также разрешены компании с ответственностью участников в гарантированных ими пределах, имеющие акции (гибридные компании). Такая компания действует как фонд, но выпускает акции, как компания.

Международная бизнес-корпорация. Эта структура, иногда называемая компанией, освобожденной от налогов, является основной формой корпораций, применяемой нерезидентами в офшорных

финансовых центрах. Она имеет свойства корпорации, но ей не разрешено вести бизнес в государстве, где она учреждена, и она обычно освобождается от местного налога на доходы. В большинстве государств международным бизнес-корпорациям не разрешено заниматься банковской деятельностью, страхованием и другими финансовыми услугами.

Законный владелец. Законный владелец корпоративной структуры определяется как физическое, юридическое лицо (или комбинация обоих), признаваемое законом в качестве владельца корпоративной структуры.

Юридическое лицо. Этот термин относится к корпорациям, фондам, товариществам, ассоциациям или любым подобным организациям, которые могут установить постоянные клиентские отношения с финансовым учреждением или же владеют собственностью.

Письмо-пожелание. В этом письме, часто сопровождающем передачу имущества в доверительное управление, излагаются пожелания доверителя относительно того, как доверительному собственнику исполнять свои обязанности, чьи инструкции выполнять и кто должен быть бенефициарием (в том числе сам учредитель). Хотя письмо-пожелание не является юридически обязывающим для доверительных собственников, они обычно следуют изложенным в таком письме пожеланиям.

Компания с ограниченной ответственностью. Коммерческая организация, владельцы (члены) которой несут ограниченную ответственность. В отличие от корпорации, имеющей правосубъектность, отдельную от ее владельцев, компания с ограниченной ответственностью считается сквозной структурой с точки зрения налогообложения. Таким образом, она позволяет перекладывать прибыль и убытки, а также оплату налогов, на членов. Компанией с ограниченной ответственностью могут управлять или ее члены, или несколько менеджеров, нанятых компанией на условиях, содержащихся в уставе.

Номинальный директор. Это лицо выступает в качестве зарегистрированного директора компании и действует от имени другого лица (обычно нераскрываемого), называемого бенефициарным собственником. В некоторых структурах, включающих номинального директора, им издается конфиденциальный юридический документ (такой, как договор поручения, соглашение об услугах номинального директора и т. п.), который затем хранится у бенефициарного собственника. Когда номинальным директором является юридическое

лицо, он называется директором — юридическим лицом. Некоторые государства не признают номинальных директоров. Следовательно, на лицо, выполняющее функции директора, распространяются все требования и обязательства директора (включая фидуциарные обязательства), несмотря на тот факт, что он действует в качестве номинального директора. В некоторых государствах бенефициарные собственники не могут освобождать своих номинальных директоров от ответственности.

Номинальный акционер. Компания или лицо, выступающее в качестве зарегистрированного акционера компании, но держащее акции от имени другого лица (обычно не раскрываемого), которое называется бенефициарным собственником. В некоторых структурах, включающих номинального акционера, издается конфиденциальный юридический документ (такой, как декларация о доверительном характере собственности, документ о передаче прав собственности, соглашение об услугах номинального акционера и т. п.), который затем хранится у бенефициарного собственника. В отношении торгуемых на бирже акций номинальные акционеры, которые, например, регистрируют акции от имени биржевых брокеров, часто и законно используются для облегчения клиринга и организации торгов.

Партнерство. Ассоциация двух или более лиц или организаций, образованная с целью ведения коммерческой деятельности. В отличие от корпораций, традиционные партнерства являются организациями, в которых по крайней мере один (в случае партнерства с ограниченной ответственностью) или все (в случае полного партнерства) партнеры несут неограниченную ответственность по обязательствам партнерства. В партнерстве с ограниченной ответственностью партнеры со статусом ограниченных партнеров несут ограниченную ответственность при условии, что они не принимают активного участия в принятии управленческих решений или не связывают компанию обязательствами. В последние годы в некоторых государствах появились партнерства с ограниченной ответственностью, где все партнеры, независимо от степени участия в управлении ими, несут ограниченную ответственность. В целях налогообложения партнерства считаются сквозными структурами, которым разрешено перекладывать прибыль и убытки, а также налоги на партнеров.

Доверенность. Доверенность или письмо-доверенность, применяемое в системах общего права, или поручение, применяемое в системах континентального права, — это разрешение действовать от лица кого-либо в юридических или деловых вопросах. Лицо, дающее

другому разрешение действовать, является принципалом, лицом, предоставляющим право, или лицом, дающим доверенность, а лицо, которому разрешено действовать, является агентом, доверенным лицом или (во многих странах с общим правом) просто поверенным.

Частный доверительный фонд. Эта структура является корпорацией, образованной с ясной и единственной целью действовать в качестве доверительного собственника конкретного вклада или группы вкладов, где каждый бенефициарий — лицо, связанное с вкладчиком, и каждый вкладчик связан с другими вкладчиками, которым эта корпорация предоставляет деловые услуги. «Связанные лица» включают всех лиц, связанных кровными узами, узами брака и усыновлением. Частные доверительные фонды не должны ни вести бизнес, ни оказывать бизнес-услуги сторонним лицам. Обычно частным доверительным фондом управляет совет директоров, включающий членов семьи или профессионалов, имеющих опыт в области законодательства и администрирования.

Попечитель. Попечитель компании или фонда — это лицо, наделенное полномочиями по контролю над компанией или фондом. Полномочия по контролю, предоставляемые попечителю, определяются учредителем, вкладчиками или основателем. Хотя попечитель не является доверительным собственником, директором или управляющим органом фонда, он имеет право на получение полной информации, включая право посещать организационные совещания. Попечитель также может быть наделен правом вето в определенных ключевых вопросах, таких как выплата вознаграждений, сроки распределения прибыли и ее получатели, и может иметь полномочия по найму и увольнению доверительных собственников и директоров.

Целевой фонд. В этом случае фонд держат доверительные собственники в конкретных целях, а не в целях получения выгоды для бенефициариев. Целевые фонды могут быть благотворительными или неблаготворительными в зависимости от государства. Фонд по обеспечению сохранности активов является разновидностью целевого траста.

Формально существующая компания. Этот термин обычно используется для описания ситуации, когда компанию учреждают (со стандартным меморандумом или уставом, а также недействующими акционерами, директорами и секретарем) и оставляют бездействующей для дальнейшей продажи. При продаже недействующие акционеры переводят свои акции покупателю, а директора и секретарь подают заявления об уходе. При передаче компании покупатель также получает кредитную и налоговую историю компании.

Компания-оболочка. Эта компания не ведет самостоятельных операций, не имеет значительных активов, постоянной деловой активности или сотрудников. Компании-оболочки не являются незаконными и могут создаваться в законных деловых целях.

Доверительный фонд. Эта структура предусматривает разделение права собственности и бенефициарного права. В ней собственность (включая недвижимую, материальную и нематериальную) управляется одним лицом в пользу других. Такой фонд создается одним или более учредителями, которые доверяют собственность одному или более доверительным собственникам. Доверительные собственники имеют законное право на собственность траста, но обязаны держать ее в пользу бенефициариев (обычно указанных учредителями, обладающими так называемым правовым титулом). Доверительные собственники несут фидуциарную ответственность перед бенефициариями, являющимися истинными владельцами собственности траста. Фонд не имеет собственной правосубъектности. Любые операции, осуществляемые трастом, проводятся от имени доверительных собственников. Хотя доверительные собственники являются законными владельцами, собственность траста составляет отдельный фонд, не являющийся частью их личного состояния. Таким образом, ни личные активы, ни личная ответственность доверительных собственников не распространяется на фонд, и активы фонда, соответственно, изолированы от их личных кредиторов.

Поставщики услуг, связанных с фондами и компаниями. Этот термин относится к любому лицу или компании, оказывающей любую из следующих услуг третьим сторонам: действия в качестве агента по созданию юридических лиц; действия в качестве (или помощь другому лицу в действиях в качестве) директора или секретаря компании, партнера в товариществе или сходной должности по отношению к другим юридическим лицам; предоставление зарегистрированного офиса, рабочего адреса или помещения, почтового адреса или административного адреса компании, товариществу или другому юридическому лицу или структуре; действия в качестве (или помощь другому лицу в действиях в качестве) доверительного собственника определенного фонда; действия в качестве (или помощь другому лицу в действиях в качестве) номинального акционера для другого лица.

ПРИЛОЖЕНИЕ С

Образец отчета подразделения финансовой разведки

Подразделение финансовой разведки

Кому : Начальнику полиции, в прокуратуру или другой компетентный орган
От: Директора подразделения финансовой разведки
Дата : 1 марта 2010 г.
Тема : **Благотворительный фонд Джона Смита**

СОВЕРШЕННО СЕКРЕТНО

Это секретный документ, который следует считать требующей деликатного использования правоохранительными органами финансовой информацией. Данные, содержащиеся в этом документе, следует использовать только в разведывательных целях, они не подлежат распространению или раскрытию полностью или частично какому-либо лицу, ведомству или организации и не могут быть использованы в порядке судебного или административного производства без предварительного письменного согласия подразделения финансовой разведки.

Настоящее дело было инициировано подразделением финансовой разведки после получения отчета о подозрительных операциях, указывающего на нарушения, связанные со счетом, принадлежащим **Благотворительному фонду Джона Смита**. Нарушения указывают на то, что **Благотворительный фонд Джона Смита**, возможно, причастен к отмыванию денег или нарушениям других положений Закона о борьбе с отмыванием денег.

25 января 2010 г. подразделение финансовой разведки получило отчет о подозрительных операциях **Благотворительного фонда Джона Смита**. Подразделение финансовой разведки обнаружило, что по счету **№17026557** было произведено **48** подозрительных операций на сумму **$9000** каждая. Данный номер счета принадлежит неправительственной организации под названием «**Благотворительный фонд Джона Смита**». Эта неправительственная организация была зарегистрирована 23 марта 2007 г. под номером **5110282** и названием «**Благотворительный фонд Джона Смита**» в соответствии с Регламентом 1985, раздел 18, Правил регистрации и деятельности неправительственных организаций. Свидетельство о регистрации имеет серийный номер **99951**. Контактный адрес данной неправительственной организации: **Палм-стрит, 100, Смитвилль, острова Смита**, номер мобильного телефона **255-401-050**, номер факса **251-401-202**. Основной вид деятельности данной неправительственной организации, указанный в регистрационных документах, — «Сбор пожертвований от граждан острова Смита, учреждений, неправительственных и благотворительных организаций, организация концертов, театральных постановок и спортивных мероприятий». Данная неправительственная организация имеет троих основателей:

1. **Роберт Франк**, родился 1 мая 1970 г. в Джоунсвилле, острова Смита; удостоверение личности **№1000718145**, адрес: Палм-стрит, 195, Смитвилль; номер мобильного телефона 255-505-233; в настоящее время занимает должность министра спорта; член партии «Альянс островов Смита»; двоюродный брат действующего премьер-министра Томаса Марка.
2. **Бетти Франк**, родилась 17 мая 1975 г. в Джоунсвилле, острова Смита; удостоверение личности №1009875847; адрес: Палм-стрит, 195, Смитвилль; номер мобильного телефона 255-211-440; адрес электронной почты betty.frank@gmail.com; супруга Роберта Франка.
3. **Энтони Смит**, родился 14 июня 1965 г. в Марксвилле, острова Смита; удостоверение личности **№ 1000719109**; адрес: Янки-вэй, 8097, Марксвилль; номер мобильного телефона 255-540-050; адрес электронной почты tony.smith@gmail.com; лицо, имеющее полномочия открывать счета для Благотворительного фонда Джона Смита в Народном банке, Горном банке и Речном банке и осуществлять по ним операции; бизнесмен, совладелец компании «Пивоварня Смитвилля»; троюродный брат Роберта Франка; действующий советник премьер-министра Марка и казначей партии «Альянс островов Смита».

Счет №17026557 открыт в Народном банке. Народный банк является держателем вышеупомянутого счета №17026557. За период с 31 марта 2008 г. по 3 января 2009 г. зафиксировано движение денежных средств на сумму $733 987,52. Приходные ордера по подозрительным депозитам, описанным выше, подписан **Энтони Смитом**. Не менее чем в трех случаях **Смит** приносил в Народный банк несколько сотен тысяч долларов новыми банкнотами в $100 в пачках по 100 штук. Сотрудникам банка он сказал, что эти деньги — пожертвования в **Благотворительный фонд Джона Смита** от нескольких человек и что он хочет положить деньги на счет фонда. Каждый раз он затем заполнял несколько приходных ордеров, в основном на сумму $9000 (хотя некоторые были на меньшие суммы), и подписывал каждый из них от своего имени. В настоящий момент отсутствует информация относительно действительного источника денег, хранящихся на депозите.

В период с 19 августа 2008 г. по 24 июня 2009 г. на этот счет были помещены средства на общую сумму $492 000. Большая часть этих денег была помещена в виде 48 депозитов на сумму $9000. Деньги помещались следующим образом:

Дата	Количество депозитов	Сумма депозита ($)
19.08.2008	5	9 000
05.09.2008	20	9 000
05.09.2008	1	10 000
05.09.2008	3	5 000
06.09.2008	20	9 000
06.09.2008	7	5 000
20.09.2008	2	9 000
03.10.2008	1	9 000

По счету фонда было произведено приблизительно 59 операций. Большинство из примерно **48 депозитов** были на сумму $9000 и помещались одним человеком. Неправительственной организацией **Благотворительный фонд Джона Смита** открыты счета во всех банках, работающих на территории островов Смита. **Энтони Смит** имеет доверенности на распоряжение всеми этими счетами. С **1 января 2008 г**. общий оборот по этим счетам составил приблизительно $766 039,47.

ПРИЛОЖЕНИЕ D

Планирование производства обыска и выемки

- Выявите активы на банковских счетах и предпримите шаги по обеспечению их сохранности до обыска или одновременно с ним (например, с помощью постановлений о замораживании).
- Выясните тип здания, которое предстоит обыскать (жилое, офисное).
- Определите вероятность присутствия гражданских лиц или лиц, не относящихся к следствию, и планируйте действия соответственно. По возможности избегайте разгара рабочего дня.
- Рассмотрите возможность закрытия компании на время проведения обыска, если это необходимо.
- Определите количество сотрудников, необходимое для проведения безопасного и тщательного обыска.
- Примите необходимые меры предосторожности для обеспечения секретности операции. Не допустите, чтобы подследственные узнали о предстоящем обыске.
- Исполняйте ордер в соответствии с санкцией, т. е. в нормальное рабочее время.
- Если разрешено законом и выгодно для следствия, рассмотрите возможность исполнения ордера на обыск по окончании рабочего дня.
- Выясните, оснащено ли помещение сигнализацией, имеет ли вооруженную охрану, камеры видеонаблюдения, охраняется ли собаками и т. п. Планируйте действия соответственно.

- Проведите всесторонний инструктаж всех сотрудников, которые будут принимать участие в выполнении ордера.
- Включите в информацию данные, относящиеся к подследственным и помещению, в котором предстоит обыск.
- Раздайте карты, схематические рисунки или другую относящуюся к делу информацию о жилом или офисном помещении, если она имеется.
- Распределите роли между сотрудниками, которые будут принимать участие в исполнении ордера. Этим должен заняться ведущий следователь. Некоторые из этих ролей включают следующее:
  - *Группа захвата* входит первой и обеспечивает безопасность помещения, чтобы другие сотрудники могли провести безопасный и тщательный обыск. Эта группа при входе в помещение должна отключить телефонные линии.
  - *Группа оцепления* может понадобиться при проведении обыска во враждебной обстановке. Эти сотрудники обеспечивают безопасность в помещении и поблизости от него и позволяют группе, проводящей обыск, провести безопасный и тщательный обыск.
  - *Сотрудники, проводящие обыск,* по возможности работают по двое, чтобы избежать обвинений в подлоге доказательств или опровергнуть их. Ведущий следователь может указать каждой группе конкретные места проведения обыска.
  - *Видеооператор/фотограф* фиксирует выполнение ордера и обнаруженные улики. Там, где это необходимо, при фотографировании не забудьте показать масштаб: положите рядом линейку или другой предмет, указывающий на размер.
  - *Хранитель улик* получает и описывает все улики, найденные и арестованные сотрудниками, проводящими обыск, таким образом документально поддерживая цепочку обеспечения сохранности улик.
  - Состав *группы, проводящей допросы,* включая ведущего следователя, должен быть определен на стадии планирования. Если подследственные присутствуют и согласны на допрос, он должен проводиться в подходящем помещении и не мешать ведущемуся обыску.
  - *Специалист в области компьютерно-технической экспертизы* может помочь при сборе и обеспечении сохранности улик. Электронные и компьютерные данные должны быть

собраны так, чтобы избежать их потери, уничтожения или повреждения и чтобы избежать обвинений в последующих манипуляциях с ними со стороны сотрудников правоохранительных органов (например, путем снятия зеркальной копии данных). При отсутствии подобных специалистов в следственном подразделении или других связанных подразделениях следователю следует рассмотреть возможность привлечения подобных услуг из частного сектора или запросить помощь в других государствах, имеющих подобных специалистов.

ПРИЛОЖЕНИЕ Е

Образец постановления об истребовании информации от финансовых учреждений

Постановление об истребовании информации из банка ABC, вручить уполномоченному сотруднику банка

Тема: расследование в отношении

- счета №12345678 в Банке ABC на имя Джона Доу;
- компании XYZ, зарегистрированной в Делавэре, США, имеющей зарегистрированного агента в Дугласе, остров Мэн, и офис в Лондоне, Англия.
- неустановленных бенефициарных собственников счетов или средств, относящихся к вышеуказанным лицам и организациям.

Постановление об истребовании информации

В соответствии с (*применяемый закон*) уполномоченному представителю банка ABC приказано предоставить в прокуратуру (*судье, следственному судье или другому надлежащему органу*) документы, перечисленные ниже (*дата*). Намеренное уклонение от выполнения данного постановления является уголовным преступлением, наказуемым штрафом и/или тюремным заключением.

(*В случаях, когда санкционировано законом*) Банку ABC приказано не раскрывать никому за пределами Банка ABC факта издания постановления об истребовании информации, сведений о лицах и компании, в отношении которых издано постановление, или истребованных постановлением документах. Также запрещено раскрывать ин-

формацию о том, какие документы переданы в прокуратуру (*судье, следственному судье или другому надлежащему органу*) до последующего постановления.

Действие постановления распространяется на период с (*дата*) по (*дата*) или с даты получения постановления банком АВС.

Действие постановления распространяется на все документы, относящиеся к вышеперечисленным физическим и юридическим лицам и бенефициарным собственникам, по отдельности или в сочетании с любым другим физическим и юридическим лицом; документы по счетам, для которых эти лица являются или являлись доверительными собственниками, имеют или имели право подписи, доверенность или полномочия заключать сделки. Эти документы включают следующее (но не ограничиваются им):

Открытие счета, идентификация клиента и инструкции

1. Документы, относящиеся к открытию счета и услугам или направлению деятельности Банка АВС, включая его дочерние структуры и корреспондентов (но не ограничиваясь ими); и, если таковые имеются, документы, относящиеся к закрытию всех счетов, связанных с вышеперечисленными физическими и юридическими лицами. В отношении компании XYZ документы должны включать устав корпорации, протоколы заседаний учредителей, партнерские соглашения, доверенности и карточки с образцами подписей (лицевая и оборотная сторона) вышеупомянутых лиц или истинных владельцев и бенефициарных собственников.
2. Выписки по счетам, периодические отчеты и расшифровки по счетам всех вышеупомянутых лиц или истинных владельцев.
3. Информация о личности бенефициарного собственника любого счета, относящегося к любому из вышеупомянутых лиц, и документы, в которых содержится эта информация. Эти документы включают всю документацию, предоставляемую любой из сторон контракта или бенефициарным собственником или подготовленную любым финансовым учреждением, сотрудником или третьей стороной от имени любой из сторон контракта или бенефициарного собственника.
4. Информация, полученная банком АВС в связи с выяснением и проверкой личности любого из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.
5. Номера национальных удостоверений личности налогоплательщиков, абонентских номеров, дата и место рождения, а также любые другие регистрационные номера или методы (кроме

номера счета), используемые Банком ABC для идентификации любого из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.

6. Для любого из вышеупомянутых лиц: контракты об аренде банковской ячейки, личности всех лиц, имеющих к ним доступ, документы, демонстрирующие даты посещения ячейки, а также видеопленки или электронные носители с записями доступа санкционированных лиц, посещавших банковскую ячейку.
7. Инструкции клиента о времени и способе доставки выписок по счету, а также способах связи с Банком ABC по почте, электронным и голосовым средствам связи.
8. Информация о сотруднике Банка ABC, отвечающего или отвечавшего за ведение или управление счетами любых из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.
9. Все записи о выставленных счетах за местные и междугородние звонки, включая счета за телефон, а также все записи о выставленных счетах за прочие коммуникационные услуги, телексы, курьерскую или почтовую доставку всеми вышеупомянутыми лицами или от их имени. В каждом случае, когда осуществлялись подобные контакты, следует выявить сотрудника банка, осуществлявшего контакт, и получить любые записи, документы и информацию, переданную или полученную во время контакта, или отправленные или полученные посылки, письма, факсы и сообщения электронной почты.

Документы, относящиеся к проведению процедур надлежащей проверки

10. Документы, относящиеся к проведению надлежащих процедур в рамках политики «Знай своего клиента», подготовленные банком ABC по любым из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.
11. Если лицо, относящееся к операции, счету, электронному переводу, сообщению SWIFT или другому действию, указанному в данном постановлении, было выявлено Банком ABC в качестве бенефициарного собственника или политически значимого лица (согласно политике и процедурам банка), следует предоставить или предъявить:
    a) все файлы, созданные в связи с проведением процедур надлежащей проверки и усиленных процедур надлежащей проверки;
    b) документы, в которых указаны правила и сигналы тревоги в вашей системе обработки и контроля с целью выявления

и отделения операций, имеющих отношение к клиентам, счетам, установленным политически значимым лицам, прочим государственным чиновникам, чиновникам, недавно покинувшим свою должность, и бенефициарным собственникам, а также документы, связанные с операциями или вопросом, вызвавшим тревогу; и

c) сведения о личности любого сотрудника банка ABC, работающего с файлами процедур надлежащей проверки и системами оповещения, относящимися к данному постановлению.

Входящие и исходящие безналичные переводы и относящиеся к ним документы

12. Документы, относящиеся к входящим и исходящим, внутренним и международным переводам средств (например, с помощью Fedwire, CHIPS или CHAPS), совершенных любым из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников или от их имени, включая формы платежных поручений, авизо, подтверждения, дебетовое авизо, записи в журнале учета или внутреннем журнале регистрации, но не ограничиваясь ими.
13. Документы, относящиеся к сообщениям SWIFT, исходящим, входящим или проходящим через банк ABC и любые связанные с ним посреднические или корреспондентские учреждения для / или от имени любого из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников, включая (но не ограничиваясь ими):
    a) сообщения SWIFT, включая SWIFT MT 100, MT 103, MT 202, MT 202 Cov, MT 199 и MT299, но не ограничиваясь ими, а также любые другие сообщения SWIFT (включая относящиеся к ценным бумагам и торговым операциям);
    b) инструкции, переданные по факсу, почте, электронной почте или по телефону; подтверждения; дебетовые авизо; записи в журнале учета или внутреннем журнале регистрации;
    c) любые «исправленные» операции или отклоненные переводы средств или сообщения SWIFT и любые документы, относящиеся к исправлению и повторной передаче средств или сообщения SWIFT, относящиеся к любым из вышеупомянутых физических и юридических лиц или бенефициарных собственников.
14. Банковский идентификационный код (BIC) системы SWIFT для банка ABC, включая его бизнес-направления (например, обслуживание частных клиентов), дочерние компании и отделения, коды BIC которых отличаются от основного.

15. Все названия, под которыми работают Банк АВС и его дочерние компании.

Операции по счету

16. Документы, относящиеся к средствам, поступившим на счет или ушедшим со счета Банка АВС, связанного с любым из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников, в том числе клиентские приказы, приходные ордеры, депонируемые документы (лицевая и оборотная сторона), расходные ордера и отмененные чеки (лицевая и оборотная сторона), дебетовое и кредитное авизо, книжные трансферты и межбанковские ордера, относящиеся к любым из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.
17. Документы, отправленные в посреднические или корреспондентские финансовые учреждения любому из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников или полученные из них.

Прочие операции

18. Копии депозитных сертификатов, в том числе выплаты процентов, документы о погашении задолженности и депонирование доходов, относящихся к любому из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.
19. Документы о покупке или продаже облигаций на предъявителя или прочих ценных бумаг любым из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников.
20. Документы о покупке чеков, подписанных менеджером, чеков, подписанных кассиром, и банковских денежных переводов вместе с чеками, купленными любым из вышеупомянутых лиц или бенефициарных собственников или от их имени.

Документы для предоставления Банком АВС подразделению финансовой разведки (в случаях, когда это допустимо)

21. Отчеты о валютных операциях, относящихся каким-либо образом к вышеупомянутым лицам или бенефициарным собственникам.
22. Отчеты о валютных и денежных инструментах, относящихся каким-либо образом к вышеупомянутым лицам или бенефициарным собственникам.
23. Поданные отчеты о подозрительной деятельности или операциях, относящихся каким-либо образом к вышеупомянутым лицам или бенефициарным собственникам.

Включите все дополнительные документы, которые могут иметь отношение к совершенному преступлению.

Определения и инструкции

A. Термины «Банк ABC» и «компания XYZ» означают коммерческие организации, которым адресовано постановление. Они включают все филиалы, совместные предприятия, дочерние компании, подразделения и правопреемников, а также всех их действующих и бывших директоров, руководителей, партнеров, сотрудников, агентов и прочих лиц, которые могут действовать от имени вышеупомянутых лиц.

B. Термин «документ(ы)» означает все письменные или печатные материалы любого типа, официальные или неофициальные, в том числе оригиналы и все их неидентичные копии (отличающиеся от оригинала в связи с пометками, сделанными на этих копиях, или по другим причинам), находящиеся во владении, на хранении или под контролем компании, где бы они ни находились, включая, без ограничения, бумаги, корреспонденцию, служебные записки, заметки, дневники, статистические материалы, письма, телеграммы, стенограммы, контракты, отчеты, исследования, чеки, выписки, квитанции, поступления, сводки, буклеты, книги, внутреннюю и внешнюю переписку, предложения, записи к любым разговорам, телефонным звонкам, встречам или другим способам общения, бюллетени, бумаги по кредитам, компьютерные распечатки, жесткие диски, флеш-диски, внешние жесткие диски, дискеты, базы данных серверов и персональных компьютеров, телетайпы, материалы, полученные по телексу, счета-фактуры, рабочие таблицы; все черновики, исправления, модификации, изменения и поправки к вышеперечисленным документам. Также сюда относятся все графические и звуковые документы или изображения, видеокассеты, аудиозаписи и киноизображения; любые электронные, механические или электрические записи, в том числе, без ограничений, кассеты, диски, записи и пленки.

C. Термин «документ(ы)» также означает любой контейнер, папку или другую оболочку, имеющую какую-либо маркировку или опознавательный знак, в которой хранятся другие «документы», но сюда не относятся шкафы для хранения документов. Во всех случаях, когда оригинал или неидентичная копия оригинала не находится во владение, под опекой или контролем юридическо-

го лица, в отношении которого издано постановление об истребовании информации, термин «документ(ы)» подразумевает любую копию оригинала и любую его неидентичную копию.

D. Союз «и» следует понимать как включающее «или» и наоборот.

E. Термин «лицо» означает любое физическое, юридическое лицо, индивидуальное предприятие, корпорацию, товарищество, совместное предприятие, незарегистрированную ассоциацию и государственное учреждение или его любое подразделение, филиал, руководителя, директора, сотрудника, агента или другого представителя.

F. Термин «бенефициарный собственник» включает физических лиц, являющихся конечными владельцами или контролирующими клиента и/или лицо, от чьего имени осуществляются операции. Сюда также относятся лица, осуществляющие конечный фактический контроль над юридическим лицом или структурой, и соответствующие третьи стороны.

G. Термин «личность» означает полное имя, включая отчество; дату рождения; место рождения; номер национального удостоверения или паспорта; все должности, занимаемые за время работы; периоды работы; обязанности на каждой должности; даты увольнений, если имеются, и причины увольнений.

H. «Государственный служащий» означает: 1) любое лицо, занимающее законодательную, исполнительную, административную или судебную должность, назначаемую или выборную, постоянную или временную, оплачиваемую или неоплачиваемую, независимо от старшинства; 2) любое другое лицо, занимающее публичную должность, в том числе в государственном учреждении или предприятии, или предоставляющее государственные услуги.

I. Термины «электронный перевод» и «перевод средств» относятся к любой операции, осуществляемой от имени лица через финансовое учреждение электронными средствами, с целью сделать доступной получателю в другом финансовом учреждении определенную денежную сумму. Инициатор и получатель могут быть одним и тем же лицом.

J. «Международный перевод» означает любой электронный перевод, учреждение-инициатор и учреждение-получатель которого находятся в разных странах. Этот термин также относится к любой цепочке электронных переводов, включающей хотя бы один международный элемент.

K. «Инициатором» является держатель счета; при отсутствии счета инициатором является лицо, размещающее ордер в финансовом учреждении.

L. SWIFT — международная межбанковская система передачи информации и совершения платежей.

M. CHIPS — электронная система межбанковских клиринговых расчетов.

N. Fedwire — телекоммуникационная система перевода денежных средств Федеральной резервной системы США.

O. CHAPS — автоматизированная система клиринговых расчетов, которая позволяет переводить средства в фунтах стерлингов и евро в тот же день.

Притязания на права

Если банк ABC отказывается предоставлять какой-либо документ со ссылкой на приоритетные права, в том числе на тайну отношений между адвокатом и клиентом, он должен предъявить опись этого документа с указанием даты, имен и должностей автора, адресата, получателя, а также тему каждого подобного документа, характер права, на основании которого документ не выдан, основания для заявления и пункт постановления, к которому относится документ.

Идентификация документов

Чтобы упростить обработку документов, полученных согласно постановлению, сохранить их подлинность и обеспечить точный и быстрый возврат, каждый документ должен иметь идентификационный номер и нумерация документов должна быть последовательной. Пронумерована должна быть только первая страница многостраничного переплетенного документа, и должно быть указано общее количество страниц в документе. Документы должны быть представлены в тех же папках, в которых они находились в момент получения постановления. Эти папки также должны быть пронумерованы как отдельные документы. Внутри каждой папки документы должны оставаться в том же порядке, что и во время вручения постановления. Многостраничные документы не должны разделяться.

Предоставление документов

Лицо, связывающееся с судом или прокурором в ответ на данное постановление, должно быть полностью проинформировано о произво-

дившихся розыске и выемке в банке ABC документов, перечисленных в постановлении, и должно быть способно подтвердить, что документы являются официальными записями организации. В случае отсутствия одного специалиста, компетентного в обоих вопросах, Банк ABC, при необходимости, должен назначить дополнительных сотрудников, которые должны будут явиться в одно и то же время.

Документы, существующие в электронном формате, должны предоставляться в электронном виде с бумажной копией, подлинность и точность которой заверена хранителем документов банка ABC. Все электронные документы должны быть предоставлены в форме, которую можно использовать и поиск по которой можно осуществлять без использования специализированного программного обеспечения.

Истребование оригиналов

Согласно настоящему постановлению, требуется предоставление оригиналов всех указанных документов, за исключением особо отмеченных ниже. Предоставление копий вместо оригиналов означает невыполнение требований постановления.

ПРИЛОЖЕНИЕ F

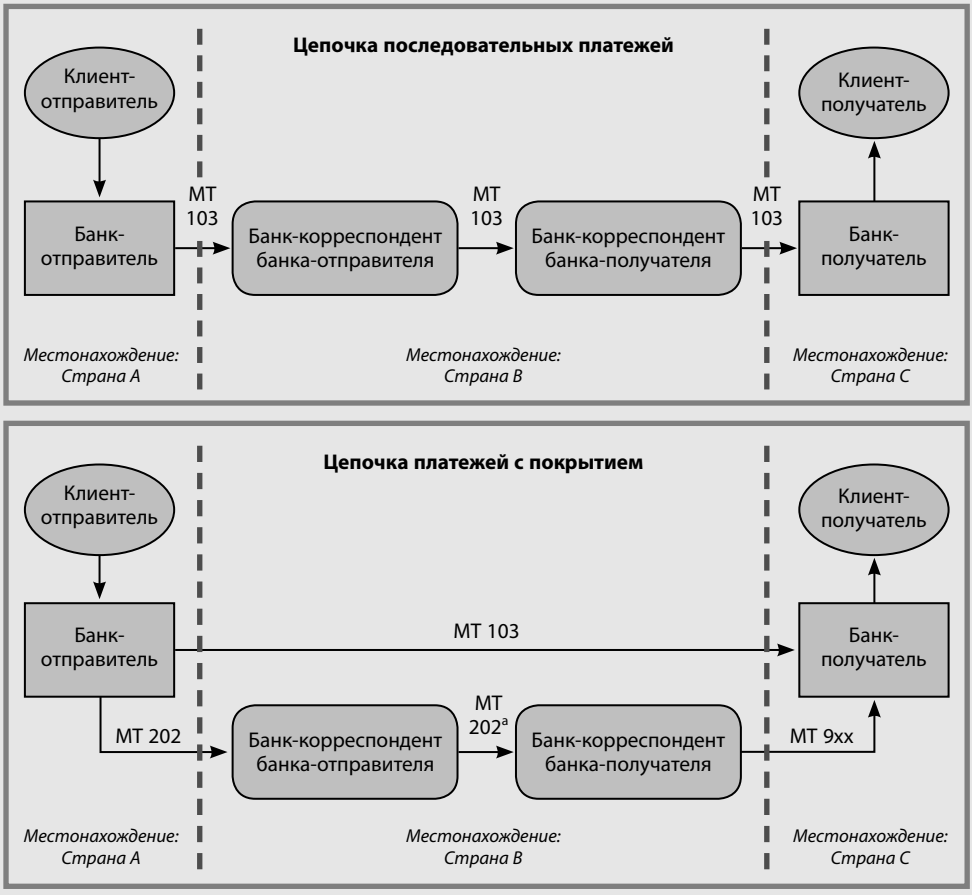
Методы платежей «по цепочке» и платежей «с покрытием» при осуществлении электронных переводов средств

Обмен сообщениями в Международной межбанковской системе передачи информации и совершения платежей (SWIFT) является неотъемлемой частью взаимодействия между финансовыми учреждениями, не имеющими прямых корреспондентских отношений. В системе SWIFT разработан формат типовых сообщений для двух методов обработки платежей, используемых между такими учреждениями: последовательный (т. е. «по цепочке») и «с покрытием».

При использовании метода последовательных платежей, как показано на рис. F.1, перевод направляется из финансового учреждения клиента через корреспондентские банки в финансовое учреждение получателя. Шаги в данном процессе являются последовательными, т. е. клиринг и расчет происходит непосредственно в каждом пункте. Соответственно, информацию о платеже и клиенте можно проследить вдоль всего пути. Для таких переводов применяется формат сообщений SWIFT MT 103 — прямое поручение банку-получателю, содержащий информацию как об отправителе, так и о получателе. MT 103 — наиболее часто используемый формат в сети SWIFT, на который приходится 15% всего объема сообщений.

В методе платежей «с покрытием» также используются банки-корреспонденты, выступающие в качестве посредников для переводов между не связанными банками. Однако, как показано на рис. F.1, отсутствие прямых отношений между банками требует наличия корреспондентских счетов для облегчения расчетов. В этом случае банк-отправитель может напрямую дать банку-бенефициару поручение произвести платеж его клиенту и сообщить, что перевод средств для «покрытия» обязательств по платежу организован через другие меж-

Рис. F1. Метод последовательных платежей и платежей с покрытием



Источник: Адаптировано из документа Базельского комитета по банковскому контролю «Процедуры надлежащих проверок и прозрачность в отношении сообщений о платежах с покрытием в системе международных электронных переводов» (май 2009 г.), стр. 3.

[a] Или же это может быть местная клиринговая система.

банковские каналы. При отсутствии отношений между корреспондентским банком банка-отправителя и банка-получателя взаиморасчеты могут происходить через другой банк-корреспондент. Таким образом, клиент-получатель обычно может получить средства на свой счет до завершения межбанковских расчетов, особенно при наличии прочных коммерческих взаимоотношений. Платежи с покрытием часто используются, чтобы сократить общую стоимость переводов и сроки клиринга коммерческих операций.

В системе сообщений SWIFT межбанковское поручение банку-корреспонденту о покрытии обязательства банка-отправителя вы-

платить средства конечному банку-получателю осуществляется по коду MT 202. Эти сообщения используются в основном для покрытия платежей и расчетов между финансовыми учреждениями (например, операций с иностранной валютой, выплаты процентов и т. д.). Важно отметить, что банк-корреспондент, получающий инструкцию о платеже с покрытием по коду MT 202, не получает сообщения с кодом MT 103, что означает, что этот банк не может отследить или отфильтровать информацию о платеже, содержащуюся в MT 103 или определить цель перевода (т. е. платеж с покрытием или межбанковский расчет). Поэтому важно, чтобы следователь получил все входящие и исходящие сообщения MT 103, относящиеся к платежу с покрытием.

Новые стандарты платежей с покрытием (MT 202 COV)

Группа разработки финансовых мер (FATF) упоминает только прямые последовательные платежи (SWIFT MT 103), в которых (как сказано в Специальной рекомендации VII, посвященной электронным переводам) информация, отправленная в учреждение-получатель, идет вместе с переводом через различных посредников. FATF не учитывает сценарии платежей с покрытием, в которых информация о платеже, имеющаяся у финансового учреждения-отправителя, не сообщается банкам-корреспондентам, участвующим в платежах. В результате, особенно в контексте международных переводов средств, использование множества финансовых учреждений и доверие к межбанковским отношениям с целью облегчения переводов от имени клиента бенефициару, находящемуся в другом населенном пункте (часто в другой стране), привело к росту беспокойства о сохранности и прозрачности информации и возможностях для использования системы в целях отмывания денег и финансирования терроризма (см. дальнейшее обсуждение данного вопроса во вставке F1).

Являясь лидером в сфере международных межбанковских коммуникаций и пытаясь стандартизировать практику обмена сообщениями о платежах с покрытием в международных электронных переводах, SWIFT разработала новые стандарты для всех платежей с покрытием. Эти стандарты вступили в действие в ноябре 2009 г. Новый стандарт сообщения MT 202 COV, являющийся вариантом MT 202, предназначен для обеспечения большей прозрачности и делает информацию обо всех платежах, доступную для учреждения-отправителя, доступной другим учреждениям, принимающим участие в процессе платежей.

Формат MT 202 COV, который должен использоваться для всех платежей с покрытием, повторяет некоторые информационные поля

Вставка F1. Сокрытие информации о клиенте-перевододателе

Чтобы скрыть информацию о перевододателе, электронные переводы могут содержать неполную информацию, бессмысленные символы или кодовые имена клиентов (например, Микки-Маус). Согласно Базельскому комитету по банковскому надзору, «там, где поля заполнены явно бессмысленно или не полностью, можно, например: i) связаться с банком-перевододателем или предыдущим банком-посредником, осуществлявшим платеж с покрытием, и попросить уточнить или дополнить информацию в требуемых полях; ii) рассмотреть возможность ограничения или прекращения отношений (в случае повторных инцидентов с участием одного и того же корреспондента или в случае, когда корреспондент отказывается предоставить дополнительную информацию) с корреспондентом или предыдущим банком-посредником, осуществлявшим платеж с покрытием; банки должны сообщать о подобных ситуациях своему контролеру; iii) подать отчет о подозрительной деятельности в местный орган власти, когда ситуация подпадает под местные определения ситуаций, требующих подачи отчета»[a]. Эти действия ведут к созданию внутренних банковских записей, которые помогут следователю отследить и выявить отмытые средства.

[a] Базельский комитет по банковскому контролю «Процедуры надлежащей проверки и прозрачность при использовании сообщений о платежах с покрытием в системе международных электронных переводов» (май 2009 г.), параграф 30.

Вставка F2. Документация финансовых учреждений о проводимом мониторинге

Обычно финансовые учреждения используют два типа контроля в отношении электронных переводов.

1. **Проверка на предмет санкций.** Проводится автоматически в режиме реального времени. Система считывает имя перевододателя, бенефициара и информацию о платеже и сверяет на предмет совпадения имен со списками санкций ООН и прочих организаций. Если встречается совпадение, сообщение выделяется для пересмотра и платеж либо пропускают, либо сообщают о нем в подразделение финансовой разведки или другим ответственным лицам. В результате этого процесса создаются электронные и бумажные записи, которые следователь должен истребовать из банка с помощью повестки и просмотреть.
2. **Проверки по факту.** Выполняется после перевода с использованием подходов, основанных на оценке рисков, и включает поиск повторяющихся действий, которые кажутся необычными или подозрительными. Этот процесс также ведет к созданию электронных и бумажных записей, которые следователь должен истребовать из банка с помощью повестки и просмотреть.

из MT 103 (а именно поля об отправителе и получателе). MT 202 по-прежнему может использоваться для межбанковских платежей по урегулированию расчетов, но не для платежей с покрытием. Создание этого нового стандарта требует от финансовых учреждений и, в частности, банков-корреспондентов применения мониторинга, основанного на оценке рисков, к информации о клиенте и платеже, в котором они прежде не были заинтересованы.

Хотя MT 202 COV предписывает включение всей идентификационной информации о клиентах и финансовых институтах, важно отметить, что сама система SWIFT не обеспечивает проверку соблюдения стандарта. Эта обязанность ложится на учреждения, участвующих в системе. Система SWIFT откажет в переводе, в случае если не заполнены поля об отправителе и получателе, однако она не сможет выявить фальшивые или неполные данные, введенные в эти поля. Во вставке F2 описаны два способа контроля информации в электронных переводах, которые применяют финансовые институты.

ПРИЛОЖЕНИЕ G

Образец формы финансового профиля

Финансовый профиль

Имя	Идентификационный номер
Фамилии	
Псевдоним	Дата рождения
Адрес	

Коммерческий ☐ Наркотики ☐

Сотрудник, ведущий уголовное дело — Группа/Отделение ..... Тел. .....

Финансовый следователь — Группа/Отделение ..... Тел. .....

Адвокат по уголовным делам .....
Тел. ..... Факс .....

Консультант по уголовным делам .....
Тел. ..... Факс .....

Адвокат по финансовым делам .....
Тел. ..... Факс .....

Консультант по финансовым делам .....
Тел. ..... Факс .....

Бухгалтер-криминалист .....
Тел. ..... Факс .....

Финансовый профиль — контрольный перечень

Часть 1. Личный финансовый профиль

Активы	Арестованные наличные средства / ценности	
	Банковские счета	
	Прочие банковские счета / счета в строительных кооперативах	
	Национальные сбережения	
	Облигации с премией	
	Акции	
	Доверительные паевые фонды	
	Полисы страхования жизни / вклады	
	Автомобили	
	Водный транспорт / автоприцепы и т. п.	
	Прочее	
	Стоимость подарков третьим сторонам	
Обязательства	Кредитные карты	
	Магазинные карточки	
	Кредитные соглашения	
	Выплаты на содержание / алименты	
	Решения суда / штрафы / предыдущие постановления о конфискации	
	Прочие обязательства / задолженности	
	Превышение кредита	
	Личная платежеспособность	
Декларируемый доход	Место работы	
	Предыдущее место работы	
	Информация о подоходном налоге	
	Прочие источники дохода, находящиеся в собственности	
Недвижимость	Информация о недвижимости	
	Проживающие	
	Арендуемая недвижимость	
	Недвижимость во владении	
	Стоимость	
	Ипотека	
	Прочие платежи по недвижимости	
	Аренда земли (недвижимость, купленная на правах аренды)	
	Интересы третьих сторон	
	Домашнее имущество	
Коммунальные платежи (имущественная ответственность)	Районный налог	
	Тариф за воду	
	Электричество	
	Газ	
	Телефон	
	Мобильный телефон	
	Страхование недвижимости	

Часть 2. Деловой финансовый профиль

Деловые активы	Банковские счета	
	Автомобили	
	Предприятия/оборудование и т.д.	
	Производственное и офисное оборудование	
	Прочее ценное имущество	
	Товарный запас	
	Незавершенные работы	
	Полностью обеспеченные дебиторы	
	Частично обеспеченные дебиторы	
Деловые обязательства	Сотрудники	
	Полностью обеспеченные кредиторы	
	Частично обеспеченные кредиторы	
	Кредитные карты	
	Дебетовые карты	
	Кредитные соглашения	
	Прямой дебет / постоянные поручения банку	
	Решения суда	
	Приказ суда о ликвидации / добровольная ликвидация	
	Прочие договорные обязательства	
	Корпоративный налог / подоходный налог	
	Налог на добавленную стоимость	
Деловые интересы	Предварительная оценка	
	Торговое товарищество / компания	
	Директора / партнеры компании	
	Документация компании	
	Доля в бизнесе	
	Реализуемая собственность, принадлежащая компании	
Помещение компании	Активы	
	Прочие арендаторы	
	Обязательства	
	Ипотека (для организаций)	
	Прочие платежи по недвижимости	
	Тарифы / расходы на коммерческую деятельность	
	Тарифы на воду (для организаций)	
	Электричество (для организаций)	
	Газ (для организаций)	
	Телефон (для организаций)	
	Страхование помещения (для организаций)	
	Страхование имущества (для организаций)	
	Страховые требования компании	

Часть 1. Личный финансовый профиль .....

Задекларированный доход

Место работы

	Текущее место работы	Предыдущее место работы
Название компании или работа не по найму		
Занятие		
Чистый доход		
Недельный / месячный или годовой		
Дата начала		
Дата ухода		
Примечания		

Информация о подоходном налоге

Рассматриваемый период		
Идентификационный номер налогоплательщика		
Уплаченный налог		
Налоговая инспекция		
Примечания		

Прочие источники дохода:

Источник дохода		
Примечания		

Недвижимость

Информация о недвижимости

	Недвижимость в настоящее время	Предыдущий адрес
Полный адрес и почтовый индекс		
Дата покупки		
Цена покупки		
Текущая стоимость		
Дата последней оценки		
Имя и адрес оценщика		
Имя владельца собственности		
Ипотека/платежи		
Копия регистрации в земельном кадастре прилагается (да/нет), дата		
Примечания		

Ипотека

Наименование ипотечного кредитора	
Адрес ипотечного кредитора	
Название (-я) счетов	
Номер счета	
Сумма кредита	
Дата начала	
Баланс счета	
Еженедельные / ежемесячные платежи	
Задолженность	
Примечания	

Прочие платежи по недвижимости:

Получатель платежей	
Адрес	
Сумма платежа	
Дата платежа	
Причина платежа	
Примечания	

Аренда земли (арендованная земельная собственность)

Имя землевладельца	
Адрес землевладельца	
Плата в месяц/год	
Срок платежа	
Метод платежа	
Примечания	

Интересы третьих сторон в собственности:

Статус	
Имя	
Сумма	
Вклад в ипотеку	
Вклад в расходы	
Примечания	

Домашнее имущество (только значительной стоимости, антиквариат, картины, драгоценности и т. д., а также видео и фотографии)

Описание	Стоимость
Примечания	

Коммунальные платежи (обязательства по собственности) (в том числе вышеуказанные платежи по ипотеке)

Районный налог

	Районный налог	Тариф на воду	Электричество	Газ
Орган — получатель платежа				
Ежегодная сумма				
Когда и как выплачивается				
Текущая задолженность				
Примечания				

Телефон

	Телефон	Мобильный телефон
Номер телефона		
Получатель платежа		
Ежегодная сумма		
Когда и как выплачивается		
Текущая задолженность		
Детализированный счет прилагается (да/нет)		
Примечания		

Страхование недвижимости:

Страховая компания	
Застрахованная сумма	
Покрываемые риски	
Сумма платежей в неделю/год	
Когда выплачивается	
Как выплачивается	
Особые риски	
Примечания	

Активы

Денежные средства / ценные предметы, арестованные полицией/таможней

Сумма/стоимость	
Где хранятся	
Дата поступления на хранение	
Номер депозита	
Где арестованы	
Наложен запрет (да/нет)	
Примечания	

Счета в банке / строительном кооперативе

Название банка	
Адрес банка	
Номер отделения банка	
Номер счета	
Тип счета	
Полное имя держателя счета	
Текущий баланс	
Годовой кредитный оборот	
Годовой дебетовый оборот	
Примечания	

Национальные сбережения:

Номера сертификатов	
Стоимость	
Где хранятся	
Хранящаяся сумма и даты приобретения	
Примечания	

Облигации с премией

Номера сертификатов	
Стоимость	
Где хранятся	
Хранящаяся сумма и даты приобретения	
Примечания	

Акции

	Котируемые акции	Некотируемые акции
Название компании		
Сумма пакета		
Местонахождение сертификата		
Стоимость пакета		
Офис передачи акций		
Примечания		

Доверительные паевые фонды

Описание паевых фондов		
Количество принадлежащих паев		
Стоимость		
Имя и адрес держателя		
Примечания		

Полисы страхования жизни / вклады

Страховая компания	
Адрес отделения	
Информация о полисе	
Сумма, возвращаемая лицу, отказавшемуся от страхового полиса	
Бенефициарий	
Сумма премии в неделю/месяц/год	
Как и когда выплачивается	
Привязано к ипотеке (да/нет)	
Примечания	

Автомобили, водный транспорт / автоприцепы и т. д.

	Автомобили	Водный транспорт / автоприцепы и т. п.
Производитель и модель		
Место нахождения		
Номерной знак (если есть)		
Информация о дилере (для автомобилей)		
Цена покупки		
Текущая стоимость		
(Зарегистрированный) владелец		
Покупка в рассрочку (да/нет)		
Название компании		
Адрес компании		
Дата соглашения		
Остаток по соглашению		
Примечания		

Прочая личная собственность

Описание	Владелец	Местонахождение	Цена покупки	Стоимость
Примечания				

Подарки третьим сторонам

Описание	Владелец	Местонахождение	Цена покупки	Стоимость

Обязательства

Кредитные карты

Название карты, т. е. доступ	
Сумма долга или кредита	
Платежи в среднем	
Имя держателя	
Примечания	

Магазинные карточки

Название карты	
Сумма долга или кредита	
Платежи в среднем	
Имя держателя	
Примечания	

Кредитные соглашения

Название компании	
Отделение	
Цель кредита	
Сумма кредита	
Сумма к возврату	
Ежемесячные платежи	
Задолженность	
Примечания	

Выплаты на содержание

Суд/администрация	
Дата постановления	
Получатель	
Сумма платежей	
Когда выплачивается	
Методы выплаты	
Примечания	

Решения суда / штрафы / предыдущие постановления о конфискации

Суд	
Дата постановления	
Получатель	
Сумма платежей	
Когда выплачивается	
Методы выплаты	
Примечания	

Прочие обязательства/задолженности

Кредитор	
Адрес кредитора	
Сумма долга/обязательства	
Подробные сведения о долге	
Примечания	

Текущее превышение кредита

Банк	
Адрес и номер телефона	
Номер отделения / номер счета	
Сумма	
Примечания	

Личная платежеспособность

Постановление о неплатежеспособности (да/нет)	
Дата постановления	
Доверительный собственник / официальный получатель	
Адрес	
Контактное лицо и номер телефона	
Примечания	

Часть 2. Деловой финансовый профиль .....

Деловые интересы

Предварительная оценка

Индивидуальный предприниматель, и помещение компании является реализуемой собственностью (да/нет)	
Значительная доля в товариществе / компании с ограниченной ответственностью и доля сама является реализуемой собственностью (да/нет)	
Товарищество / компания владеет реализуемой собственностью (да/нет)	
Примечания	

Торговое товарищество/компания

Название	
Дата начала деятельности	
Регистрационный номер компании (если есть)	
Регистрационный номер налогоплательщика	
Фактический адрес	
Юридический адрес	
Примечания	

Директора / партнеры компании

Имя	
Адрес	
Должность	
Примечания	

Документация компании

Информация о компании (да/нет)		Дата	
Финансовые отчеты (да/нет)		Дата	
Годовой отчет (да/нет)		Дата	
Примечания			

Доли подследственного в бизнесе

Информация	Стоимость
Примечания	

Реализуемая собственность, принадлежащая компании

Информация	Стоимость
Примечания	

Помещение компании

Активы

Название компании	
Адрес компании	
Необремененное право собственности / владение на правах аренды / аренда (если аренда, см. ниже)	
Земля зарегистрирована (да/нет)	
Номер права собственности	
Цена покупки	
Дата покупки	
Непогашенный остаток	
Текущая задолженность	
Текущая стоимость	
Дата последней оценки	
Имя оценщика	
Адрес оценщика	
Примечания	

Прочие арендаторы

Часть помещения в субаренде (да/нет)	
Информация о помещении 1, сданном в субаренду	
Имя арендатора	
Адрес арендатора	
Выплаченная сумма	
Кому выплачена	
Информация о помещении 2, сданном в субаренду	
Имя арендатора	
Адрес арендатора	
Выплаченная сумма	
Кому выплачена	
Информация об интересах третьих сторон	
Примечания	

Арендуемое помещение

Имя владельца	
Адрес владельца	
Арендная плата в неделю/месяц	
Как производится оплата / кем	
Примечания	

Ипотека

Наименование ипотечного кредитора	
Адрес ипотечного кредитора	
Номер счета	
Название (-я) счета	
Сумма кредита	
Еженедельные/ежемесячные платежи	
Как производится оплата / кем	
Примечания	

Прочие платежи по недвижимости

Имя получателя	
Адрес получателя	
Сумма платежа	
Дата регистрации	
Примечания	

Расходы на коммерческую деятельность

	Тарифы / плата с организаций	Тариф на воду	Электричество	Газ	Телефон
Получатель платежа					
Сумма в неделю/месяц					
Метод оплаты					
Текущая задолженность					
Примечания					

Страхование бизнеса

	Помещение	Имущество
Название страховой компании		
Адрес страховой компании		
Застрахованная сумма		
Покрываемые риски		
Еженедельные/ежемесячные платежи		
Как/кем выплачиваются		
Примечания		

Страховые требования компании

Страховая компания	
Дата требования	
Тип требования	
Сумма требования	
Выплаченная сумма	
Когда выплачена	
Как выплачена	
Копия требования прилагается (да/нет)	
Примечания	

Деловые активы

Банковские счета организации

Название банка	
Адрес отделения	
Номер отделения	
Номер счета	
Название (-я) счета	
Текущий баланс	
Дата баланса	
Кредитный оборот	
Дебетовый оборот	
Право подписи по счету	
Имя	
Примечания	

Автомобили, установки/оборудование и т. д.

	Автомобили	Установки/оборудование и т. д.
Производитель и модель		
Место нахождения		
Номерной знак (если есть)		
Информация о дилере (для автомобилей)		
Цена покупки		
Текущая стоимость		
(Зарегистрированный) владелец		
Покупка в рассрочку (да/нет)		
Название компании		
Адрес компании		
Дата соглашения		
Баланс соглашения		
Примечания		

Производственное и офисное оборудование

Производитель и модель	
Серийный номер	
Цена покупки	
Текущая стоимость	
Лизинговая покупка (да/нет)	
Название лизинговой компании	
Адрес компании	
Дата соглашения	
Примечания	

Прочая ценная собственность

Информация	
Регистрационная информация, если есть	
Цена покупки	
Текущая стоимость	
Держатель / место нахождения	
Аренда/лизинг (да/нет)	
Название компании	
Адрес компании	
Дата соглашения	
Остаток по соглашению	
Примечания	

Товарный запас

Информация	Стоимость	Дата оценки
Примечания		

Незавершенные работы

Информация	Стоимость	Дата оценки
Примечания		

Полностью обеспеченные дебиторы (организации)

Наименование	Адрес	Сумма	Обеспечение
Примечание			

Частично обеспеченные дебиторы (организации)

Наименование	Адрес	Сумма	Обеспечение
Примечание			

Деловые обязательства

Сотрудники

Полная занятость	
Частичная занятость	
Невыплаченные зарплаты	
Примечания	

Полностью обеспеченные кредиторы

Имя	Адрес	Сумма	Обеспечение
Примечание			

Частично обеспеченные кредиторы

Имя	Адрес	Сумма	Обеспечение
Примечание			

Кредитные, дебетовые карты

	Кредитные карты	Дебетовые карты
Название карты		
Сумма долга или кредита		
Платежи в среднем		
Имя держателя		
Примечания		

Кредитные соглашения (организации)

Название компании	
Отделение	
Цель кредита	
Сумма кредита	
Сумма к выплате	
Ежемесячные платежи	
Задолженность	
Примечания	

Безакцептные оплаты / постоянные поручения банку

Название банка	
Информация об отделении	
Номер счета	
Название (-я) счета	
Сумма в неделю/месяц	
Срок выплаты	
Получатель выплаты	
Примечания	

Решения суда

Суд	
Дата постановления	
Сумма постановления	
Метод оплаты	
Примечания	

Приказ суда о ликвидации / добровольная ликвидация

Приказ суда о ликвидации (да/нет)	
Ликвидация (да/нет)	
Дата постановления	
Резолюция	
Примечания	

Прочие договорные обязательства

Информация	Сумма	Когда подлежит выплате
Примечания		

Корпоративный налог / подоходный налог

Имя налогового инспектора	
Адрес налогового инспектора	
Район	
Идентификационный номер	
Сумма к выплате	
Примечания	

Налог на добавленную стоимость

Офис НДС	
Адрес	
Регистрационный номер плательщика НДС	
Сумма к выплате	
Имеются ли неразрешенные дела (да/нет)	
Примечания	

Предметы, находящиеся в помещении, контролируемые подследственным, но не принадлежащие ему (такие, как арендованные, купленные в кредит товары, предметы, находящиеся в ремонте или истребуемые другими лицами) (следует обеспечить доказательства в поддержку требования)

Предмет	Стоимость	Интересы третьих сторон
Примечания		

Источник: Воспроизведено из издания Theodore S. Greenberg, Linda M. Samuel, Wingate Grant, and Larissa Gray, Stolen Asset Recovery — A Good Practices Guide to Non-Conviction Based Asset Forfeiture (Washington, DC: World Bank, 2009), 213

ПРИЛОЖЕНИЕ Н

Примеры вопросов для обсуждения с коллегами на этапе неофициального сотрудничества

Вопросы для обсуждения

- Проверка полученной информации.
- Получение информации и разведывательных данных, необходимых для отслеживания активов и проведения следствия, в том числе сведений от подразделения финансовой разведки.
- Получение подтверждающей информации по запросам о взаимной правовой помощи, необходимой для отслеживания и ареста или наложения запрета на активы (например, имен, дат рождения и адресов свидетелей; мест нахождения банковских счетов; номеров банковских счетов; связи между активами и преступлением или преступником).
- Уточнение требований или процедур для реализации мер, не затрагивающих конституционные права граждан.
- Изучение вариантов осуществления срочных обеспечительных мер (вне рамок взаимной правовой помощи) во избежание риска растраты. Если такие варианты существуют, каковы процедуры и требования?
- Определение дополнительных потребностей: срочность, конфиденциальность процедур, которые необходимо выполнить.
- Обсуждение стратегии ведения дела, в том числе потенциальных препятствий международному сотрудничеству, лучших методов судебного преследования, возможности проведения совместного расследования или проведения конференций по делу.

- При наличии нескольких следственных органов выявление тех, которые могут предоставить помощь.
- Обсуждение вопросов, связанных с ресурсами.
- Получение консультаций о следующих этапах, в том числе требований касательно оказания взаимной правовой помощи, информации о процессах и контактных лицах.

Вопросы, которые следует иметь в виду (и обсудить с коллегами до обсуждения по существу вопроса)

- В некоторых государствах может понадобиться заключение Меморандума о взаимопонимании.
- Различия в правовых традициях и системах конфискации могут вести к различиям в помощи, которая может быть предоставлена, требованиях для ее получения и процессах.
- Предоставленная вами информация может быть использована иностранным государством для заведения дела внутри страны.
- Запрашиваемая вами информация должна быть собрана способами, законными как в запрашиваемом, так и в запрашивающем государстве.
- В крупных делах рассмотрите возможность проведения совместного расследования и личных встреч с коллегами.

ПРИЛОЖЕНИЕ I

Взаимная правовая помощь. Шаблон и советы по составлению запроса

Письмо-запрос

Кому: (*Имя и адрес центрального компетентного органа в запрашиваемом государстве*)

От: (*Имя и адрес судьи, прокурора, центрального компетентного органа или другого компетентного органа в соответствии с национальным законодательством запрашивающего государства*)

(*Я/мы*) направляем настоящий запрос в соответствии с (*вставьте название внутреннего закона, согласно которому делается запрос*). (*Я/мы*) имеем честь попросить Вас оказать помощь в связи с уголовным (*расследованием или судебным преследованием*), проводящимся (*название организации*).

- *Включите имена и контактную информацию следователей и прокуроров, ведущих дело.*

Правовая база

Настоящий запрос направляется в соответствии с [*опишите правовую базу (например, национальный или многосторонний договор*)].

Характер уголовного дела

Настоящий запрос относится к [*судебному преследованию или идущему следствию, по которому проходят (или подлежат наложению запрета) активы, по которым имеются подозрения в том, что они*

являются доходами от преступления и подлежат конфискации) в отношении следующих лиц: (*перечислите подследственных*)].

- *Укажите активы, на которые должен быть наложен запрет. Лучше приложить отдельный перечень и дать на него ссылку.*
- *Перечислите подследственных с указанием как можно большего объема информации: номера паспортов, дата и место рождения, национальность, адрес, место работы.*

Помощь запрашивается в связи со следующими преступлениями: (*перечислите преступления с указанием максимально возможного наказания*).

- *Для формулировки преступлений лучше использовать те же формулировки, что использовались в обвинении или предлагаемом обвинении, с указанием применяемых норм закона. Приложите отрывки из соответствующих национальных законов и дайте здесь ссылку на приложение.*

Цель запроса

В связи с указанным делом запрашивается следующее: (*кратко перечислите требуемую помощь*).

- *Помните, что взаимная правовая помощь — поэтапный процесс. Не запрашивайте сразу все (документы, наложение запрета, конфискацию) в одном запросе.*

Изложение фактов

(*Опишите здесь коротко и ясно обстоятельства дела*).

- *Для того чтобы власти иностранного государства могли оценить, выполнены ли требования, являющиеся условием оказания взаимной правовой помощи (например, обоюдное признание деяния преступлением), и следует ли ее предоставить, должно быть представлено достаточное количество фактов.*
- *Включите в описание обоснование связи между активами и преступлением (-ями) или подследственным (-и).*
- *При запросе мер, затрагивающих конституционные права (например, ордера на обыск или постановления об истребовании информации), включите достаточно фактов, чтобы продемонстрировать выполнение требований юрисдикции, в которую направлен запрос. (Примеры требований см. в главе 4.)*

- *Приложите любые документы, которые могут помочь в исполнении запроса, и дайте ссылку на приложение. Например, подтвержденные постановления суда, данные под присягой заявления или документы в поддержку заявления.*

Запрашиваемая помощь

(*Опишите запрашиваемую помощь.*) Мы просим вынести обязательное к исполнению постановление суда или другой необходимый приказ, обеспечивающий предоставление необходимой нам помощи.

- *При описании помощи следует сосредоточиться на том, что вам нужно, не называя конкретные меры для получения желаемого результата, так как применяемые для этого меры могут отличаться в различных государствах. Например, в одном государстве для получения банковских документов используется ордер на обыск и выемку, а в другом — постановление об истребовании информации.*
- *Предоставьте достаточные обоснования запроса, особенно при запросе мер, затрагивающих конституционные права граждан.*
- *Предоставьте информацию о процедурах, которые следует выполнить при сборе доказательств, чтобы они принимались судом. Укажите необходимость принесения присяги или зачитывания предупреждения или формат доказательств, например, показания свидетелей должны быть записаны на пленку, документы должны быть заверены.*
- *Для отслеживания активов предоставьте как можно больше информации о месте нахождения активов. Еще большая конкретность потребуется при запросах о наложении запрета и конфискации: имя держателя счета, номер счета, отделение, сумма, место нахождения собственности и т. д.*
- *В запросах о наложении запрета может понадобиться обосновать риск растраты, подтвердить, что по приговору суда на активы (перечисленные в приложении), вероятно, будет наложен запрет, предоставить ссылки на нормы закона, демонстрирующие, что запрашивающее государство имеет экстерриториальную юрисдикцию над активами, и упомянуть прочие налагавшиеся запреты.*
- *Опишите в приложении предполагаемую стратегию допросов.*
- *Чтобы оставить возможность для запроса дополнительной информации, можно добавить, например, такое предложение*

(хотя самого по себе его не достаточно): «Также просим разрешить обратиться за прочей информацией и доказательствами, которые могут понадобиться на дальнейших этапах расследования».

Конфиденциальность

(*Если требуется конфиденциальность, напишите об этом и укажите причины, по которым она важна.*)

Период исполнения

(*Сообщите, когда требуется информация. Включите даты слушания в суде, если они известны. Оставьте «срочные» запросы для действительно срочных дел.*)

Гарантии или обязательства

Взаимность. Правительство (*название запрашивающего государства*) берет на себя обязательство исполнить в будущем запрос правительства (*название государства, в которое направляется запрос*) о сходной помощи, имеющий сопоставимый эффект в отношении преступления, эквивалентного упоминаемому в запросе правительства (*название запрашивающего государства*) по данному делу.

Ограничения на использование. (*Может понадобиться дать обещание, что полученная информация будет использоваться только в указанном расследовании*[281]*. Некоторые государства не требуют таких гарантий, и возможно прямо указать, что информация может использоваться в других целях*[282].)

---

[281] Гарантии, касающиеся использования доказательств, могут быть сформулированы следующим образом: «Правительство (*название запрашивающего государства*) берет на себя обязательство использовать всю информацию, документацию и прочие доказательства, полученные по данному запросу, только в связи с преступлениями, описанными в данном запросе. Они не будут использоваться ни в каких иных целях без предварительной консультации и согласия надлежащих органов (*название запрашиваемого государства*).

[282] В Великобритании шаблон запроса об оказании взаимной правовой помощи включает фразу: «Если вы не укажете иное, любые доказательства, полученные по настоящему запросу, могут использоваться в любом уголовном деле или прочих судебных разбирательствах, связанных с данным расследованием, включая дела о наложении запрета или конфискации, относящиеся к вышеупомянутым подследственным или любым другим лицам, которые могут стать объектом этого расследования». См. http://www.sfo.gov.uk/media/57234/sample%20letter%20of%20request%20for%20evidence.pdf.

Предыдущие контакты или использование прочих каналов

Предыдущий контакт осуществлялся между (*название соответствующего учреждения или органа власти в запрашивающем государстве*) и (*название соответствующего учреждения или органа власти в запрашиваемом государстве*).

Контактная информация

(*Судья, прокурор или сотрудник центрального органа власти*), отвечающий за данное дело (*имя сотрудника*). С ним можно связаться следующим образом: (*почтовый адрес, номер телефона, адрес электронной почты*).

Сотрудник, ведущий данное дело в (*название правоохранительного органа или прокуратуры*) и находящийся в курсе всех вопросов (*имя сотрудника*). С ним можно связаться следующим образом: (*почтовый адрес, номер телефона, адрес электронной почты*).

Врезка I.1. Составление запроса о взаимной правовой помощи и советы по его оформлению

- Свяжитесь со своим коллегой (в том числе путем организации личной встречи, если это возможно), чтобы:
  - уточнить общие требования и требования доказывания;
  - обсудить, как можно достичь порога требований и получить примеры типов требуемых доказательств;
  - подтвердить формат доказательств (например, заявление под присягой, подписанные показания, заверенные документы суда);
  - обсудить обязательства или гарантии, которые могут потребоваться;
  - обсудить требования касательно срочности, конфиденциальности или процедур;
  - попросить помочь в составлении запроса и предоставить образцы;
  - выяснить, возможно ли ваше участие в исполнении запроса;
  - оценить потенциальные препятствия для осуществления запроса, такие как обязательства о раскрытии;
  - поднять вопросы, связанные с наличием ресурсов.
- Обеспечьте выполнение общих требований и требований доказывания.
- Исключите запросы, касающиеся имущества незначительной стоимости.
- Предоставьте четкое и ясное описание фактов и состояние дел в судебном разбирательстве.

- Если требуется перевод, воспользуйтесь профессиональными услугами.
- В случае отслеживания или замораживания активов включите как можно больше информации о месте их нахождения и связи между ними и преступлением или преступником.
- Не включайте все просьбы (об отслеживании, замораживании и конфискации) в один запрос.
- Дайте достаточно времени на обработку запроса и действия по нему.
- Убедитесь, что ваши внутренние расследования и судебные разбирательства продолжаются, потому что, прежде чем вернуть средства, потребуется окончательное постановление о конфискации. Также проследите, чтобы выполнялись все надлежащие процессы (включая уведомление сторон и возможность выступить в суде).

ПРИЛОЖЕНИЕ J

Интернет-ресурсы

Инициатива по возвращению похищенных активов (Инициатива StAR)

- StAR: http://www.worldbank.org/star

Группа Всемирного банка

- Всемирный банк: http://www.worldbank.org
- Группа по борьбе с нелегальными финансовыми операциями: http://www.worldbank.org/amlcft

ООН

- ООН: http://www.un.org
- Управление ООН по наркотикам и преступности: http://www.unodc.org
- Инструмент ООН по составлению запросов о взаимной правовой помощи (только для специалистов-практиков, работающих в судебной системе): http://www.unodc.org/mla/introduction.html

Международные конвенции, договоры и соглашения

- Конвенция ООН против коррупции (UNCAC): http://www.unodc.org/unodc/en/treaties/CAC/index.html
- Конвенция ООН о борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.: http://www.unodc.org/unodc/en/treaties/illicit-trafficking.html

- Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (UNTOC): http://www.unodc.org/unodc/en/treaties/CTOC/index.html
- Конвенция ОЭСР по борьбе с подкупом иностранных должностных лиц при проведении международных деловых операций: http://www.oecd.org/document/20/0,3343,en_2649_34859_2017813_1_1_1_1,00.html
- Договор стран Юго-Восточной Азии о взаимной правовой помощи при уголовном судопроизводстве: http://www.aseansec.org/17363.pdf
- Межамериканская конвенция против коррупции: http://www.oas.org/juridico/english/treaties/b-58.html
- Конвенции Совета Европы: http://conventions.coe.int
  - Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности (1990 г.) и дополненная Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и финансировании терроризма (2005 г.);
  - Европейская конвенция по правам человека;
  - Конвенция по вопросам юрисдикции и принудительного исполнения судебных решений в отношении гражданских и коммерческих споров (Луганская конвенция): http://curia.europa.eu/common/recdoc/convention/en/c-textes/lug.htm
- Решения и постановления Совета Европы: http://eur-lex.europa.eu
  - Рамочное решение Совета ЕС 2003/577/JHA о выполнении в Европейском союзе постановлений о замораживании собственности или улик и Поправка к Рамочному решению Совета ЕС 2003/577/JHA от 24 февраля 2005 г. о конфискации доходов от преступлений, орудий совершения преступлений и имущества, связанного с преступной деятельностью;
  - Рамочное решение Совета ЕС 2006/783/JHA о применении принципов взаимного признания постановлений о конфискации;
  - Решение Совета 2007/845/JHA от 6 декабря 2007 г. касательно сотрудничества ведомств стран Евросоюза по возвращению активов в вопросах отслеживания и идентификации доходов от преступлений и другого имущества, связанного с преступной деятельностью;

- Регламент (ЕС) №44/2001 от 22 декабря 2000 г. по вопросам юрисдикции, признания и принудительного исполнения судебных решений в отношении гражданских и коммерческих споров;
- Регламент (ЕС) №1206/2001 от 28 мая 2001 г. по вопросам сотрудничества между судами государств-членов по вопросам снятия свидетельских показаний в гражданских и коммерческих спорах.

- Протокол Южно-Африканского сообщества развития о борьбе с коррупцией (2001 г.): http://www.sadc.int/index/browse/page/122
- Конвенция Африканского союза о предотвращении и борьбе с коррупцией и родственными преступлениями (2003 г.): http://www.africa-union.org/Offi cial_documents/Treaties_%20Conventions_%20Protocols/Convention%20on%20Combating%20Corruption.pdf
- Конвенции Содружества Независимых Государств о юридической помощи и правовых отношениях в гражданских, семейных и уголовных делах: http://www.hcch.net/upload/wop/jdgm_info01e.pdf

Группа разработки финансовых мер по борьбе с отмыванием денег (FATF)

- FATF: http://www.fatf-gafi.org
- 40+9 рекомендаций FATF: http://http://www.fatf-gafi .org/pages/0,3417,en_32250379_32236920_1_1_1_1_1,00.html

Рекомендации «Большой восьмерки» (G-8)

- Рекомендации G-8 по принципам отслеживания, замораживания и конфискации активов: http://www.justice.gov/criminal/cybercrime/g82004/G8_Best_Practices_on_Tracing.pdf
- Рекомендации G-8 по управлению арестованными активами: http://www.apgml.org/issues/docs/15/G8%20Asset%20Management%20Best%20practices%20042705%20FINAL.doc

Европейский союз и Совет Европейского союза

- Официальные сайты: http://europa.eu/index_en.htm и http://www.consilium.europa.eu/showPage.aspx?lang=EN

- Гражданские и коммерческие вопросы:
  - Гражданские и коммерческие вопросы: правовые основы деятельности сообщества; Европейская судебная сеть; сотрудничество по судебным вопросам между государствами-членами; предоставление документов; снятие показаний; юрисдикция, признание и принудительное исполнение судебных решений:
    - http://ec.europa.eu/civiljustice/index_en.htm
    - http://ec.europa.eu/justice_home/doc_centre/civil/doc_civil_intro_en.htm
    - http://europa.eu/legislation_summaries/justice_freedom_security/judicial
    - _cooperation_in_civil_matters/index_en.htm
- Уголовные дела:
  - Правовые основы деятельности сообщества: http://ec.europa.eu/justice_home/doc_centre/criminal/assistance/doc_criminal_assistance_en.htm
  - «Зеленая книга» о передаче свидетельских показаний по уголовным делам из одного государства-члена в другое и обеспечение их принятия судом (ноябрь 2009 г.): http://eur-lex.europa.eu/LexUriServ/LexUriServ.do?uri=COM:2009:0624:FIN:EN:PDF

Законодательство стран

- Международная информационная сеть по борьбе с отмыванием денег: http://www.imolin.org
- Консорциум по управлению знаниями и правовая библиотека UNCAC: http://www.unodc.org (to be launched in fall 2010)

Ресурсы, посвященные отслеживанию активов

Бесплатные сайты (общая информация, публичные документы, деловые документы):

- http://www.google.com (общая информация, новости);
- http://www.icerocket.com (поиск по блогам);
- http://www.archive.org/web/web.php (интернет-архивы);
- http://www.searchsystems.net («невидимый Интернет»: поиск по публичным документам, документам компаний по всему миру);

- http://www.publicrecordfi nder.com (публичные документы, документы компаний по всему миру);
- http://www.sec.gov/edgar.shtml (документы компаний США);
- http://www.zoominfo.com (поиск людей и компаний);
- http://www.superpages.com (поиск людей).

Платные сайты :

- http://www.worldlii.org (законодательство, решения суда);
- http://www.lexisnexis.com (публичные документы, решения суда, СМИ, деловые документы, поиск людей);
- http://www.companydocuments.com (деловые документы по всему миру);
- http://www.clear.thomsonreuters.com (публичные документы, документы компаний по всему миру);
- http://www.corporateinformation.com (документы компаний);
- http://www.companieshouse.gov.uk (документы компаний Великобритании);
- http://www.pacer.gov (судебные документы США);
- http://www.freeerisa.com (данные о льготах, предоставляемых сотрудникам в США).

Профессиональные и международные организации:

- Международная ассоциация прокуроров: http://www.iap-association.org/
- Камденская межведомственная сеть по возврату активов: http://www.europol.europa.eu/publications/Camden_Assets_Recovery_Inter-Agency_Network/CARIN_Europol.pdf
- Группа «Эгмонт»: http://www.egmontgroup.org
- Латиноамериканская ассоциация прокуроров (только на испанском и португальском языках): http://www.aiamp.net
- Информация о взаимной правовой помощи и конфискации: http://www.aiamp.net/fi chasaiamp/index.html

Ресурсы, посвященные взаимной правовой помощи по странам

Австралия:

- Информация о взаимной правовой помощи, соглашения и контрольный список: http://www.ilsac.gov.au

- Информация о гражданских процессах, предоставлении документов, снятии показаний и образец письма-запроса: http://www.ag.gov.au/www/agd/agd.nsf
- Министерство иностранных дел: http://www.afp.gov.au/
- Генеральный прокурор Австралии: http://www.ag.gov.au/
- Австралийский центр отчетов об операциях и анализ (подразделение финансовой разведки): http://www.austrac.gov.au/
- Директор генеральной прокуратуры Содружества: http://www.cdpp.gov.au/

Бразилия:

- Отдел возврата активов и международного правового сотрудничества (министерства юстиции): http://portal.mj.gov.br/drci/data/Pages/MJ7A4BFC59ITEMID401B422470464DA481D21D6F2BBD1217PTBRNN.htm
- Министерство иностранных дел: http://www.itamaraty.gov.br/
- Министерство юстиции: http://portal.mj.gov.br
- Совет по контролю финансовой деятельности (подразделение финансовой разведки): http://www.coaf.fazenda.gov.br/

Франция:

- Министерство иностранных дел, Администрация конвенций и взаимной юридической помощи: http://www.Diplomatie.gouv.fr
- Министерство юстиции: http://www.justice.gouv.fr
- Tracfin (подразделение финансовой разведки): http://www.bercy.gouv.fr

Германия:

- Информация о гражданских процессах, судебном сотрудничестве, снятии показаний и способе доказывания, предоставлении документов и исполнении судебных решений:
  - http://www.bmj.bund.de/enid/9de2c6dac41fc4c549b89d79e577a825,0/Legal_and_Justice_Policy/Judical_Cooperation_in_Civil_Matters_15b.html
  - http://ec.europa.eu/civiljustice/homepage/homepage_ger_en.htm
- Федеральное министерство иностранных дел: http://www.auswaertiges-amt.de/diplo/en/Startseite.html

- Федеральное министерство юстиции: http://www.bmj.bund.de/enid/9de2c6dac41fc4c549b89d79e577a825,0/aktuelles_13h.html
- Подразделение финансовой разведки: http://www.bka.de/

Гонконг:

- Информация о взаимной правовой помощи[283]: http://www.legislation.gov.hk/choice.htm#intro
- Министерство иностранных дел (Служба уполномоченного Министерства иностранных дел Китая в Гонконге): http://www.fmcoprc.gov.hk/eng/
- Министерство юстиции (Подразделение по международным правовым вопросам, отдел взаимной правовой помощи): http://www.doj.gov.hk/publications/doj2010/en/international.html
- Независимая комиссия по борьбе с коррупцией: http://www.icac.org.hk/
- Совместное подразделение финансовой разведки: http://www.jfi u.gov.hk/

Индия:

- Информация о взаимной правовой помощи: http://www.mha.nic.in/uniquepage.asp?ID_PK=241&Search=mutual%20legal%20assistance
- Помощь в расследованиях, судебные поручения, договоры о взаимной правовой помощи (Индийское центральное бюро расследований): http://cbi.nic.in/interpol/assist.php
- Министерство юстиции: http://lawmin.nic.in/
- Бюро по борьбе с коррупцией различных штатов (например, бюро по борьбе с коррупцией, штат Махараштра): http://www.acbmaharashtra.org/
- Подразделение финансовой разведки: http://fiuindia.gov.in/

Люксембург:

- Информация о гражданских процессах, снятии показаний и способе доказывания, предоставлении документов: http://ec.europa.eu/civiljustice/homepage/homepage_lux_en.htm
- Министерство иностранных дел: http://www.mae.lu

[283] Руководство по оказанию помощи странам можно получить в службе Международной взаимной юридической помощи в уголовных делах Гонконга.

- Министерство юстиции: www.mj.public.lu/
- Подразделение финансовой разведки: http://www.gouvernement.lu/dossiers/justice/crf/index.html

Мексика:

- Информация о судебных поручениях: http://www.sre.gob.mx/english/
- Сервис контроля исполнения судебных поручений: http://webapps.sre.gob.mx/rogatorias/
- Генеральная прокуратура (направляет и получает запросы о взаимной правовой помощи по уголовным делам):http://www.pgr.gob.mx/
- Помощник генерального прокурора по специальным расследованиям и организованной преступности: http://www.pgr.gob.mx/prensa/2007/coms07/170407.shtm
- Подразделение финансовой разведки: http://www.apartados.hacienda.gob.mx/uif/index.html

Сингапур:

- Информация о взаимной правовой помощи и формы: http://www.agc.gov.sg/criminal/mutual_legal_asst.htm
- Министерство иностранных дел: http://www.mfa.gov.sg
- Служба по обработке отчетов о подозрительных операциях (подразделение финансовой разведки): http://www.cad.gov.sg/amlcft /STRO.htm

ЮАР:

- Договоры о взаимной правовой помощи: http://www.justice.gov.za/docs/emlatreaties.htm
- Национальная прокуратура (центральный уполномоченный орган власти для направления запросов о взаимной юридической помощи): http://www.npa.gov.za/
- Министерство международных отношений и сотрудничества: http://www.dfa.gov.za
- Министерство юстиции и конституционального развития: http://www.justice.gov.za/
- Центр финансовой разведки (подразделение финансовой разведки): http://www.fi c.gov.za/Default.aspx

- Комиссия по вопросам государственной службы (антикоррупционный орган): http://www.psc.gov.za/
- Подразделение конфискации активов: http://www.npa.gov.za/ReadContent387.aspx

Испания:

- Информация о гражданских процессах, снятии показаний и способе доказывания, предоставлении документов: http://ec.europa.eu/civiljustice/homepage/homepage_spa_es.htm
- Министерство иностранных дел и сотрудничества: http://www.maec.es/en
- Министерство юстиции: http://www2.mjusticia.es/
- Подразделение финансовой разведки: http://www.sepblac.es/ingles/acerca_sepblac/acercade.htm

Швейцария:

- Информация о взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам: http://www.bj.admin.ch/bj/en/home/themen/sicherheit/internationale_rechthilfe.html
- База данных населенных пунктов и судов Швейцарии: http://www.elorge.admin.ch/elorge/e/
- Министерство иностранных дел: http://www.eda.admin.ch/eda/en/home.html
- Генеральная прокуратура: http://www.ba.admin.ch/ba/en/home.html
- Федеральное министерство юстиции: http://www.bj.admin.ch/bj/en/home.html
- Федеральный департамент юстиции и полиции, отдел взаимной юридической помощи в уголовных делах: http://www.rhf.admin.ch
- Служба приема сообщений об отмывании денег (подразделение финансовой разведки): http://www.fedpol.admin.ch/fedpol/en/home/themen/kriminalitaet/geldwaescherei.html

Объединенные Арабские Эмираты (ОАЭ):

- Министерство юстиции: http://www.elaws.gov.ae/DefaultEn.aspx
- Государственная прокуратура Абу-Даби: http://www.adjd.gov.ae/en/portal/public.prosecution.aspx

- Центральный банк ОАЭ, подразделение по борьбе с отмыванием денег и расследованию подозрительных случаев (подразделение финансовой разведки): http://www.centralbank.ae/AMLSU.php

Великобритания:

- Информация о взаимной юридической помощи
  - Министерство внутренних дел: http://www.homeoffice.gov.uk/police/mutual-legal-assistance/Assistance-from-UK/
  - Бюро по борьбе с мошенничеством в особо крупных размерах: http://www.sfo.gov.uk/about-us/what-we-do-and-whowe-work-with/international-collaboration.aspx
  - Королевская прокурорская служба: http://www.cps.gov.uk/legal/l_to_o/obtaining_evidence_and_information_from_abroad/mutual_legal_assistance_(mla)_-_letters_of_request/
  - Агентство по борьбе с организованной преступностью (подразделение финансовой разведки): http://www.soca.gov.uk/

США:

- Служба международных дел, министерство юстиции: http://www.usdoj.gov/criminal/oia.html
- Подразделение по конфискации активов и борьбе с отмыванием денег министерства юстиции: http://www.justice.gov/criminal/afmls/
- Государственный департамент: http://www.state.gov
- Сеть по расследованию финансовых преступлений (подразделение финансовой разведки): http://www.fincen.gov/

Брюн Жан-Пьер
Грей Ларисса
Стивенсон Кевин
Скотт Клайв

Руководство по возврату активов для специалистов-практиков

Руководитель проекта *И. Гусинская*
Корректор *С. Чупахина*
Компьютерная верстка *А. Абрамов*
Художник обложки *В. Куценко*

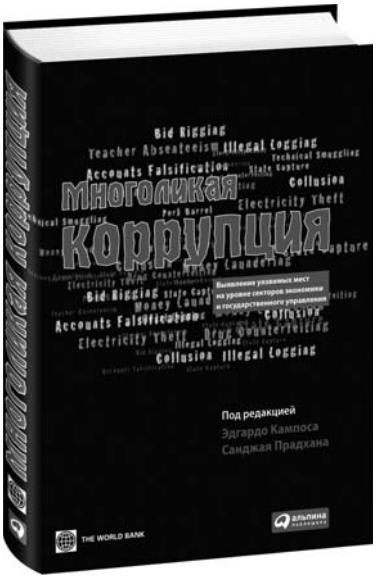
Подписано в печать 16.04.2012. Формат 70×100 1/16.
Бумага офсетная № 1. Печать офсетная.
Объем 22,5 печ. л. Тираж 800 экз. Заказ № .

ООО «Альпина Паблишер»
123060, Москва, а/я 28
Тел. (495) 980-53-54
www.alpinabook.ru
e-mail: info@alpinabook.ru

Многоликая коррупция

Выявление уязвимых мест на уровне секторов экономики и государственного управления

Под ред. Э. Кампоса и С. Прадхана
Пер. с англ., 2010, 551 с.
Серия «Библиотека Всемирного банка»



Книга является плодом работы многих подразделений Всемирного банка и отражает усилия, направленные на более глубокое понимание феномена коррупции. Ее первая часть посвящена коррупции в таких секторах экономики, как здравоохранение, образование, лесное хозяйство, дорожное хозяйство, электроэнергетика, нефть и газ, водоснабжение и канализация. Во второй части рассматривается управление государственными финансами, в частности формирование и исполнение бюджета, государственные закупки товаров и услуг, деятельность налоговых и таможенных ведомств. В третьей части речь идет о противодействии отмыванию денег. «Многоликая коррупция» предлагает полезную на практике концепцию, которая поможет реформаторам проанализировать ситуацию с коррупцией и сделать реформы на уровне сектора целенаправленными.

Эта книга адресована как исследователям, так и практикам, занимающимся вопросами экономического развития.

Эти и другие книги вы можете заказать на сайте **www.alpinabook.ru**
и по телефону **(495) 980-8077**

Политически значимые лица

Руководство для банков по предотвращению финансовых злоупотреблений

Теодор Гринберг, Ларисса Грей при участии Делфин Шанц, Каролин Гарднер и Майкла Лэтэма

Пер. с англ., 2012, 185 с.
Серия «Библиотека Всемирного банка»

За последние четверть века мир пережил не один скандал, связанный с расхищением государственных средств лицами, стоящими у власти, и их ближайшим окружением. Большая коррупция, вымогательство, хищения, злоупотребление служебным положением и отмывание денег оказывают разрушительное влияние на экономический рост, ослабляют и подрывают веру в общественные институты, разлагают и дестабилизируют финансовые системы. В связи с этим действия и операции публичных политиков требуют особого внимания и соответствующих мер контроля со стороны банковских структур и надзорных органов большинства стран мира. Авторы рассматривают положение дел в этой сфере и дают практические рекомендации по борьбе с преступлениями такого характера.

Книга адресована банковским работникам, специалистам органов надзора и подразделений финансовой разведки, а также студентам и преподавателям экономических вузов.

Эти и другие книги вы можете заказать на сайте **www.alpinabook.ru**
и по телефону **(495) 980-8077**

Предотвращение отмывания денег и финансирования терроризма

Практическое руководство для банковских специалистов

Пьер-Лоран Шатен и др.

Пер. с англ., 2011, 316 с.
Серия «Библиотека Всемирного банка»

Отмывание денег и финансирование терроризма — основные проблемы, с которыми приходится бороться множеству государств мира. Основную роль в этой борьбе играет эффективный надзор за финансовыми учреждениями, которые не должны попасть под контроль криминальных кругов. Книга описывает основные аспекты эффективного надзора за банковской деятельностью: начиная с целей и задач контроля над банковскими учреждениями, сотрудничества с национальными и международными органами, занимающимися борьбой с отмыванием денег/финансированием терроризма, и заканчивая проведением выездных и документарных проверок, наложением санкций и принудительным правоприменением.

Книга адресована банковским работникам и специалистам в области финансового контроля.

Эти и другие книги вы можете заказать на сайте **www.alpinabook.ru**
и по телефону **(495) 980-8077**

Возврат похищенных активов

Руководство по конфискации активов вне уголовного производства

Теодор Гринберг, Линда Сэмюэль, Вингейт Грант, Ларисса Грей

Пер. с англ., 2010, 356 с.
Серия «Библиотека Всемирного банка»

Созданное специалистами Всемирного банка, руководство посвящено вопросам реализации Инициативы ООН и Всемирного банка по обеспечению возврата похищенных активов, полученных в результате преступлений, в том числе и должностными лицами в виде взяток. Возврат активов рассматривается в рамках гражданской конфискации, т. е. конфискации вне уголовного производства. Анализ законодательства разных стран и ключевых принципов конфискации вне уголовного производства сопровождается реальными примерами из юридической практики.

Книга представляет интерес для работников законодательных, обвинительных, следственных и судебных органов, занимающихся вопросами возврата похищенных средств.

Эти и другие книги вы можете заказать на сайте **www.alpinabook.ru**
и по телефону **(495) 980-8077**