



РАССЛЕДОВАНИЕ И УГОЛОВНОЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЕ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ: ДИДАКТИЧЕСКИЕ МАТЕРИАЛЫ ДЛЯ УЧЕБНОГО КУРСА

Данная работа публикуется под ответственность генерального секретаря ОЭСР. Изложенные в ней мнения и приводимая аргументация могут не отражать официальных взглядов Организации или правительств стран-членов.

Данный документ и какие-либо включенные в него карты не содержат предубеждений по отношению к статусу, либо суверенитету каких-либо территорий, к вопросам делимитации международных границ, и к названиям каких-либо территорий, городов или областей.

© OECD 2012

ПРЕДИСЛОВИЕ

Борьба с коррупцией и стимулирование надлежащего управления являются одними из приоритетных вопросов в ОЭСР. ОЭСР разработала стандарты борьбы с коррупцией и принципы надлежащего управления и содействовала их реализации в странах-членах ОЭСР посредством коллегиальных экспертных оценок и разработки передовых методов противодействия коррупции. ОЭСР также помогает странам, не являющимся членами ОЭСР, в совершенствовании своих внутренних мероприятий, направленных на борьбу с коррупцией и улучшение надлежащего управления, посредством проведения исследований и стимулирования обмена опытом, а также реализации региональных программ. Антикоррупционная сеть ОЭСР для стран Восточной Европы и Центральной Азии (АКС) является одной из таких антикоррупционных программ (www.oecd.org/corruption/acn); на протяжении последнего десятилетия эта сеть являлась основным инструментом для продвижения стандартов ОЭСР и поддержки программ по борьбе с коррупцией в данном регионе.

Проект ОЭСР / АКС «Повышение возможностей по расследованию и уголовному преследованию коррупции в Украине» (Проект ОЭСР/АКС для Украины) направлен на поддержку национальных реформ и сфокусирован на повышении институциональной и профессиональной специализации в антикоррупционной сфере среди правоохранительных органов Украины. Для достижения указанной цели проект предусматривает проведение ряда мероприятий, включая повышение профессиональных способностей следователей и прокуроров по выявлению, расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений.

Данное пособие было разработано в рамках указанного проекта и предназначено, в основном, для использования в Национальной Академии Прокуратуры Украины. Однако оно также может оказаться полезным и для других преподавателей, профессоров и лекторов, которые обеспечивают теоретическую подготовку для студентов университетов, а также для обучения без отрыва от производства для работающих следователей и прокуроров в Украине и, возможно, других странах с аналогичными историческими условиями.

Пособие описывает все стадии расследования и уголовного преследований коррупционных преступлений и методы, которые могут применяться сотрудниками правоохранительных органов в соответствии с действующим украинским законодательством, а также методы, которые могут быть рекомендованы для применения, исходя из передовой международной и европейской практики. Пособие состоит из следующих основных частей:

1. Международные стандарты и украинское законодательство о расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений.
2. Практическое руководство по расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений в Украине.
3. Методология и описания учебных курсов для преподавателей.
4. Компакт-диск с учебными материалами для студентов и преподавателей.

Пособие было разработано совместно с Проектом ОЭСР/АКС для Украины, Базельским институтом управления, Национальной Академией Прокуратуры Украины и в сотрудничестве с проектом Совета Европы / Европейской Комиссии «Поддержка надлежащего управления: проект противодействия коррупции в Украине» (UPAC). Проект ОЭСР/АКС для Украины финансируется Государственным Департаментом Соединенных Штатов Америки.

СОДЕРЖАНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	3
БЛАГОДАРНОСТЬ	7
ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ	8
1. МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ, ПЕРЕДОВАЯ ПРАКТИКА И УКРАИНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО	9
1.1. Коррупционные преступления	9
1.1.1. Международные стандарты	9
1.1.2. Ответственность за коррупционные преступления в Украине	10
1.1.2.1. Уголовная ответственность	10
1.1.2.2. Административная ответственность	11
1.1.2.3. Виды наказаний, конфискация и иммунитет	11
1.1.2.4. Продолжение правовой реформы	12
1.2. Принципы уголовного преследования и расследования коррупционных преступлений	12
1.2.1. Роль прокурора	13
1.2.2. Обязательное и дискреционное уголовное преследование	13
1.2.3. Независимость	14
1.2.4. Специализация	15
1.2.5. Ресурсы	16
2. ПРАКТИЧЕСКОЕ РУКОВОДСТВО ПО РАССЛЕДОВАНИЮ И УГОЛОВНОМУ ПРЕСЛЕДОВАНИЮ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ	18
2.1. Возбуждение уголовного производства	18
2.1.1. Источники информации для возбуждения уголовного производства	18
2.1.1.1. Основания	18
2.1.1.2. Обращение с анонимными сообщениями	19
2.1.2. Проверка сообщений о преступлениях	19
2.1.3. Решение о возбуждении уголовного производства	20
2.1.4. Возбуждение уголовного производства в отношении лиц, обладающих иммунитетом	20
2.1.5. Критерии для приоритизации дел	21
2.2. Квалификация уголовных преступлений	22
2.2.1. Квалификация коррупционных преступлений	22
2.2.2. Коррупционные преступления	23
2.3. Сбор и использование доказательств	24
2.3.1. План расследования и распределение ресурсов	24
2.3.1.1. Выявление потенциальных целей	24
2.3.1.2. Разработка теории расследования	24
2.3.1.3. Выбор	24
2.3.1.4. Обеспечение наличия надлежащих ресурсов	25
2.3.2. Упреждающие следственные стратегии	25
2.3.3. Методы расследования	26
2.3.4. Специальные методы расследования	27

2.3.5. Финансовые расследования	29
2.3.5.1. Анализ конкретного платежа	29
2.3.5.3. Анализ доходов и расходов	29
2.3.5.3. Анализ мошеннических финансовых сделок	30
2.3.6. Участие специализированных экспертов в процессе расследования	30
2.3.5.1. Судебная бухгалтерия	31
2.3.7. Защита свидетелей, лиц, сотрудничающих с органами юстиции, и информаторов	31
2.3.8. Приостановление операций (замораживание), арест и конфискация	33
2.4. Предъявление обвинений, представление и поддержание дела в суде	35
2.4.1. Прямые и косвенные или дополнительные доказательства	35
2.4.2. Источники косвенных доказательств	35
2.4.3. Как привлечь бухгалтеров-криминалистов на стадии судебного разбирательства	36
2.5. Международное сотрудничество	36
2.5.1. Взаимная правовая помощь	37
2.5.1.1. Правовые основания для оказания взаимной правовой	37
2.5.1.2. Как получить взаимную правовую помощь	38
2.5.2. Выдача лиц (экстрадиция)	38
2.5.3. Возвращение активов	39
2.5.4. Неформальное сотрудничество и совместные следственные группы	40
3. УЧЕБНЫЙ КУРС	42
3.1. Методология обучения	42
3.1.1. Обзор элементов учебного курса	42
3.1.1.1. Введение	42
3.1.1.2. Лекции	42
3.1.1.3. Практическое упражнение	44
3.1.1.4. Оценка	45
3.1.2. План обучения	45
3.1.3. Учебные материалы	46
3.2. Оценка	46
3.3. Лекции	47
3.3.1. Лекция 1 – Коррупционные преступления: Обзор международных инструментов и национального законодательства.	47
3.3.2. Лекция 2 – Элементы состава коррупционных преступлений Семинар по теме «Элементы состава коррупционных преступлений»	63 73
3.3.3. Лекция 3 – Отмывание денежных средств	74
3.3.4. Лекция 4 – Методы финансового расследования Семинар по теме «Методы финансового расследования»	81 93
3.3.5. Лекция 5 – Использование электронных средств в финансовых расследованиях	95
3.3.6. Лекция 6 – Международное сотрудничество при расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений	99
3.4. Практическое упражнение	114
3.4.1. Подготовка к практическому упражнению	114
3.4.1.1. Материалы для практического упражнения	114
3.4.1.2. Как убрать пароль	115
3.4.1.3. Как вести учет раздаточных материалов / указаний	115
3.4.1.4. Как использовать	116
3.4.1.5. Установление правил для практического упражнения	116
3.4.2. Работа над практическим упражнением	117
3.4.2.1. Упражнение, часть 1	117

3.4.2.2. Упражнение, часть 2	118
3.4.2.3. Упражнение, часть 3	120
3.4.2.4. Упражнение, часть 4	120
3.4.2.5. Упражнение, часть 5	121
3.4.2.6. Упражнение, часть 6	122
3.4.2.7. Упражнение, часть 7	123
3.4.2.8. Упражнение, часть 8	124
3.4.2.9. Упражнение, часть 9	125
3.4.2.10. Упражнение, часть 10	126
3.4.2.11. Упражнение, часть 11	127
3.4.2.12. Упражнение, часть 12	128
3.4.2.13. Упражнение, часть 13	129

КОМПАКТ ДИСК

130

БЛАГОДАРНОСТЬ

Данная публикация является результатом совместной работы Антикоррупционной сети ОЭСР для стран Восточной Европы и Центральной Азии (АКС), проекта Совета Европы / Европейской Комиссии «Поддержка надлежащего управления: проект противодействия коррупции в Украине» (УРАС), Национальной Академии Прокуратуры Украины и Базельского института управления. Том Ласич, Филлис Аткинс и Педро Перейра из Базельского института управления выступили в качестве авторов основной содержательной части пособия при поддержке со стороны украинских экспертов: Виталия Касько, Олександра Коваленко, Людмилы Ильковец и Сергея Черного. Координация работы по подготовке данной публикации осуществлялась Таней Хаванска, Секретариат ОЭСР/АКС. Ольга Савран, Инесс Гайка и Дмитро Котляр из Секретариата ОЭСР/АКС также внесли свой вклад в подготовку различных разделов публикации.

Секретариат ОЭСР также хотел бы выразить благодарность Государственному Департаменту Соединенных Штатов Америки за оказанную им финансовую поддержку в рамках проекта «Повышение возможностей по расследованию и уголовному преследованию коррупции в Украине».

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Данное пособие было разработано для использования в Национальной Академии Прокуратуры Украины, являющейся официальным учебным учреждением прокуроров, отвечающим за их подготовку и повышение квалификации. Однако оно также может оказаться полезным и для других преподавателей, профессоров и лекторов, которые обеспечивают теоретическую подготовку для студентов университетов, а также для обучения без отрыва от производства для работающих следователей и прокуроров в Украине и, возможно, других странах с аналогичными историческими условиями. Оно состоит из трех частей.

В первом разделе Пособия содержится обзор международных стандартов в сфере уголовной ответственности за коррупцию и передовой практики в отношении роли прокуроров в расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений. В обзоре дается краткий анализ украинского законодательства и разъясняется, какие элементы уже соответствуют международным стандартам и передовой практике, а какие сферы все еще нуждаются в дальнейших реформах. В рамках данного анализа украинские следователи и прокуроры получают информацию относительно текущих возможностей, предусмотренных украинским законодательством, и изменений, которые могут ожидать в результате проводимых реформ, к которым они, возможно, хотели бы подготовиться.

Второй раздел Пособия описывает методы, которые могут быть использованы следователями и прокурорами в уголовном производстве по коррупционным преступлениям. Данные методы предусмотрены для каждой стадии расследования и уголовного преследования, начиная с момента возбуждения производства и квалификации деяний до сбора доказательств, предъявления обвинений и передачи дела в суд. Особое внимание уделяется использованию специальных методов расследования, а также финансовым расследованиям. В этом разделе также описаны способы международного сотрудничества в сфере расследования и уголовного преследования коррупционных преступлений. Данный раздел включает методы, предусмотренные действующей правовой системой и обычаями в Украине, а также средства, которые в Украине пока еще не доступны, но которые могут быть рекомендованы к применению на основе международных стандартов и передовой практики других стран.

Третий раздел пособия предназначен для преподавателей, которые будут проводить учебный курс по расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений. Он включает описание методологии обучения, которая объединяет лекции и практические упражнения, основанные на анализе конкретных примеров, план обучения и руководство по использованию учебных материалов. В ней также содержится набор лекций, который может быть использован преподавателями при чтении этого курса. Наконец, в этом разделе пособия дается описание практических упражнений и анализ конкретных примеров.

Все раздаточные материалы, включая дополнительные материалы и материалы по практическому упражнению, находятся на компакт-диске. Документы организованы в двух папках, одна из них предназначена для использования преподавателями, а вторая – студентами.

1. МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ, ПЕРЕДОВАЯ ПРАКТИКА И УКРАИНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

В первом разделе Пособия содержится обзор международных стандартов в сфере уголовной ответственности за коррупцию и передовой практики в отношении роли прокуроров в расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений. В обзоре дается краткий анализ украинского законодательства и разъясняется, какие элементы уже соответствуют международным стандартам и передовой практике, а какие сферы все еще нуждаются в дальнейших реформах. В рамках данного анализа украинские следователи и прокуроры получают информацию относительно текущих возможностей, предусмотренных украинским законодательством, и изменений, которые могут ожидать в результате проводимых реформ, к которым они, возможно, хотели бы подготовиться.

1.1. Коррупционные преступления

1.1.1. Международные стандарты

Международные стандарты по криминализации коррупции, разработанные такими международными организациями как Организация экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), Совет Европы и Организация Объединенных Наций (ООН), не дают определения «коррупции»; вместо этого они предусматривают составы преступлений, представляющих собой коррупционное поведение. Таким образом, основные международные стандарты по криминализации коррупции предусматривают следующие отдельные виды преступлений¹:

1. Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции перечисляет основные преступления, которые включают подкуп национальных публичных должностных лиц, подкуп иностранных публичных должностных лиц и должностных лиц публичных международных организаций, хищение, неправомерное присвоение или иное нецелевое использование имущества публичным должностным лицом и воспрепятствование осуществлению правосудия; а также опциональные преступления, такие как злоупотребление, влиянием в корыстных целях, злоупотребление служебным положением, незаконное обогащение, подкуп в частном секторе и т.д.
2. Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию охватывает во Второй Главе широкий спектр преступлений, включая активный и пассивный подкуп национальных и иностранных публичных должностных лиц, подкуп в частном секторе и злоупотребление влиянием в корыстных целях. Все эти виды преступлений являются основными согласно Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию;
3. Конвенция ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций в Статье 1 предусматривает в качестве преступления подкуп иностранного должностного лица при совершении международных деловых операций.

Вышеуказанные конвенции не обладают сами по себе исполнительной силой и требуют принятия национального законодательства, направленного на обеспечение соблюдения установленных в этих конвенциях требований. Для применения этих конвенций государства-участники должны, прежде всего, определить, в какой степени их национальное законодательство соответствует предусмотренных конвенциями стандартам.

¹ Глоссарий ОЭСР международных стандартов в области уголовного права, 2008 г., с. 30, <http://www.oecd.org/dataoecd/59/38/41194428.pdf>.

1.1.2. Ответственность за коррупционные преступления в Украине

Украина подписала Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции в 2003 году, ратифицировала ее в 2006 году, и стала участницей Конвенции в 2010 году. Украина подписала Конвенцию Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию в 1999 году и ратифицировала эту Конвенцию в 2006 году; Конвенция вступила в силу для Украины в марте 2010 года. Украина не является участницей Конвенции ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций. Но она участвует в работе Антикоррупционной сети ОЭСР для стран Восточной Европы и Центральной Азии (АКС) и является объектом мониторинга в рамках Стамбульского плана действий по борьбе с коррупцией² основанного на ряде международных стандартов, включая Конвенцию ОЭСР.

1.1.2.1. Уголовная ответственность

Несмотря на то, что украинское законодательство предусматривает широкий спектр коррупционных преступлений, существуют основные пробелы, связанные с криминализацией коррупции в Украине, по сравнению с международными стандартами. В результате проверок, проведенных Группой ГРЕКО и АКС, были выявлены следующие пробелы:

Коррупционные преступления, предусмотренные действующим украинским законодательством	Пробелы в действующем украинском законодательстве
Преступления, связанные с взяточничеством	
<ul style="list-style-type: none">Пассивное взяточничество (Статьи 368, 368-3 § 3, 368-4 § 3 Уголовного кодекса)Активное взяточничество (Статьи 368-3, 368-4 и 369 Уголовного кодекса)	<ul style="list-style-type: none">Обещание и вымогательство взятки, принятие предложения или обещания взятки как оконченные преступленияНематериальная выгодаДача взятки через третье лицо и в пользу третьего лицаЭффективные, соразмерные и сдерживающие виды наказаний за преступления, связанные с взяточничествомОтветственность юридических лиц
Иные коррупционные преступления	
<ul style="list-style-type: none">Отмывание денежных средств (Статьи 209, 209-1 Уголовного кодекса)Хищение, неправомерное присвоение или иное нецелевое использование имущества в государственном или частном секторе (Статья 191 Уголовного кодекса)Злоупотребление влиянием в корыстных	<ul style="list-style-type: none">Ответственность юридических лиц за отмывание денежных средствНезаконное обогащение (состав преступления не отвечает требованиям Статьи 20 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции)

² АКС является одной из региональных программ, реализуемых в рамках структуры Стратегии глобальных отношений Рабочей группы ОЭСР по вопросам взяточничества. АКС объединяет 23 страны Восточной Европы и Центральной Азии, включая Украину. Стамбульский план действий по борьбе с коррупцией является добровольной инициативой, объединяющей 8 стран-членов АКС, включая Украину, который предусматривает механизм регулярных одноуровневых обзоров антикоррупционного законодательства и институтов, включая те, которые касаются сферы криминализации коррупции и правоохранительной деятельности. Отчет о втором раунде мониторинга Украины в рамках Стамбульского плана действий по борьбе с коррупцией был принят в декабре 2010 года и доступен на веб-сайте АКС: <http://www.oecd.org/dataoecd/31/55/46832397.pdf>.

<p>целях (Статья 369-2 Уголовного кодекса)</p> <ul style="list-style-type: none"> • Воспрепятствование осуществлению правосудия (Статья 376 Уголовного кодекса) • Злоупотребление служебным положением, превышение должностных полномочий (Статьи 364, 364-1, 365, 365-1 и 365-2 Уголовного кодекса) • Укрывательство (Статья 396 Уголовного кодекса) • Незаконное обогащение (Статья 368-2 Уголовного кодекса) 	<ul style="list-style-type: none"> • Преступления, связанные с злоупотреблением служебным положением (состав преступления не включает в себя элемент личной выгоды, и норма выписана не четко)
---	---

1.1.2.2. Административная ответственность

Международные стандарты требуют, чтобы коррупционное поведение приравнивалось к уголовному преступлению, однако, начиная с 1995 года Украина, как и некоторые другие, пост советские страны, использует параллельную систему административной и уголовной ответственности за коррупцию. В дополнение к преступлениям, предусмотренным в Уголовном кодексе, Закон Украины о борьбе с коррупцией предусматривает в качестве правонарушения «Незаконное получения лицом, уполномоченным осуществлять государственные функции ... материальных благ, услуг, преимуществ или иных льгот ...», за совершение, которого предусмотрена административная и дисциплинарная ответственность. Основным критерием разграничения административных коррупционных правонарушений и уголовных коррупционных преступлений является степень общественной опасности указанных деяний, что на практике определить бывает достаточно сложно. Правоохранительные органы или службы внутреннего расследования предпочитают использовать более мягкие административные виды наказаний, поскольку уголовно-процессуальные процедуры требуют наличия более высокой пороговой границы для доказательств, а также соблюдения более сложных процедур, что позволяет нарушителям избегать привлечения к более строгой ответственности. После реформы законодательства об ответственности за совершение коррупционных преступлений в 2011 году украинское законодательство по-прежнему содержит существующие параллельно административные и уголовные виды наказаний за совершение коррупционного деяния. Например, есть Статья 172-3 Кодекса об административных правонарушениях «Предложение или предоставление неправомерной выгоды» и Статья 369 Уголовного кодекса «Предложение или дача взятки».

1.1.2.3. Виды наказаний, конфискация и иммунитет

Что касается видов наказаний, то антикоррупционные конвенции предусматривают обобщенные стандарты, требующие установления эффективных, соразмерных и сдерживающих видов наказаний. Обзор АКС по Украине выявил отдельные пробелы, в частности, слишком мягкие санкции за взяточничество.³ Внесенные в 2011 году изменения не исправили этот недостаток, а наоборот, еще в большей степени смягчили санкции за отдельные виды взяточничества. Для основных преступлений в виде активного и пассивного взяточничества лишение свободы не предусмотрено (Статья 368 § 1; Статья 369 § 1 и 2). Представляется, что это нарушает Статью 19 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, которая требует установления эффективных, соразмерных и сдерживающих санкций, в том числе наказание, предусматривающее лишение свободы, которые могут повлечь за собой выдачу. Помимо этого, сроки давности для некоторых коррупционных преступлений - всего лишь два года для основного преступления в виде пассивного взяточничества (Статья 368 § 1) и три года для основного преступления в виде активного взяточничества (Статья 369 § 1) – по-прежнему остаются слишком короткими.

³ Стамбульский план действий по борьбе с коррупцией ОЭСР/АКС, Отчет по второму раунду мониторинга по Украине, принят в декабре 2010 года, с. 33, <http://www.oecd.org/dataoecd/31/55/46832397.pdf>.

Все международные конвенции требуют, чтобы подписавшие их государства наделяли себя правом конфисковывать или иным образом изымать орудия совершения и доходы от взяточничества или имущество, стоимость которого эквивалентна таким доходам. Имеющиеся в Украине механизмы конфискации являются весьма ограниченными и не предусматривают возможность конфискации доходов, полученных от всех коррупционных и связанных с ними преступлений. Однако такая возможность предусмотрена в законопроекте «О внесении изменений и дополнений в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы о совершенствовании процедуры проведения конфискации», который находился в парламенте на рассмотрении с 2009 года.

В отношении иммунитетов Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции требует от государств-участников обеспечить надлежащую сбалансированность между любыми иммунитетами и возможностью осуществлять эффективное расследование и уголовное преследование и выносить судебные решения в связи с коррупционными преступлениями. Передовая практика также указывает на то, что для целей соблюдения данного международного стандарта иммунитеты должны быть функциональными по своей природе, т.е. применяться только к деяниям, вытекающим из осуществления официальных обязанностей, и должны быть ограничены во времени; также важно обеспечить наличие эффективных процедур снятия иммунитетов. Срок, на который распространяется иммунитет, не должен распространяться на сроки давности. На сегодняшний день в Украине не было предпринято каких-либо мер, направленных на обеспечение того, чтобы иммунитеты не препятствовали расследованию и уголовному преследованию высокопоставленных государственных должностных лиц; иммунитеты остаются абсолютными и нефункциональными; процедуры снятия иммунитетов являются не достаточно эффективными и непрозрачными.⁴

1.1.2.4. Продолжение правовой реформы

7 апреля 2011 года были приняты Закон № 3206-VI «О принципах предотвращения и противодействия коррупции» и Закон № 3207-VI «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно ответственности за коррупционные правонарушения», которые вступили в силу 1 июля 2011 года. Эти законы внесли ряд важных изменений в уголовное законодательство Украины, включая преступления, связанные со злоупотреблением влиянием в корыстных целях и незаконным обогащением, изменения в инкриминировании активного и пассивного взяточничества, и т.д. Однако эти изменения не смогли обеспечить полное соответствие международным стандартам. Несмотря на остающиеся недостатки правовых основ криминализации коррупции в Украине, государство в конечном итоге все же обеспечит реформу своего законодательства и приведет его в соответствие с международными стандартами. Поэтому для практикующих экспертов, включая следователей и прокуроров, важно быть в курсе требований международных стандартов, которые в конечном итоге станут правовой нормой в Украине, которые в настоящее время используются в других странах и могут быть применены в качестве оснований для оказания взаимной правовой помощи и иных запросов для международного сотрудничества.

1.2. Принципы уголовного преследования и расследования коррупционных преступлений

Какие-либо международные стандарты, регулирующие роль прокуроров и следователей, включая тех, которые осуществляют уголовное преследование и расследование коррупционных преступлений, не существует. Некоторые международные документы, такие как Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции и Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, содержат положения, относящиеся к расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений. Также существует определенная передовая практика, которая была выработана в различных странах в мире, которая, конечно, не является сама по себе обязательным для исполнения международным стандартом, но дает определенные полезные исходные данные для проведения реформ на национальном уровне.

⁴ Там же, с.51.

1.2.1. Роль прокурора

Международные стандарты и передовая практика подчеркивают важность прокуроров, которые играют *лидирующую роль* в инициировании и осуществлении уголовного преследования, как напрямую, так и через следователей, расследовании коррупционных преступлений и осуществлении надзора за сотрудничеством и обменом информацией по отдельным делам.

Роль прокуратуры в Украине, а также в некоторых других странах Восточной Европы и Центральной Азии, где модель прокуратуры напоминает модель, существовавшую в Советском Союзе, характеризуется доминированием *надзорных функций*, в рамках которых прокуратура отвечает за законность осуществления государственного управления. С помощью полномочий по «общему надзору» прокуратура осуществляет надзор за соблюдением прав и свобод человека и соблюдением закона органами государственной власти, местного самоуправления, их должностными лицами и чиновниками. Более того, прокурор имеет право входить в помещения органов государственной власти, объединений граждан, предприятий, учреждений, организаций и получать доступ к документам. Прокурор может запрашивать для проверки решения, указания, приказы и иные акты и документы. Учитывая комплексную природу полномочий по надзору за соблюдением законов, можно утверждать, что эти полномочия, несомненно, очень широкие.⁵

Как и в некоторых странах Восточной Европы и Центральной Азии, роль прокуроров в Украине должна быть существенно реформирована, чтобы привести эту роль в соответствие с международными стандартами и передовой практикой. Реформа должна быть направлена на удаление из основных функций прокуратуры функций по общему надзору и общей защите прав человека, а также на устранение конфликта интересов, который существует в ситуации, когда одна часть агентства осуществляет надзор за другой частью того же агентства. Реформа должна стимулировать лидирующую роль прокуроров в расследовании и уголовном преследовании коррупции, устанавливать четкую обязанность для прокуроров по проведению расследования и наделять их необходимыми правами и ресурсами.

1.2.2. Обязательное и дискреционное уголовное преследование

В различных правовых системах в мире существует два подхода к уголовному преследованию. Первый представляет собой дискреционное уголовное преследование, когда у прокурора есть дискреционное право по принятию решения, осуществлять ли уголовное преследование по отдельному преступлению; данный подход зачастую используется в странах общего права, таких как США и Великобритания. Второй подход подразумевает обязательное уголовное преследование, когда уголовное производство начинается во всех случаях, когда есть достаточная информация полагать, что было совершено уголовное преступление; данный подход существует в некоторых странах континентального права, включая многие европейские страны. У обеих систем есть определенные преимущества и недостатки.⁶ Основным достоинством дискреционной системы является то, что она позволяет прокурорам сфокусировать свои ресурсы на наиболее важных делах и таким образом эффективно использовать систему уголовной юстиции без избыточной перегрузки мелкими делами. Однако без надлежащего регулирования это может создать впечатление наличия элемента произвольности в политике уголовного преследования и пространства для злоупотреблений со стороны прокуроров. Основным преимуществом обязательного уголовного преследования является равное применение норм уголовного права, что устраняет возможности для политической заангажированности и любые формы фаворитизма, а также защищает прокурора от

⁵ Когда Конституция Украины 1996 года вступила в силу, предполагалось, что функции надзора за соблюдением и применением законов в общем и функции предварительного следствия и дознания останутся у прокуратуры в течение непродолжительного срока. Более того, в Рекомендации ПАСЕ 1604(2003) о роли прокуратуры в демократическом обществе, основанном на верховенстве закона, подчеркивалось, что важно обеспечить, чтобы какие-либо полномочия прокурора по общей защите прав человека не приводили к каким-либо конфликтам интересов и не отталкивали лиц, которые добиваются защиты своих прав со стороны государства. Общая защита прав человека не является надлежащей сферой деятельности для прокуратуры, а должна реализовываться скорее омбудсменом, а не прокуратурой.

⁶ Рекомендация Совета Европы 2000(19) предлагает подробный анализ вопроса обязательного и дискреционного уголовного преследования.

какого-либо ненадлежащего внешнего давления. Однако эти системы могут обременить систему уголовной юстиции слишком большим количеством дел, вызывать задержки и разбазаривание ресурсов. В тоже время в большинстве европейских стран с формально обязательными системами уголовного преследования прокуроры не осуществляют уголовное преследование по каждому уголовному преступлению. Например, в Германии и Австрии прокурор может ограничить уголовное преследование только случаями серьезных обвинений и не заниматься остальными, менее серьезными делами.⁷ Также в Германии исключение из правила об обязательном уголовном преследовании включает в себя «незначительные преступления» (по которым установленный законом минимальный срок лишения свободы составляет один год), по которым немецкий прокурор может воздержаться от предъявления обвинений⁸.

В Украине, как и во многих других странах региона АКС, обязательное уголовное преследование предусмотрено законом. Как и в других странах региона, обязательное требование по расследованию и уголовному преследованию всех дел не может быть реализовано на практике в связи с ограниченностью ресурсов. В результате это приводит к злоупотреблениям, при этом предпочтение отдается «более легко подтверждаемым фактам» и простым делам, а также использованию административных, а не уголовных видов наказания. В рамках проведенного АКС обзора по Украине была дана рекомендация, согласно которой вместо того, чтобы требовать от прокуроров осуществлять уголовное преследование по каждому возможному случаю коррупции, Украина должна рассмотреть возможность применения подхода, который позволит должностным лицам использовать прозрачное, контролируемое дискреционное право по принятию решений, использовать ли конкретные виды правоприменительных механизмов – уголовные, административные, гражданские или административные – с учетом всех возможных обстоятельств. Такой подход должен помочь направить ограниченные ресурсы на решение наиболее важных дел. Для этой цели украинские органы могут принять критерии для приоритизации дел, которые могут быть использованы следователями и прокурорами, специализирующимися на рассмотрении коррупционных дел.

1.2.3. Независимость

Международные стандарты о роли прокуроров в борьбе с коррупцией, включая Конвенцию Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию⁹ и Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции¹⁰, предусматривают, что прокуроры должны такой степенью независимости или автономности, которая может потребоваться для выполнения своих официальных обязанностей. Они, в частности, должны иметь возможность действовать *без необоснованного вмешательства* со стороны любого другого государственного органа. Хотя международные стандарты не предусматривают более подробного регулирования, передовая практика показывает, что надлежащие защитные меры по обеспечению независимости органов прокуратуры от политического и иного ненадлежащего влияния должны быть отражены в статусе самого учреждения, процедурах назначения / снятия с должности Генерального Прокурора и его заместителей, набора и продвижения по службе прокуроров, порядке распределения бюджета.¹¹

В дополнение к независимости прокуратуры в целом также необходимо обеспечить независимость отдельных прокуроров; у прокуроров должна быть возможность осуществлять свои профессиональные функции без страха, беспокойства, ненадлежащего влияния или неоправданного привлечения к гражданской, уголовной или иной ответственности. Передовая практика показывает, что этого можно достичь с помощью следующих положений, которые должны быть предусмотрены в законе:

⁷ Уголовно-процессуальный кодекс Германии, пар. 154; Уголовно-процессуальный кодекс Австрии, пар. 34.

⁸ Уголовно-процессуальный кодекс Германии, пар. 153.

⁹ Рекомендация ПАСЕ № 1604 [2003], Рекомендация Совета Министров № 19 [2000], Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, Руководящие принципы борьбы с коррупцией, и т.д.

¹⁰ Руководство о роли прокуроров и Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции.

¹¹ За дополнительной информацией, пожалуйста, обращайтесь к документам «Специализированные учреждения по борьбе с коррупцией: обзор моделей», ОЭСР, 2008 год, и «Специализация прокуроров в сфере борьбы с коррупцией в отдельных европейских странах», АКС/ОЭСР, 2011 год.

- справедливые и беспристрастные основанные на оценке заслуг процедуры назначения и снятия с должности, а также механизмы продвижения и понижения по службе для отдельных прокуроров и следователей;
- четкое определение полномочий и обязанностей вышестоящих прокуроров, включая те, которые касаются распределения и передачи дел;
- надлежащие механизмы отчетности и прозрачные критерии для оценки работы отдельных прокуроров их руководством.

Учитывая широкие полномочия, которыми наделены прокуроры, а также последствия, которые они могут иметь в отношении отдельных прав и свобод, должны существовать механизмы, направленные на предотвращение злоупотреблений со стороны отдельных прокуроров и обеспечить применение ответственности (дисциплинарной, административной, гражданской и уголовной) за фактическое нарушение ими правил и законов. Это также может включать в себя механизм подотчетности на институциональном уровне в форме отчетов (раскрываемых перед общественностью / уполномоченными органами), содержащих статистические данные, информацию о выполненной работе, влиянии, затраченных средствах и приоритетах). Честность и неподкупность отдельных прокуроров должна основываться на четких и объективных правилах и стандартах этики, обеспечиваемых механизмами принуждения.

Прокуратура в Украине представляет собой единую централизованную систему, которая не является частью ни судебной, ни исполнительной власти. Институциональная независимость обеспечивается через назначение Генерального Прокурора Украины Президентом с согласия Парламента. Важно отметить, что в Закон Украины о прокуратуре были внесены изменения в 2010 году, и перечень оснований для освобождения Генерального Прокурора с должности стал открытым (посредством введения возможности освобождения его от должности «по иным основаниям»), что существенно ограничило его независимость от Президента.¹² Финансирование прокуратуры Украины осуществляется через специальную бюджетную линию, при этом Генеральный Прокурор отвечает за одобрение бюджета прокуратуры; однако процесс подготовки и представления бюджета для прокуратуры зависит от исполнительной власти. Подотчетность прокуратуры обеспечивается с помощью ежегодных отчетов, представляемых Генеральным Прокурором в Парламент, который наделен правом вынесения вотума недоверия, что ведет к освобождению Генерального Прокурора с должности. Хотя закон подразумевает гарантию процессуальной независимости отдельных прокуроров¹³, существует строго иерархическая структура, в рамках которой Генеральный Прокурор может издавать обязательные приказы и указания, распределять и передавать дела, назначать и увольнять прокуроров, что подрывает их реальную независимость. Более того, все прокуроры назначаются на пятилетний срок с возможностью продления, и могут быть освобождены с должности в дискреционном порядке.

1.2.4. Специализация

Международные стандарты, такие как Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции и Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, устанавливают стандарт специализации. Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции предписывает, чтобы каждое государство-участник обеспечило наличие органа или органов или лиц, специализирующихся на борьбе с коррупцией с помощью правоохранительных мер. Согласно передовой практике специализация на борьбе с коррупцией в правоохранительных органах и органах прокуратуры является основным механизмом в этой сфере. Специализация органов по борьбе с коррупцией предусматривает наличие специализированного персонала, обладающего особыми навыками и наделенного особыми полномочиями по борьбе с коррупцией.¹⁴ Единой модели нет, поэтому специализация может принимать различные формы.

¹² Изменения в Статью 2 Закона о прокуратуре были внесены 7 октября 2010 года.

¹³ Статья 7 Закона о прокуратуре Украины гарантирует невмешательство в работу прокуроров, включая запрет на издание каких-либо руководств или инструкций, касающихся отдельных дел, представителями других органов и учреждений.

¹⁴ «Специализированные учреждения по борьбе с коррупцией: обзор моделей», ОЭСР, 2007 год, с. 6.

Что касается роли прокуроров в расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений в Украине, то следует отметить, что прокуратура осуществляет следующие функции: расследование уголовных преступлений, включая коррупционные преступления, следователями прокуратуры, надзор за работой следственных органов (включая следователей прокуратуры, т.е. одна группа прокуроров осуществляет надзор за другой) и правоохранительных органов, которые проводят оперативно-розыскную деятельность по коррупционным преступлениям (соответствующие подразделения Министерства внутренних дел Украины, Службы безопасности Украины и т.д.), а также поддержка государственного обвинения в судах. Таким образом, прокуроры в Украине не специализируются на каких-либо отдельных видах преступлений, например, коррупционных, а задействованы на различных этапах расследования и уголовного преследования.

Таким образом, прокуроры в Украине не специализируются по отдельным видам преступлений, таким как, например коррупция, а – по стадиям уголовного процесса. Дела по коррупционным преступлениям на основании «процессуальной специализации» распределяются между следователем прокуратуры, который проводит предварительное дознание и следствие, прокурором, который осуществляет надзор за законностью расследования, другим прокурором, который впоследствии поддерживает государственное обвинение в суде. Согласно отчету по второму раунду мониторинга АКС, отсутствие антикоррупционной специализации в органах прокуратуры в Украине является одним из факторов, который снижает эффективность борьбы с коррупцией посредством правоприменения, что должно найти свое отражение в правовых и институциональных реформах.

1.2.5. Ресурсы

Международные стандарты также требуют выделения достаточных ресурсов для специализированного персонала, чтобы сделать их деятельность максимально эффективной. Материальные ресурсы включают в себя достаточные объемы финансирования заработных плат, аренды помещений, закупки оборудования и иных необходимых материалов. Вопросы трудовых ресурсов подразумевают наличие достаточного количества персонала, их соответствующий уровень квалификации, обучение и специализированную экспертизу в рамках органов прокуратуры. Это может также включать в себя доступ к особой экспертизе, которая недоступна в рамках органов прокуратуры, посредством использования внешних экспертов, обладающих знаниями в специализированных областях.

Одним из основных вопросов, касающихся трудовых ресурсов в регионе и в Украине, остается вопрос нехватки новых видов экспертных знаний, необходимых для финансовых расследований коррупционных преступлений и иных сложных экономических преступлений, включая такие знания как судебная бухгалтерия, аудит, банковское дело, информационные технологии, закупки, инжиниринг, использование различных баз данных и иных современных деловых технологий. По-прежнему в регионе ощущается нехватка этих знаний, но они есть в частном секторе по высоким рыночным ценам. Нехватка таких знаний в правоохранительных органах и органах прокуратуры, а также зачастую недоступные рыночные цены приводят к недостаточной степени привлечения внешних экспертов.

Специальное профессиональное обучение является одним из важных элементов повышения квалификации трудовых ресурсов. Коррупция представляет собой комплексный и эволюционирующий феномен; уголовное преследование коррупционных преступлений требует наличия узкоспециализированных знаний по широкому кругу вопросов. Основательная система обучения борьбе с коррупцией подразумевает наличие системы обязательного профессионального непрерывного обучения прокуроров в общем, а также специализированных курсов по вопросам борьбы с коррупцией. Обучение без отрыва от производства должно стать нормой. Международный обмен передовым опытом зачастую является ценным источником ноу-хау для недавно созданных агентств. Учебная материально-техническая база и распределение финансовых ресурсов для обучения также должны обеспечиваться в достаточных объемах.

Система профессионального обучения и развития представителей агентств, которые отвечают за выявление, расследование и уголовное преследование коррупционных преступлений в Украине, является таковой, что у каждого агентства уголовной юстиции есть собственное учреждение

образования, через которое разрабатываются и организуются такие виды обучения. Национальная Академия Прокуратуры Украины является основным органом, который обеспечивает профессиональное обучение и развитие для прокуроров. Тем не менее, формальных курсов по борьбе с коррупцией не существует, за исключением некоторых специальных курсов по вопросам этики, преподавание которых осуществляется в рамках обязательного учебного плана по профессиональному обучению прокуроров.

2. ПРАКТИЧЕСКОЕ РУКОВОДСТВО ПО РАССЛЕДОВАНИЮ И УГОЛОВНОМУ ПРЕСЛЕДОВАНИЮ КОРРУПЦИОННЫХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Второй раздел Пособия описывает методы, которые могут быть использованы следователями и прокурорами в уголовном производстве по коррупционным преступлениям. Данные методы предусмотрены для каждой стадии расследования и уголовного преследования, начиная с момента возбуждения производства и квалификации деяний до сбора доказательств, предъявления обвинений и передачи дела в суд. Особое внимание уделяется использованию специальных методов расследования, а также финансовым расследованиям. В этом разделе также описаны способы международного сотрудничества в сфере расследования и уголовного преследования коррупционных преступлений. Данный раздел включает методы, предусмотренные действующей правовой системой и обычаями в Украине, а также средства, которые в Украине пока еще не доступны, но которые могут быть рекомендованы к применению на основе международных стандартов и передовой практики других стран.

2.1. Возбуждение уголовного производства

2.1.1. Источники информации для возбуждения уголовного производства

2.1.1.1. Основания для возбуждения уголовного производства

В Украине уголовное дело может быть возбуждено органом дознания, следователем, прокурором или судом по следующим основаниям¹⁵:

- заявления или сообщения государственных учреждений, неправительственных организаций, а также иных организаций или предприятий или отдельных граждан;
- сообщения указанных организаций или граждан, задержавших подозреваемое лицо на месте совершения преступления или с поличным;
- явка с повинной;
- сообщения, опубликованные в печати;
- непосредственное обнаружение органом дознания, следователем, прокурором или судом признаков преступления.

Жалобы или сообщения могут быть устными или письменными. Устные сообщения заносятся в протокол, подписываемый заявителем и должностным лицом, принявшим сообщением. До возбуждения уголовного дела необходимо подтвердить личность заявителя, предупредить его об ответственности за предоставление недостоверной информации и получить надлежащим образом подписанное подтверждение. Сообщения от предприятий, учреждений, организаций и должностных лиц должны быть составлены в письменном виде.

Международные договоры подчеркивают важность поощрения сообщений о фактах коррупции гражданами, общественными объединениями и частным сектором для целей борьбы с коррупцией. Статья 39 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции требует от государств-участников рассмотреть вопрос о том, как поощрять своих граждан сообщать национальным следственным органам и органам прокуратуры о совершении какого-либо коррупционного преступления. Международные стандарты также требуют оказывать содействие в направлении таких сообщений. Согласно Статье 13 Конвенции Организации

¹⁵ Статья 94 Уголовно-процессуального кодекса Украины

Объединенных Наций против коррупции, Каждое государство-участник принимает надлежащие меры для обеспечения того, чтобы соответствующие органы по противодействию коррупции были известны населению, и обеспечивает доступ к таким органам для представления им сообщений о фактах коррупции.

Согласно Статье 94.1.5 УПК непосредственное обнаружение органом дознания, следователем, прокурором или судом признаков преступления является одним из оснований для возбуждения уголовного дела. В украинской правовой практике прокуроры могут использовать отдельные элементы, выявленные в рамках того или иного производства, для возбуждения уголовного дела. Согласно передовой практике других стран предлагается, чтобы у прокуроров было законное право и практическая возможность использовать такую информацию для упреждающего выявления и расследования преступлений.

2.1.1.2. Обращение с анонимными сообщениями

В Украине анонимные жалобы или сообщения о фактах коррупции не являются основанием для возбуждения уголовного дела.¹⁶

Согласно международным стандартам, включая те, которые содержатся в Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, сообщения о фактах коррупции могут быть анонимными. «Государствам следует также обеспечить возможность анонимного сообщения о таких случаях».¹⁷ Во многих странах допускается сообщать о фактах коррупции анонимно, например, в Бельгии¹⁸, Германии¹⁹, Швейцарии²⁰. Законодательство регулирующее деятельность правоохранительных органов предусматривает необходимость проверки анонимных сообщений, которые содержат информацию о возможном совершении преступления. Даже если такой информации недостаточно для возбуждения уголовного дела, тем не менее, такую информацию следует проверить (например, через анонимный источник) для получения дополнительной информации.

Анонимные сообщения могут служить основанием для подтверждения фактов, содержащихся в таких сообщениях, а затем, если элементы состава преступления будут выявлены органами, проводящими соответствующую проверку, они могут быть использованы для возбуждения уголовного производства. Данному методу следует уделить особое внимание, учитывая латентный характер коррупционных преступлений, низкий уровень доверия к правоохранительным органам и вышеуказанные международные требования.

2.1.2. Проверка сообщений о преступлениях

По заявлению или сообщению о преступлении прокурор, следователь, орган дознания или судья обязаны не позднее трехдневного срока принять одно из таких решений²¹:

1. возбудить уголовное дело;
2. отказать в возбуждении уголовного дела;
3. направить заявление или сообщение по принадлежности.

Если необходимо проверить заявление или сообщение о преступлении до возбуждения дела, такая проверка проводится прокурором, следователем или органом дознания в срок не более десяти дней путем отобрания объяснений от отдельных граждан или должностных лиц или истребования необходимых документов. Для целей проверки могут быть проведены следующие оперативно-розыскные мероприятия: осмотр места происшествия (Статья 190 § 2 Уголовно-процессуального кодекса), арест на корреспонденцию и снятие информации с каналов связи.²²

¹⁶ Статья 95 Уголовно-процессуального кодекса Украины.

¹⁷ Руководство для законодательных органов по осуществлению Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, Организация Объединенных Наций, 2006 год, с.26.

¹⁸ [http://www.coe.int/t/dghl/monitoring/greco/evaluations/round1/GrecoEval1\(2000\)1_Belgium_EN.pdf](http://www.coe.int/t/dghl/monitoring/greco/evaluations/round1/GrecoEval1(2000)1_Belgium_EN.pdf).

¹⁹ <http://www.oecd.org/dataoecd/5/45/47416623.pdf>.

²⁰ [http://www.coe.int/t/dghl/monitoring/greco/evaluations/round2/GrecoEval1-2\(2007\)1_Switzerland_EN.pdf](http://www.coe.int/t/dghl/monitoring/greco/evaluations/round2/GrecoEval1-2(2007)1_Switzerland_EN.pdf).

²¹ Статья 97 Уголовно-процессуального кодекса.

²² Статья 187 § 3 Уголовно-процессуального кодекса.

Надлежащее одобрение указанных мероприятий включает получение постановления суда, выданного в ответ на запрос от руководителя (его заместителя) оперативного подразделения с предварительной санкции прокурора. Судья выносит решение о выдаче такого постановления, такое решение может быть обжаловано в порядке, предусмотренном Статьями 177, 178 и 190 Уголовно-процессуального кодекса.²³

Иные методы проверки, включающие осмотры и аудит, могут оказаться особенно полезными при расследовании коррупционных преступлений. Оба этих метода могут быть использованы в ходе проверки и подкреплены впоследствии проведением различных видов экспертиз.

Уголовное дело может быть возбуждено только в тех случаях, когда имеются достаточные данные, указывающие на наличие признаков преступления.²⁴ Как только будут установлены существенные факты, орган дознания, следователь, прокурор или суд могут вынести письменное постановление о возбуждении уголовного дела.

2.1.3. Решение о возбуждении уголовного производства

При наличии соответствующих поводов и оснований прокурор, следователь, орган дознания или судья обязаны вынести постановление о возбуждении уголовного дела, указав поводы и основания к возбуждению дела, статью уголовного закона, по признакам которой возбуждается дело, а также дальнейшее его направление.²⁵ Следователь обязан не позднее суток направить прокурору копию такого постановления о возбуждении уголовного дела. Прокурор обязан обеспечить законность содержания документа и действий, предпринятых в ходе его подготовки.

2.1.4. Возбуждение уголовного производства в отношении лиц, обладающих иммунитетом

Существует ряд лиц, обладающих иммунитетом от уголовного преследования и в некоторых случаях от процедуры расследования, в отношении которых применяется особая процедура возбуждения уголовного производства. В свете коррупционных преступлений важно быть в курсе таких процедур и правовых требований, применяемых к лицам, обладающим таким иммунитетом.

Перечень обладающих иммунитетом лиц в Украине весьма широкий, а процедуры снятия иммунитетов являются неэффективными.²⁶ В отношении Президента, занимающего свой пост, вообще нельзя возбудить уголовное производство.

Членам Парламента (народным депутатам Украины) не могут быть предъявлены обвинения в совершении преступления²⁷, они не могут быть задержаны или арестованы без согласия Парламента.²⁸ Более того, отдельные методы расследования – как обыск рабочего помещения и запись телефонных переговоров – не могут быть предприняты в отношении этих лиц без предварительного согласия Парламента.²⁹ Арест и уголовное преследование, а также иные аспекты расследования преступлений с участием членов Парламента требуют согласия Парламента.

Судья не может быть арестован или задержан до вынесения обвинительного судебного приговора без согласия Парламента Украины, иные методы расследования могут быть предприняты после получения соответствующего постановления суда об одобрении таких мер. Следствие может быть инициировано Генеральным Прокурором или его заместителем.³⁰ Такая процедура позволяет проводить расследование коррупционных преступлений в судебной системе и должна использоваться, когда это целесообразно.

²³ Статья 97 Уголовно-процессуального кодекса.

²⁴ Статья 94 Уголовно-процессуального кодекса.

²⁵ Статья 98 Уголовно-процессуального кодекса.

²⁶ За дополнительной информацией по данному вопросу, пожалуйста, см. Отчет о втором раунде мониторинга Украины в рамках Стамбульского плана действий по борьбе с коррупцией, принятый в декабре 2010 года, сс.36-37.

²⁷ Согласно толкованию по Постановлению Конституционного Суда от 1999 года.

²⁸ Статья 80 §3 Конституции Украины.

²⁹ Статья 27 Закона Украины о статусе народных депутатов.

³⁰ Статья 126 Конституции Украины, Статья 48 Закона Украины о судостроительстве и статусе судей.

Уголовное дело в отношении Председателя Счетной палаты, Первого заместителя и заместителя Председателя, главных контролеров и Секретаря Счетной палаты может быть возбуждено только Генеральным прокурором Украины.³¹

Уголовное дело против адвоката может быть возбуждено только Генеральным прокурором Украины, его заместителями, прокурорами Республики Крым, области, города Киева; то же правило применяется в отношении согласия на проведение оперативно-розыскных мероприятий.³²

2.1.5. Критерии для приоритезации дел

Учитывая масштабы коррупции и ограничения, налагаемые имеющимися в наличии трудовыми и финансовыми ресурсами, было бы полезно приоритезировать дела о коррупционных преступлениях для целей расследования и уголовного преследования. В особенности это может быть эффективно, когда нужно обеспечить, чтобы серьезным делам о коррупционных преступлениях было уделено должное внимание.

Как уже обсуждалось выше, в этом случае надлежащим образом урегулированное дискреционное право может стать подходящим решением, особенно для стран с ограниченными ресурсами. При использовании такого подхода необходимо четко определить критерии отбора дел в законе, внутренних положениях и руководствах и строго им следовать.

Критерии отбора дел могут включать в себя следующие³³:

- Тяжесть коррупционного преступления, например, дела с участием высокопоставленных государственных должностных лиц или крупные суммы взяток; дополнительные критерии для оценки тяжести преступления могут включать его уголовную природу, когда прокуроры должны сфокусироваться только на уголовных преступлениях, а другие правоохранительные органы должны расследовать иные виды деяний, такие как административные и гражданские;
- Распространенность типа коррупции, например, дела по наиболее характерным и распространенным преступлениям, таким как коррупция в сфере государственных закупок, отношениях с налоговыми, таможенными органами, дорожной полицией и иных сферах повышенного риска;
- Дела, которые должны создавать прецеденты с целью «тестирования» уголовного преследования по отдельным вопросам или выявлять пробелы в законодательстве. Например, новые уголовные преступления или преступления, по которым уголовное преследование может изменить общественное восприятие, как, например, коррупционные преступления с участием юридических лиц или дела о подкупе иностранных государственных должностных лиц;
- Наличие материальных и трудовых ресурсов. Оценка экономической эффективности может быть сделана до принятия решения о начале расследования и уголовного преследования по конкретному делу. Расследование и уголовное преследование незначительных дел может потребовать большого объема ресурсов, но не дать нужный результат. В то же время серьезные коррупционные преступления могут повлечь существенные расходы и потребовать значительного количества времени, но вместе с этим привести к возвращению крупных сумм, полученных в результате совершения коррупционного преступления, и повысить доверие к государству.

Во многих странах расследованием и уголовным преследованием по наиболее серьезным коррупционным преступлениям занимается специализированное подразделение, а остальные правоохранительные органы отвечают за расследование и уголовное преследование по менее

³¹ Статья 37 Закона Украины о Счетной палате.

³² Статья 10 Закона Украины об адвокатуре.

³³ Руководство ООН по практическим мерам борьбы с коррупцией для прокуроров и следователей, сентябрь 2004 года. <http://www.unodc.org/pdf/crime/corruption/Handbook.pdf>.

тяжким коррупционным преступлениям. Например, в Румынии Национальное управление по борьбе с коррупцией (NAD) занимается расследованием коррупционных преступлений средней и особой тяжести, которые попадают под одну из трех категорий: (i) лица, подозреваемые в совершении коррупционного преступления, занимают государственную должность, (ii) объем причиненного ущерба, и (iii) размер взятки. Эстонская полиция безопасности (КАРО) отвечает за проведение расследования только в отношении высокопоставленных государственных должностных лиц; аналогичным образом Специальная следственная служба Армении проводит предварительное дознание и следствие по преступлениям, совершенным должностными лицами, занимающими руководящие должности во всех трех ветвях власти.³⁴

Как обсуждалось выше в разделе 1.2.4., в Украине пока не созданы специализированные подразделения, занимающиеся расследованием и уголовным преследованием коррупционных преступлений. Также нет механизма приоритизации уголовных дел. В результате чего следователи и прокуроры могут сконцентрировать свое внимание на административных делах, а не на уголовных, поскольку их доказывание менее обременительно, в то время как серьезные коррупционные дела не получают должного внимания.

2.2. Квалификация уголовных преступлений

2.2.1. Квалификация коррупционных преступлений

Квалификация любого преступления, включая коррупционные преступления, должна быть основана на точном совпадении обстоятельств совершенных действий с элементами состава преступления в соответствии с конкретной статьей Уголовного кодекса. Следователи и прокуроры, ответственные за применение норм уголовного права, должны провести анализ и сравнить обстоятельства преступления, и если все элементы состава будут выявлены, то затем необходимо выбрать соответствующую статью (соответствующие статьи) для инкриминирования преступления.

Важно выбрать положение, которой в наиболее полной степени описывает обстоятельства совершенных действий, что на практике часто бывает сложно сделать, в результате чего совершаются ошибки. Постановление Пленума Верховного Суда о судебной практике по делам о взяточничестве от 2002 года и Обзор судебной практики по делам о преступлениях, совершаемых государственными должностными лицами (Статья 364, 365 и 368), а также по делам об административной ответственности за нарушения Закона о борьбе с коррупцией, подготовленный Верховным Судом в 2008 году, дает руководство следователям и прокурорам относительно правильной квалификации дел.³⁵

В дополнение к коррупционным преступлениям опыт других стран показывает, что связанные с коррупцией преступления могут подлежать уголовному преследованию в свете различных составов преступлений и что они часто связаны с другими преступлениями. Например, в июне 2010 года в Финляндии пяти сотрудникам, работавшим в дочерней компании предприятия с государственным участием, Патриа Ваммас АО (Patria Vammaas Oy), были предъявлены обвинения в мошенничестве, отмывании денежных средств и особо тяжком взяточничестве иностранного государственного должностного лица в связи с проектом «Гаубица» в Египте в течение 1999-2007 гг.³⁶ Таким образом, в конечном итоге прокурор может быть вынужден принять решение приступить к уголовному преследованию других коррупционных преступлений или преступлений с менее обременительными требованиями к доказательствам, например, нарушения административного законодательства, такие как декларирование

³⁴ Статья 190 Уголовно-процессуального кодекса Армении.

³⁵ Данные документы содержатся на компакт-диске в папке «Папка студента», подпапке «Украинское законодательство».

³⁶ Финляндия: Отчет по третьей фазе реализации и применения Конвенции ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций и Рекомендаций о дальнейшей борьбе с коррупцией, ОЭСР 2010 год, с.6 и «Дело о взяточничестве с участием финской оборонной фирмы в Египте», 23 июня 2010 года, http://www.business.maktoob.com/20090000483502/Finnish_defence_firm_in_Egypt_bribery_case/Article.htm.

имущества, конфликты интересов и т.д., когда не хватает доказательств, чтобы доказать наличие уголовного преступления.

2.2.2. Коррупционные преступления

После установления основных фактов о совершенном преступлении, следователь должен принять решение об используемом подходе – уголовное или административное производство, дисциплинарное взыскание или гражданское производство. В настоящее время можно выделить следующие преступления в Уголовном кодексе Украины, которые подпадают под понятие коррупционных преступлений согласно международным стандартам:

- Статья 191 – присвоение, растрата или завладение чужим имуществом;
- Статьи 364, 364-1 и 365 -2 – злоупотребление властью или служебным положением в публичном либо частном секторе;
- Статья 365 и 365-1 – Превышение власти или служебных полномочий в публичном либо частном секторе;
- Статьи 368, 368-3 § 3, 368-4 § 3 – получение взятки / неправомерной выгоды в публичном либо частном секторе;
- Статьи 368-3, 368-4, 369 – предложение / дача взятки / неправомерной выгоды в публичном либо частном секторе;
- Статья 369-2 – злоупотребление влиянием в корыстных целях;
- Статья 368-2 – незаконное обогащение;
- Статья 376 – Вмешательство в деятельность судебных органов.

Также можно отметить иные связанные преступления, которые потенциально можно рассмотреть в качестве элемента расследования коррупционного преступления:

- Статьи 209 и 209-1 – отмывание денежных средств;
- Статьи 212 и 212-1 – преступления, связанные с уклонением от уплаты налогов;
- Статья 159-1 – финансирование политической партии;
- Статья 366 – Служебный подлог;
- Статья 358 – Подлог документов, печатей, штампов, и другой официальной атрибутики, и продажа и использование подложных документов, печатей, штампов.

Административные, дисциплинарные и гражданские правонарушения, которые могут быть использованы в качестве альтернативы или в дополнение к уголовному расследованию, включают среди других такие примеры статей из кодекса Украины о административных правонарушениях³⁷:

- Статья 164-2 – нарушение финансового законодательства, которое охватывает среди других вопросов сокрытие прибыли в бухгалтерских отчетах, составление неправдивой бухгалтерской отчетности, не сдача бухгалтерской отчетности, и т.д.;
- Статья 172-4 – нарушение ограничения по занятию другими оплачиваемыми видами занятости;
- Статья 172-6 – нарушение норм финансового контроля.

Согласно ОЭСР / АКС и Группе ГРЕКО Украина должна установить уголовную ответственность за обещание и вымогательство взятки, за принятие предложения/обещания взятки, за взяточничество через или в пользу третьих лиц с четким определением взятки, которое бы однозначно охватывало нематериальную неправомерную выгоду (преимущество). Такой состав преступления как незаконное обогащение был внесен в Уголовный кодекс, но его определение не соответствует тому, которое предусмотрено в Конвенции Организации

³⁷ Для ознакомления с полным перечнем коррупционных правонарушений см. Главу 13-А кодекса Украины об административных правонарушениях.

Объединенных Наций против коррупции. Также необходимо предусмотреть ответственность юридических лиц за совершение коррупционных преступлений.

Практика в других странах показывает, что проходит некоторое время, пока новые составы преступлений начнут использоваться на практике, поскольку практикующие эксперты, включая следователей и прокуроров, не имеют должного опыта в этих новых вопросах. Расследование и уголовное преследование этих новых составов коррупционных преступлений может потребовать наличия экспертизы, которая отсутствует или еще не выработана внутри соответствующих органов, и использования внешних экспертов с самого начала уголовного дела. У судов также нет опыта в этих вопросах, а следователи и прокуроры могут пытаться избегать дел, связанных с этими новыми составами преступлений, поскольку они могут посчитать, что они «безнадежны». Соответственно потребуются специальное обучение и обеспечение доступа к экспертизе.

2.3. Сбор и использование доказательств

2.3.1. План расследования и распределение ресурсов

В Украине подготовка плана расследования входит в обязанности следователя, отвечающего за соответствующее уголовное дело. Есть ряд ключевых этапов, которые должны быть рассмотрены и реализованы:

2.3.1.1. Выявление потенциальных целей

Конкретные цели могут быть выявлены с должным анализом их реалистичности. Необходимо задать вопросы, есть ли у источника мотивы, чтобы лгать, и есть ли в наличии достаточный объем доказательств.

Иногда действия / обстоятельства могут быть выявлены или показаться подозрительными без конкретных целей (при отсутствии лица, подозреваемого в совершении преступления). В этих случаях необходимо выявить участвующие организации и лица и провести предварительную оценку ролей этих лиц, включая лиц, принимающих решения, хорошо информированных субъектов, непреднамеренных участников и хорошо информированных, но не вовлеченных потенциальных свидетелей.

Учитывая, что дела о коррупционных преступлениях всегда затрагивают личную выгоду и зачастую приносят выгоду обеим сторонам, важно проследить переход денег или иной формы выгоды или преимуществ и определить, кто извлек выгоду из коррупционных действий и каким образом.

Также учитывая латентную природу преступления и отсутствие прямых потерпевших, было бы полезно выявить лицо, представляющее слабое звено в подозреваемой коррупционной схеме, и провести расследование в отношении него / нее, создавая стимулы и оказывая давление на него / нее, чтобы продвинуться вперед и подкрепить одно доказательство другим.

2.3.1.2. Разработка теории расследования

Теория задает направление расследованию, но важно, чтобы она оставалась гибкой. Первый шаг всегда будет заключаться в проведении первичного анализа на предмет того, является ли предполагаемое коррупционное поведение уголовным преступлением, либо оно по своей природе является административным или гражданско-правовым деянием. Вторым шагом является выявление элементов состава, которые должны доказать совершение преступления, и, наконец, третий шаг заключается в попытке предугадать возможные фактические и правовые сложности и построить дело с целью избежать их.

2.3.1.3. Выбор методов расследования

Выбор методов расследования для использования зависит от различных факторов, включая природу предполагаемых нарушений, тип проводимого расследования и наличие свободных

ресурсов. Обычно идут от простого к сложному, получая информацию от начальных шагов, таких как стандартные методы расследования, включая опросы свидетелей и подозреваемых, сбор документов и информации, затем переходя к более сложным этапам, таким как специальные методы расследования, финансовое расследование и взаимная правовая помощь. В зависимости от ситуации должны использоваться и комбинироваться различные методы расследования.

2.3.1.4. Обеспечение наличия надлежащих ресурсов

Важно правильно оценить и запросить ресурсы, необходимые для проведения расследования, включая участие внутренних и внешних экспертов; расходы на проведение специальных методов расследования; создание совместных следственных групп; обеспечение межведомственного сотрудничества / координации. Также необходимо учитывать использование международного / операционного сотрудничества, обмен информацией и возможные командировки. Поскольку коррупционные преступления часто связаны с получением доходов, которые преступники желают скрыть, важно учесть возможность привлечения экспертов, которые потребуются для отслеживания финансовых потоков и иных доходов в процессе проведения расследования.

2.3.2. Упреждающие следственные стратегии

Украинское законодательство перечисляет ряд источников, которые могут использоваться в процессе сбора информации в ходе расследования и уголовного преследования коррупционных преступлений, включая:

- любую информацию из открытых источников;
- Интернет и средства массовой информации;
- решения судов, данные криминального учета, данные о разводах и иных судебных исках, сведения о банкротстве, данные административного и дисциплинарного производства;
- раскрытую корпоративную информацию, информацию, раскрываемую комиссиями и регуляторами страхового, банковского и иных рынков (например, избирательной комиссией);
- частные банки данных, обобщающие публичную информацию (Уорлдчек, Фактива, Спарк, Интегрум и другие, которые постоянно используются службами комплайенса банков и корпораций, осуществляющих деятельность на международных рынках)³⁸;
- реестры имущества, земли, предприятий и иные государственные реестры;
- данные из отчетов государственного аудита, различных проверок;
- информация из налоговых органов о налоговых платежах и полученных доходах;
- информация из Государственной службы по финансовому мониторингу, а также иных подразделений финансовой разведки в мире – отчеты о подозрительных сделках, иная информация, направляемая Государственной службой по финансовому мониторингу и иными иными подразделениями финансовой разведки или подготовленная ими информация / досье о преступлении, по запросу следователя или прокурора;
- формы имущественных деклараций, которые обязаны подавать государственные должностные лица, данные о финансировании кампаний политических партий, отчеты о благотворительных взносах;
- запросы на оказание взаимной правовой помощи, направления, полученные от партнерских правоохранительных органов из других стран;
- данные текущих расследований по другим преступлениям (отмывание денежных средств, торговля наркотиками, и т.д.);

³⁸ Дополнительную информацию можно найти в материалах Экспертного семинара «Расследование и уголовное преследование коррупционных преступлений: финансовые расследования и связи с отмыванием денежных средств», Киев, июнь 2011 год, сс. 11, 49 – 50; http://www.oecd.org/document/39/0,3746,en_36595778_36595861_47810791_1_1_1_1,00.html.

- данные текущих гражданских или административных разбирательств с участием частного сектора, включая показание свидетелей, расшифровки стенограмм и судебные приказы и любая другая информация, формируемая в ходе таких разбирательств.

Украинская практика подтверждает, что вышеуказанные источники информации используются лишь иногда, но не постоянно, в то время как согласно передовой международной практике необходимо использовать все указанные источники информации соответствующим образом, делать перекрестные сравнения и сопоставлять данные, полученные из разных источников. В конечном счете, для формирования достаточных оснований для возбуждения уголовного производства должна использоваться комбинация источников информации. Например, «Дело Сименс» началось в 2006 году после получения *анонимного* доноса, потом оно было дополнено отчетом об отмывании денежных средств и информацией информации, предоставляемой по собственной инициативе иностранного государства, Швейцарии.³⁹ В «типичном» коррупционном деле, которое имело место в земле Баден-Вюртемберг, Германия, сначала была получена анонимная жалоба, затем она была дополнена отчетом «информатора» и данными тайного предварительного следствия, что включало в себя сбор информации о потенциальном предприятии-взяточдателе, сбор (конфиденциальной) информации о функционировании соответствующего административного органа, заслушивание свидетелей без прямого личного контакта с потенциальным взяточдателем и/или потенциальным взяточполучателем и т.д.⁴⁰

В заключение необходимо подчеркнуть, что законодательство Украины допускает использовать как реактивный подход, основанный на анализе жалоб и заявлений, так и упреждающий подход при сборе доказательств для возбуждения уголовного дела: следователи, прокуроры и органы дознания могут непосредственно полагаться на жалобы и иную входящую информацию, которая адресована им. Следователи и прокуроры могут также действовать с упреждением и собирать информацию самостоятельно, просматривая обзоры средств массовой информации и осуществляя поиск открытой информации. Опыт показывает, что зачастую ценная информация не передается прокурорам напрямую, а может быть обнаружена в открытых источниках или с использованием упреждающих тайных методов, как это описано выше. Тем не менее, для дальнейшего совершенствования эффективной процедуры расследования необходимо внести ряд изменений в текущее законодательство Украины, например, разрешить анонимные сообщения о фактах совершения коррупционных преступлений для возбуждения уголовного производства (см. раздел 2.1.1.2.), предусмотреть меры по стимулированию и защите лиц сообщающих о преступлении.

2.3.3. Методы расследования

Опрос свидетелей: Законодательство Украины разрешает следователям и прокурорам опрашивать свидетелей, подозреваемых и лиц по их согласию и использовать их добровольную помощь втайне от подозреваемого.⁴¹ Такие действия могут предприниматься открыто и с уведомлением обвиняемого в рамках уголовного производства.

Обыск: Законодательство Украины разрешает использовать обыски для выявления и фиксации следов тяжких преступлений, включая коррупционные преступления, документов и иных предметов, которые могут быть доказательствами подготовки или совершения такого преступления. Обыск включает проникновение оперативного работника на земельные участки, в помещения, транспортные средства, компьютеры и иные объекты.⁴² В рамках уголовного производства такие действия могут предприниматься в присутствии собственника или скрытно.

³⁹ Дополнительную информацию можно найти в материалах Конференции АКС «Создание условий для устойчивого экономического и социального развития стран Восточной Европы и Центральной Азии: борьба с коррупцией и стимулирование надлежащего управления», которая прошла в Астане, Казахстан, 16-18 сентября 2009 года, с. 33, <http://www.oecd.org/dataoecd/63/41/44620426.pdf>.

⁴⁰ Дополнительную информацию можно найти в материалах Экспертного семинара «Эффективные способы расследования и уголовного преследования коррупции», Бухарест, 2010 год, с. 47; <http://www.oecd.org/dataoecd/35/14/47588859.pdf>.

⁴¹ Статья 8(1) Закона об оперативно-розыскной деятельности.

⁴² Статья 8(7) Закона об оперативно-розыскной деятельности.

Опыт показывает, что расследование коррупционных преступлений во многом опирается на основные методы расследования, такие как опросы и обыски.⁴³ Например, в деле Сименс была доказана эффективность одновременных допросов и обысков помещений подозреваемых. Также передовая практика подтверждает, что для целей успешного проведения расследования и уголовного преследования сложных и трансграничных коррупционных преступлений необходимо уделять больше внимания использованию специальных методов расследования, финансовым расследованиям и международному сотрудничеству.

Сбор информации из открытых источников, различных баз данных, результатов аудиторских проверок и финансового контроля и т.д., как описано в Разделе 2.3.2. – что допускается по законодательству Украины, является важным элементом любого коррупционного расследования и должен быть регулярно использован на практике.

2.3.4. Специальные методы расследования

Согласно Совету Европы специальные методы ведения расследования представляют собой методы, применяемые уполномоченными судебными, следственными органами и органами прокуратуры в ходе проведения уголовного расследования для целей выявления и расследования тяжких преступлений и подозреваемых, направленные на проведение сбора информации втайне от целевых объектов расследования.⁴⁴ Согласно Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции для эффективной борьбы с коррупцией должны использоваться специальные методы расследования, в частности, контролируемая поставка, электронное наблюдение или другие формы наблюдения, а также агентурные операции, с тем чтобы доказательства, собранные с помощью таких методов, допускались в суде.

Хотя большинство этих методов является чрезвычайно назойливыми и должны использоваться с большой осторожностью, общепризнанным остается тот факт, что специальные методы расследования являются очень эффективным инструментом выявления и расследования фактов коррупции, которая сама по себе является латентным преступлением, и когда редко можно найти свидетелей или легко собрать прямые доказательства.

В Украине допускается использование доказательств, полученных с использованием специальных методов расследования, в судах, а строгие процессуальные правила, регулирующие использование и допустимость таких доказательств, содержатся в Законе об оперативно-розыскной деятельности, Уголовно-процессуальном кодексе и внутренних инструкциях, таких как Внутренняя инструкция Министерства внутренних дел о проведении контрольных закупок и Внутренняя инструкция Государственной пограничной службы о проведении контролируемых поставок.

Для украинских следователей доступны следующие специальные методы расследования:

Агентурная операция – осуществление проникновения в преступную группу негласного работника оперативного подразделения или лица, сотрудничающего с последним, с сохранением в тайне достоверных данных о их личности.⁴⁵

Агентурная компания – создание с целью конспирации предприятия, организации, использование документов, которые зашифровывают лицо или ведомственную принадлежность помещений и транспортных средств оперативных подразделений.⁴⁶

Информаторы включают в себя добровольное конфиденциальное сотрудничество с отдельными лицами для получения информации о готовящихся или совершенных преступлениях;

⁴³ Использование данных тайных методов описано в Разделе 2.3.3.2.

⁴⁴ Рекомендация Комитета министров Совета Европы Rec(2005)10 по «специальным методам расследования» в отношении тяжких преступлений, включая террористические акты.

⁴⁵ Статья 8(8) Закона об оперативно-розыскной деятельности.

⁴⁶ Статья 8(16) Закона об оперативно-розыскной деятельности.

информаторы могут действовать открыто или тайно, бесплатно или за вознаграждение, могут быть наняты в качестве штатного или нештатного персонала.⁴⁷

Электронное наблюдение - осуществление визуального наблюдения в общественных местах с применением фото-, кино- и видеосъемки, оптических и радиоприборов, прочих технических средств.⁴⁸

Перехват/прослушивание телефонных разговоров – использование аудио- и звукозаписывающих устройств, включая прослушивание частных или общественных помещений с целью получения данных.⁴⁹

Перехват информации - арест на корреспонденцию или снятие информации с каналов связи, включая сети телефонной, факсовой, электронной, почтовой связи или частные сети. Может использоваться для целей предотвращения преступлений и до возбуждения уголовного дела⁵⁰.

Псевдо-закупки и контролируемые поставки товаров (контролируемая доставка) используется для проведения контрольной и оперативной закупки и поставки товаров, предметов и веществ, в том числе запрещенных к обороту, у физических и юридических лиц независимо от форм собственности с целью выявления и документирования фактов противоправных действий.⁵¹

В результате ратификации Украиной Второго дополнительного протокола к Европейской конвенции по правовой помощи по уголовным делам и внесения соответствующих изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Украины⁵² ряд новых методов расследования, которые можно использовать в контексте коррупционных дел, стал доступным следователям. Среди них есть также и специальные методы расследования, такие как:

Трансграничное наблюдение – следователи Украины, которые в рамках уголовного расследования ведут наблюдение за лицом, подозреваемым в совершении правонарушения к которому применима экстрадиция, либо лицом наблюдение за которым может привести к такому подозреваемому, могут продолжить ведение такого наблюдения на территории другого государства, ратифицировавшего эту Конвенцию и давшего разрешение на проведение такого наблюдения. К санкционированию такого метода расследования могут применяться определенные условия, с детализированной процедурой можно ознакомиться в главе 39 нового Уголовно-процессуального кодекса Украины.

Трансграничная контролируемая поставка. Таможенные органы Украины вправе разрешать импортировать, экспортировать или перевозить транзитом через территорию Украины незаконные товары под своим контролем. Такая трансграничная контролируемая поставка может осуществляться в сотрудничестве с другими органами иностранных государств или на основании международных договоров Украины.⁵³ Трансграничная контролируемая поставка может быть проведена в Украине в рамках уголовного расследования дел по правонарушениям, к которым применима экстрадиция, в соответствии с процессуальным законодательством запрашиваемой стороны, а также аналогичный запрос на проведение такой поставки может быть направлен украинской стороной. Полученные данные в результате проведения такой поставки могут использоваться в качестве доказательств в суде.

Также существует несколько специальных методов расследования, которые используются в других странах, но которые недоступны для украинских следователей. Использование агента-

⁴⁷ Статья 12 - 14 Закона об оперативно-розыскной деятельности.

⁴⁸ Статья 8(11) Закона об оперативно-розыскной деятельности.

⁴⁹ Статья 8(9) Закона об оперативно-розыскной деятельности.

⁵⁰ Статья 187 Уголовно-процессуального кодекса.

⁵¹ Статья 8(2) Закона об оперативно-розыскной деятельности. Процедура предусмотрена внутренними инструкциями Министерства внутренних дел, Налоговой полиции и Службы безопасности, которые утверждены Генеральной Прокуратурой и зарегистрированы в Министерстве юстиции.

⁵² Закон Украины о внесении изменений в некоторые правовые акты Украины в связи с ратификацией Второго Дополнительного протокола к Конвенции Совета Европы по международному сотрудничеству по уголовным делам от 16.06.2011 года.

⁵³ Внутренняя инструкция Таможенной службы Украины о проведении контролируемой поставки.

провокатора и проверка на честность и неподкупность украинским законодательством не допускается, и такие действия будут квалифицированы как подпадающие под Статью 370 (провокация взятки) Уголовного кодекса Украины. Данные методы часто используются в США, но в меньшей степени в Европе.

2.3.5. Финансовые расследования

Опыт показывает, что в ходе расследования крупномасштабных коррупционных преступлений необходимо отслеживать денежные потоки для установления связей между выплатой и получением средств или выгоды. Украинское законодательство разрешает использовать финансовые расследования в рамках уголовного производства, однако на практике они используются достаточно редко.⁵⁴ Финансовое расследование может проводиться различными способами в зависимости от обстоятельств дела. Основные используемые методы описаны ниже:

- Анализ конкретного платежа
- Анализ доходов и расходов
- Анализ мошеннических финансовых сделок

2.3.5.1. Анализ конкретного платежа

Анализ конкретного платежа, также известный как «метод анализа конкретного элемента», используется для отслеживания конкретной выплаты взятки подозреваемым или подозреваемому. В качестве примера можно привести дело, которое расследовалось в Норвегии, когда компания заплатила «откат» местному чиновнику с целью получения государственного контракта на реконструкцию городской системы водоснабжения и канализации. «Откат» в виде процента от общей цены контракта был выплачен в пользу компании, связанной с чиновником.⁵⁵ Использование «метода анализа конкретного элемента» позволило следователям выявить документацию, подтверждающую перевод денежных средств от взяткодателя коррумпированному чиновнику, которая затем была использована в суде в качестве доказательства. Важно отметить, что в дополнение к доказательству получения неправомерной выгоды следователям было необходимо представить доказательство нарушения коррумпированными чиновниками порядка заключения государственного контракта, что было сделано с помощью иных методов расследования.

2.3.5.3. Анализ доходов и расходов

Данный метод, также известный как «косвенный метод подтверждения получения незаконных доходов», предусматривает проведения анализа стиля жизни, доходов, имущества и расходов подозреваемого. Этот метод может быть использован, если нельзя напрямую отследить выплату конкретной взятки подозреваемому.

При определении состава имущества и расходов физического лица используются различные модели. Наиболее часто используются следующие методы:

- Анализ дохода, также известный как «метод анализа чистой стоимости», используется для того, чтобы выяснить, произошло ли увеличение общего дохода подозреваемого в течение конкретного периода времени. Сумма известного законно полученного дохода вычитается из общей суммы дохода, а остаток является незаконно полученными денежными средствами. Это весьма комплексный и сложный метод, поскольку сложно определить общую сумму дохода, стоимость имущества и иных активов, которые принадлежат подозреваемому и приносят ему прибыль. Результаты данного анализа могут быть использованы как часть доказательств в совокупности с другими доказательствами, подтверждающими коррупционную деятельность, включая аукционы / торги с участием подставных лиц или незаконное присвоение средств.

⁵⁴ Статья 8(3, 4 и 17) Закона об оперативно-розыскной деятельности

⁵⁵ Отчет о применении в Норвегии Конвенции ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций, Стадия 3, июнь 2011 года, с. 8.

- Анализ расходов, также известный как «метод анализа источников и использования средств» или «анализ общих расходов», используется для выявления общей суммы расходов подозреваемого в течение конкретного периода времени и сравнения этой суммы с суммой дохода, полученного из известных законных источников. Разница также будет являться незаконно полученными денежными средствами. Данный метод более прост в использовании по сравнению с анализом доходов, поскольку установить общую сумму расходов и сумму законно полученного дохода подозреваемого гораздо проще. Анализ расходов, равно как и анализ доходов, может помочь получить лишь дополнительное доказательство для суда. Данный метод может быть использован для анализа наличных и безналичных расходов:
 - *Анализ наличных расходов* может быть использован, когда взятка или незаконный платеж в иной форме были выплачены наличными. Просуммировав все наличные расходы подозреваемого, и вычтя сумму его дохода, полученного из всех известных источников, можно получить сумму наличных расходов, превышающую сумму законно полученных доходов за определенный период.
 - *Анализ банковских вкладов* позволяет изучить расходы подозреваемого, сделанные в форме банковских вкладов. Однако, учитывая растущую изощренность преступников и возможности трансформации банковских вкладов, данный метод представляется менее надежным по сравнению с анализом наличных расходов.

2.3.5.3. Анализ мошеннических финансовых сделок

Анализ мошеннических финансовых сделок подозреваемого может быть проведен с целью выявления каких-либо сделок, результатом которых стал рост благосостояния подозреваемого, которые являются мошенническими и прикрывают выплату взяток. Подозреваемый мог получать различные платежи, которые выглядят законными, например, вознаграждение за консультационные услуги или оплата за продажу дома. В этих случаях следователи могут проанализировать эти сделки, чтобы идентифицировать их реальную природу и выяснить, являются ли какие-либо из проанализированных сделок мошенническими. Например, следователь может выяснить, какие консультационные услуги были оказаны подозреваемым на самом деле, соответствует ли их стоимость рыночным расценкам, а также кто является собственником компании, оплатившей эти услуги. В случае с продажей дома следователь может выяснить, существует ли дом на самом деле, какова его рыночная стоимость, кто был прежним владельцем дома, а также иные подробности, которые позволят подтвердить, являлся ли подозреваемый законным собственником дома, и соответствовала ли цена продажи рыночным ценам, а также использовалась ли продажа для прикрытия выплаты взятки. Важно помнить, что этот метод потребует использования серьезных ресурсов и вовлечения внешних экспертов, чтобы провести расследование и подготовить доказательства для их представления в суд.

2.3.6. Участие специализированных экспертов в процессе расследования

Специализированные эксперты могут играть важную роль в финансовых расследованиях. Участие различных финансовых и иных экспертов может оказаться весьма полезным при проведении анализа доказательств. Эксперты могут давать пояснения по сделкам, как функционирует отрасль или бизнес в целом, разъяснять стандарты бухгалтерского учета и надлежащего учета сделок, оказывать помощь в понимании специфики других юрисдикций, использовать средства информационных технологий для отслеживания и анализа данных.

Передовая практика показывает, что существуют различные модели использования специализированных экспертов. В некоторых странах агентства по расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений стараются создать свою собственную внутреннюю экспертизу по различным вопросам, например, в Департаменте юстиции США работают внутренние бухгалтеры-криминалисты. В других странах, зачастую в тех, ресурсы которых ограничены, предпочитают привлекать внешних экспертов (например, Комиссия по борьбе с коррупцией Венгрии использует внешних экспертов) или использовать комбинацию двух подходов, как это имеет место в Департаменте Прокуратуры Литвы по борьбе с организованной преступностью и коррупцией или в Окружной и Апелляционной Прокуратуре

Польши, когда в обоих агентствах есть ограниченное количество внутренних финансовых и иных специализированных экспертов, а остальные привлекаются по необходимости.⁵⁶

2.3.5.1. Судебная бухгалтерия

Бухгалтеры-криминалисты могут оказать содействие по широкому спектру вопросов на стадии расследования, например, содействие в отслеживании сделок до денежных средств или имущества, проведение полной аналитической проверки денежных потоков, идентификация необъяснённых сделок и выплат консультационного вознаграждения, установление связей между связанными лицами, содействие в определении возможных сфер для непропорциональных действий.

Использование специальных средств судебной бухгалтерии будет зависеть от характера предъявляемых обвинений, известных фактах и доступных источников информации и может включать охватывать следующее:

- анализ бухгалтерских и других реестров (электронные базы данных, главная бухгалтерская книга, бухгалтерские счёта, договоры, платежные поручения / банковские выписки, счета, налоговые и иные декларации, иные первичные документы);
- опрос работников (руководство, финансовый департамент и бухгалтерия, сотрудники отделов по связям с общественностью / по связям с инвесторами / по связям с государственными органами, персонал отдела продаж и маркетинга, персонал по эксплуатации, персонал службы безопасности, и т.д.), включая бывших сотрудников;
- опрос агентов, субподрядчиков, дистрибьюторов и других контрагентов;
- изучение контрактов, договоров и т.д.;
- анализ периодических изданий и публикаций;
- опрос представителей Торгово-промышленной палаты (напрямую или через корпоративные базы данных (например, Спарк, Интегрум);
- опрос местных промышленных ассоциаций;
- использование информационных систем в более широком смысле слова;
- иные процедуры (например, сопоставление стиля жизни сотрудников с их предполагаемым доходом).

В настоящее время правоохранительные органы в Украине могут получить доступ к финансовой экспертизе несколькими способами: у некоторых сотрудников есть финансовый и/или экономическое образование и опыт, при необходимости они могут нанять финансовых экспертов для консультаций по конкретным делам, а также могут запросить содействие или сотрудничество у других государственных агентств, которые могут обладать такой экспертизой, например, финансовые инспекции и аудиторские подразделения. Тем не менее, на практике финансовая экспертиза используется редко. Существует также формальная возможность задействовать экспертов из частного сектора, но такой подход ассоциируется с большими расходами, особенно в рамках сложных и длительных расследований, и практически не используется. Таким образом, существует серьезная необходимость создания внутренней экспертной базы, которую можно было бы использовать регулярно.

2.3.7. Защита свидетелей, лиц, сотрудничающих с органами юстиции, и информаторов

Защита свидетелей обычно требуется при судебных разбирательствах по делам, связанных с организованной преступностью, когда правоохранительные органы видят риск, что свидетели могут запугать адвокаты ответчиков. Однако такая защита также может потребоваться при рассмотрении иных серьезных преступлений, например, коррупционных. Международные документы по борьбе с коррупцией призывают государства-участников предпринять надлежащие меры, направленные на предотвращение вероятного запугивания и мести, физического давления, принуждения или причинения телесных повреждений в отношении свидетелей и экспертов, которые дают показания, включая, при необходимости, их

⁵⁶ За дополнительной информацией, пожалуйста, обращайтесь к публикации: Антикоррупционная специализация прокуроров в отдельных европейских странах, ОЭСР/АКС 2011 год.

родственников и других близких им лиц, а также на усиление международного сотрудничества в этом отношении.⁵⁷

В мире существует множество примеров из передовой практики. Например, в Италии существующая система защиты свидетелей была введена в 1984 году, когда защита сицилийского мафиози Томмасо Бускетта, главного свидетеля по так называемому Мега-Делу, позволила посадить за решетку более 350 членов мафиозной группировки. В обмен на оказанную помощь он был перемещен на новое место жительства с новыми документами, удостоверяющими личность. Эти обстоятельства простимулировали еще большее количество членов мафиозной группировки вступить в сотрудничество с полицией, в результате чего к концу 1990-х итальянские власти смогли извлечь пользу от услуг более чем 1 000 лиц, сотрудничавших с органами юстиции.⁵⁸

Различие между свидетелями и лицами, сотрудничающими с правоохранительными органами, заключается в том, что первые находятся, так сказать, вне преступления, в то время как последние участвовали в преступлении, в отношении которого ведется расследование. Лица, сотрудничающими с правоохранительными органами, находятся под защитой и обычно в отношении этих лиц выносятся либо оправдательный приговор, либо они приговариваются к более мягкому наказанию в обмен на их помощь в выявлении основных участников преступления. На практике, потерпевшие и свидетели составляют основную массу лиц, которые участвуют в программах защиты. Однако существует небольшое количество дел, когда в таких программах принимают участие судьи, следователи или прокуроры, а в некоторых случаях право на защиту появляется также и у ответчиков. В этой ситуации ответчик, как правило, содержится в тюрьме, в одиночной камере, в целях обеспечения его защиты.

Наличие законодательства, обеспечивающего защиту лиц сообщивших о коррупционных правонарушениях по собственной инициативе, также важно для успеха коррупционных расследований. Предоставление возможности лицу, которое стало свидетелем коррупционной сделки, либо лицу, которому стало известно о такой сделке, внутри его/ее организации/ учреждения, сообщить об этом с целью предотвращения нарушения прав человека, закона, либо же нанесения ущерба общественным интересам должно быть обеспечено законом, и такие лица должны быть защищены от угроз и ответных действий на месте их работы.⁵⁹

Рабочая группа ОЕСР по борьбе со взяточничеством порекомендовала своим странам участницам предпринять необходимые шаги для установления легкодоступных каналов для сообщения в правоохранительные органы о подозрениях о подкупе иностранных публичных лиц при проведении международных бизнес операций, и для предоставления защиты тем, кто сообщает о таких случаях (из честных побуждений и на обоснованных фактах), от дискриминации и дисциплинарных наказаний. Такие меры были направлены как на работников в публичной, так и частной сфере. Уголовная Конвенция Совета Европы по Коррупции (Статья 22)⁶⁰ и Гражданская Конвенция Совета Европы по Коррупции (Статья 9)⁶¹ также рекомендуют

⁵⁷ См. Статью 32 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, Статью 22 Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию.

⁵⁸ За дополнительной информацией по этим вопросам, пожалуйста, обращайтесь к публикации Управления Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности: Рекомендуемые виды практики в области защиты свидетелей при производстве по уголовным делам, касающимся организованной преступности, Вена 2008 год, <http://www.unodc.org/documents/organized-crime/Witness-protection-manual-Feb08.pdf>.

⁵⁹ За дополнительной информацией по этим вопросам, пожалуйста, обращайтесь к публикации "Антикоррупционный план Большой-20, Мера 7: Защита лиц сообщивших о коррупционных правонарушениях.", исследование подготовлено ОЭСР, 2010.

⁶⁰ Статья 22 Криминальной Конвенции Совета Европы по коррупции оговаривает необходимость предпринять необходимые меры для эффективной и достаточной защиты тех лиц, которые сообщили об уголовных правонарушениях, либо же предоставили другие формы сотрудничества с органами ведущими расследование и преследование в криминальном порядке, а также тех лиц которые предоставили показания в суде о таких правонарушениях.

⁶¹ Статья 9 Гражданской Конвенции Совета Европы по коррупции обязывает государства-участницы ввести необходимые изменения во внутреннее законодательство для обеспечения достаточной защиты против применения не обоснованных санкций к работникам, имеющим серьезные основания подозревать о

создание механизмов по защите лиц сообщающих о коррупции. Статья 33 Конвенции ООН против коррупции напрямую затрагивает вопросы, касающиеся защиты лиц, заявивших о коррупции, и рекомендует странам участникам ввести во внутреннее законодательство норм предоставляющих такую защиту в соответствии с требованиями Конвенции.

В соответствии со статьей 20 Закона Украины об основных принципах противодействия коррупции от 7 апреля 2011 года, лицам предоставляющим помощь в противодействии и борьбе с коррупцией должна обеспечиваться защита. Их защита и защита их родственников должна быть обеспечена в соответствии с Законом Украины о государственной защите лиц принимающих участие в уголовном процессе.

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу Украины⁶² и Закону Украины «Об обеспечении безопасности лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве»⁶³, право на обеспечение безопасности имеют все лица, принимающие участие в уголовном судопроизводстве, при наличии реальной угрозы их жизни, здоровью, жилищу или имуществу, включая⁶⁴:

- лицо, заявившее в правоохранительный орган о преступлении либо в иной форме принимавшее участие в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии преступления или содействовавшее этому;
- потерпевший или его представитель в уголовном деле;
- подозреваемый, обвиняемый, защитники и законные представители;
- гражданский истец, гражданский ответчик и их представители по делу о возмещении ущерба, причиненного преступлением;
- свидетель;
- эксперт, специалист, переводчик и понятой;
- члены семей и близкие родственники вышеуказанных лиц, если предпринимаются попытки путем угроз или других противоправных действий в отношении их повлиять на участников уголовного судопроизводства.

В Украине отсутствует законодательство о защите лиц, сообщивших о преступлениях. Статья 11 Закона Украины о доступе к публичной информации от 13 января 2011 года освобождает публичных служащих от ответственности в случае раскрытия ими информации с ограниченным доступом о правонарушениях, если такое раскрытие было сделано *bona fide*, и у сообщившего лица были основания считать, что такая информация – правдива. Однако, какие-либо иные меры по защите таких лиц, как в публичном, так и в частном секторе, в том числе и меры по защите работников государственных органов и других юридических лиц, которые сообщают о подозрительных практиках внутри своих учреждений/организаций, от дискриминационных действий, преследования и других форм наказания отсутствуют в украинском законодательстве.

2.3.8. Приостановление операций (замораживание), арест и конфискация

В большинстве случаев основная цель коррупционных преступлений заключается в получении финансовой выгоды. Поэтому меры обеспечительного характера и конфискация становятся основными инструментами, поражающими преступление в самое яблочко. Соответственно, Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции требует, чтобы государства-участники принимали меры, направленные на обеспечение возможности отслеживания, замораживания, ареста и конфискации доходов от коррупционных преступлений. Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию требует принятия законодательных и иных мер для выявления, розыска, замораживания и ареста вещественных доказательств и доходов от коррупции или имущества, стоимость которого эквивалентна таким доходам. Более того, она призывает, чтобы государства-участники Конвенции наделили суды или другие компетентные органы полномочиями отдавать распоряжения о предоставлении или аресте

совершении коррупционных правонарушений, и сообщивших об этом из честных побуждений ответственным органам, либо лицам.

⁶² Статья 52-1.

⁶³ Статья 3.

⁶⁴ Статья 52-1.

банковской, финансовой или коммерческой документации в целях осуществления вышеуказанных действий, а также обеспечить, чтобы банковская тайна не являлась препятствием для осуществления указанных выше мер.

В Украине меры обеспечительного характера, такие как выемка или арест имущества, применяются на основании Статей 29, 125 и 126 Уголовно-процессуального кодекса, а также Статьи 59 Закона Украины о банках и банковской деятельности. Указанные положения Уголовно-процессуального кодекса дают право следователю наложить арест на имущество в целях обеспечения возмещения материального вреда, гражданского иска или возможной конфискации. Статья 59 Закона Украины о банках и банковской деятельности в соответствии со Статьей 126 Уголовно-процессуального кодекса предусматривает, что наложение ареста на денежные средства и иные ценности, принадлежащие физическим и юридическим лицам и находящиеся на банковских счетах, производится исключительно решению суда.

Меры обеспечительного характера могут применяться без предварительного уведомления. На практике решение о наложении ареста на соответствующее имущество принимают следователи (если решения суда не требуется). Данное решение должно быть представлено лицу, во владении или собственности которого находится соответствующее имущество, с требованием предоставить такое имущество. Если лицо не может быть найдено, либо оно препятствует исполнению указанных мер, наложение ареста может быть произведено без уведомления или согласия такого лица.

Как описано в Разделе 2.3.3., в ходе предварительного следствия правоохранительные органы вправе (за исключением случаев, когда соответствующие меры проводятся в личных жилых помещениях, поскольку для этих целей требуется обоснованное судебное решение) обыскивать помещения, объекты, осуществлять поиск орудий преступления и документов (согласно Главе 16 Уголовно-процессуального кодекса), а также осуществлять осмотр окружающей местности, помещений, предметов и документов (согласно Главе 17 Уголовно-процессуального кодекса). Данные меры также направлены на выявление и отслеживание имущества, которое впоследствии может быть конфисковано, или в отношении которого есть подозрение, что оно было получено в результате совершения преступления.

Действующее украинское законодательство предусматривает два механизма для проведения конфискации. Во-первых, Статья 59 Уголовного кодекса предусматривает: «Наказание в виде конфискации имущества заключается в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного». Согласно Статье 59 конфискации не ограничиваются доходами, полученными от совершения преступлений, и в этом смысле потенциально является очень широкой, однако, эта статья не разрешает осуществлять конфискации доходов, полученных от совершения преступлений, которые больше не находятся во владении или собственности обвиняемого. Статья 59 также устанавливает, что конфискации «устанавливаются за тяжкие и особо тяжкие корыстные преступления и может быть назначена только в случаях, специально предусмотренных в Особой части Уголовного кодекса Украины». Некоторые (но не все) статьи Уголовного кодекса Украины о коррупционных преступлениях прямо указывают на конфискацию имущества, как это предусмотрено в Статье 59.

Во-вторых, Статья 81 Уголовно-процессуального кодекса предусматривает право государственных органов конфисковывать или просто получать «вещественные доказательства», которые определены в Статье 78 Уголовно-процессуального кодекса как предметы, которые являлись орудиями совершения преступления, сохранили на себе следы преступления или были объектом преступных действий, деньги, ценности и другие вещи, найденные преступным путем, и все иные предметы, которые могут быть средствами для раскрытия преступления и изобличения виновных либо для опровержения обвинения или смягчения ответственности. Согласно Статье 81 Уголовно-процессуального кодекса вопрос о вещественных доказательствах разрешается приговором, определением или постановлением суда либо постановлением органа дознания, следователя, прокурора о прекращении дела. Статья 81 не предусматривает возможность осуществления конфискации, основанной на стоимости, как, например, конфискацию имущества, в которое были преобразованы изначальные доходы, полученные от совершения преступления.

Оба вышеуказанных механизма имеют определенные ограничения и не дают возможности осуществлять конфискацию доходов полученных от всех коррупционных и связанных с ними преступлений даже в теории.⁶⁵

2.4. Предъявление обвинений, представление и поддержание дела в суде

2.4.1. Прямые и косвенные или дополнительные доказательства

Прямые доказательства подтверждают существование конкретного факта без необходимости в каких-либо предположениях или допущениях. Косвенные или дополнительные доказательства относятся к факту или вопросу или серии фактов или вопросов, отличных от конкретного факта, который необходимо доказать. Предлагая косвенное доказательство, необходимо обосновать, что такое доказательство, по причине или по опыту, настолько тесно связано с фактом, который необходимо доказать, что этот факт может быть логически выведен из существования того, что является косвенным или дополнительным. Косвенные доказательства, конечно же, используются в широком спектре дел по уголовным преступлениям. Они играют особо важную роль в расследовании коррупционных или иных экономических преступлений, когда отсутствуют или существует незначительное количество исходного материала, показывающего, каким образом была предоставлена или получена выгода или каким образом было организовано участие сторон.

Согласно передовой практике, финансовые косвенные доказательства часто используются при расследовании сложных коррупционных преступлений. Например, известное дело Сименс⁶⁶ было почти полностью основано на финансовых доказательствах. Иногда у следователя есть возможность увязать конкретные финансовые сделки непосредственно с инкриминируемым преступлением; однако, даже когда финансовые сделки не могут увязаны напрямую, доказательство движения активов, приобретения имущества или неподтвержденного роста благосостояния может само по себе или в совокупности с другими доказательствами послужить основанием для предположения, что соответствующие активы или благосостояние происходят из незаконного источника. Следует отметить, что в международном понимании незаконное обогащение не является преступлением в Украине, а бремя доказывания незаконной природы благосостояния будет лежать на прокуроре.

Украинское законодательство не запрещает использовать дополнительные (косвенные) доказательства при расследовании коррупционных преступлений, более того, такие методы доказывания часто используются при расследовании иных видов преступлений (например, при расследовании убийств и т.д.). Более частому использованию данного метода препятствует исключительно сложившаяся практика и в особенности нежелание судов рассматривать такие доказательства всерьез. Тем не менее, представители Генеральной Прокуратуры упоминали о делах с использованием дополнительных (косвенных) доказательств подтверждения факта совершения коррупционных преступлений. Это означает, что данный метод должен поощряться старшими прокурорами, и с течением времени судебное восприятие этих доказательств должно будет поменяться.

2.4.2. Источники косвенных доказательств

В ходе проведения расследования коррупционных преступлений косвенные доказательства могут быть получены из следующих источников:

- финансовый аудит (частный или государственный), включая аудит активов, стиля жизни и расходов;

⁶⁵ За дополнительной информацией по этим вопросам, пожалуйста, обращайтесь к документу: Стамбульский план действий по борьбе с коррупцией ОЭСР/АКС, Отчет по второму раунду мониторинга по Украине, принят в декабре 2010 года, с. 33 – 36.

⁶⁶ Одно из самых резонансных дел по подкупу иностранных публичных лиц представителями немецкой кампании Сименс, за дополнительной информацией обращайтесь по следующей ссылке: <http://uk.reuters.com/article/2008/06/20/us-siemens-trial-idUKL2066610520080620>

- показания / мнение эксперта, в частности, полученные от аналитиков или бухгалтеров-криминалистов;
- неправдоподобность законного происхождения денежных средств или имущества;
- свидетельские показания соучастника;
- частичное признание подозреваемого в совершении соответствующей финансовой сделки;
- необычные или необъяснимые коммерческие сделки (хорошим примером являются конверсионные центры, в отношении которых в Украине проводилось множество расследований вследствие осуществления ими нехарактерной деятельности);
- фальшивые документы, удостоверяющие личность, адреса и документация;
- связи с другими гражданами, организациями или местами (с теми, кто прямо или косвенно был замешан в незаконных деяниях).

2.4.3. Как привлечь бухгалтеров-криминалистов на стадии судебного разбирательства

На стадии судебного разбирательства участие аналитиков и бухгалтеров-криминалистов может выражаться в следующем: (i) участие в судебном разбирательстве в качестве экспертов, дающих показания, которые затем сами по себе становятся доказательствами, и (ii) содействие на стадии подготовки к судебному разбирательству в организации, проведении анализа и помощи в презентации огромного массива сложных финансовых / банковских документов. Хотя при этом важно помнить, что доказательством остаются исходные документы, такие как формально полученные копии документов из государственных реестров, налоговых органов и т.д., а не схемы и графики, подготовленные аналитиками и бухгалтерами-криминалистами.

Также они могут оказать содействие при оценке доказательства, давая пояснения по сделкам и помогая понять функционирования отрасли или бизнеса в целом, комментируя стандарты ведения бухгалтерского учета, надлежащего учета сделок, помогая понять специфику различных юрисдикций.

Другая важная роль бухгалтеров-криминалистов может заключаться в оказании помощи при определении объема выгод или прибыли, полученных в результате совершения коррупционного преступления. Расчет убытков является устоявшейся частью гражданско-правового иска, цель которого заключается в восстановлении (возвращении) нарушенных прав в то состояние, в котором они должны были бы находиться в отсутствие неправомерного деяния, утраты дохода и дополнительных расходов, которые были понесены.

Определение объема полученных выгод или прибыли в результате совершения коррупционных преступлений может быть проведено посредством установления того, каким образом взяточдатель извлек выгоду из дачи взятки. Выгода от дачи взятки будет включать дополнительную прибыль; более высокий валовой доход – выгода в отношении денежных потоков / рабочего капитала; доступ к будущим контрактам благодаря одному контракту; более высокая доля рынка; более быстрое прохождение таможенного оформления оборудования; уплата налогов, таможенных пошлин в меньшем объеме; возможность нанимать большее количество персонала и т.д. – все это может оценить бухгалтер-криминалист по запросу прокурора.

2.5. Международное сотрудничество

Сбор доказательств за границей является ключевым элементом для многих расследований преступлений, связанных с отмыванием денежных средств и коррупцией. В конце процедуры расследования, которая завершается возвращением активов из другой страны, международное сотрудничество будет играть важнейшую роль. Результатом комбинированного использования как неформального сотрудничества между правоохранительными органами, так и формального международного сотрудничества с использованием запросов об оказании взаимной правовой помощи стало большое число успешно завершенных расследований коррупционных преступлений в мире.

2.5.1. Взаимная правовая помощь

2.5.1.1. Правовые основания для оказания взаимной правовой помощи

Существует четыре основных многосторонних договора, которые стимулируют страны к сотрудничеству в борьбе с коррупцией посредством оказания друг другу взаимной правовой помощи по уголовным делам и которые релевантны для Украины:

- *Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции*, которая призывает Государства-участники оказывать друг другу самую широкую взаимную правовую помощь в расследовании, уголовном преследовании и судебном разбирательстве в связи с коррупционными преступлениями.⁶⁷ Ее нововведения заключаются в двух вопросах: (i) фактически, она может использоваться в качестве правового основания для оказания взаимной правовой помощи⁶⁸, и (ii) она предусматривает возвращение активов в качестве фундаментального принципа Конвенции.⁶⁹
- *Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию*, сфера которой достаточно широка и которая предусматривает дополнительные уголовно-правовые меры, а также расширенное международное сотрудничество в сфере расследования и уголовного преследования коррупционных преступлений. Она также касается информации, предоставляемой по собственной инициативе Сторон, которая зачастую может инициировать процедуру расследования за границей.⁷⁰
- *Европейская Конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам (Серия европейских договоров № 030)*, которая предусматривает широкий спектр мер взаимной правовой помощи в свете сбора доказательств, опроса свидетелей, экспертов и обвиняемых, и т.д. Она регулирует вопросы исполнения судебных поручений органами запрашиваемой Стороны, целью которых является получение доказательств (опрос свидетелей, экспертов и обвиняемых, вручение судебных повесток, предписаний и постановлений) или передача доказательств (записей или документов) в уголовном производстве, осуществляемом судебными органами другой запрашивающей Стороны.
- *Минская Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минская Конвенция)*, которая описывает сферу правовой помощи, оказываемой государствами-членами СНГ, включая исполнение и вручение документов, получение доказательств от сторон в процессе, свидетелей и экспертов, проведение проверок, осуществление уголовного преследования, признание и исполнение судебных решений по гражданским вопросам, вопросам выдачи лиц, осуществления иных процессуальных действий.

В дополнение к этому, правовые основания для направления запроса об оказании взаимной правовой помощи содержатся в двусторонних договорах об оказании взаимной правовой помощи, которые Украина заключила с соответствующими государствами. В настоящее время Украина подписала такие двусторонние договоры с более чем 65 государствами. В частности, Украина урегулировала отношения по всем видам взаимной правовой помощи с большинством европейских государств, государств-членов СНГ, США, Канадой и Австралией, а также с некоторыми государствами Азии, Африки и Южной Америки.

⁶⁷ Статья 46

⁶⁸ Однако это необходимо делать с осторожностью, учитывая тот факт, что для некоторых государств ратификации может быть недостаточно, и может потребоваться приобретение статуса национального документа до того, как можно будет начать ее использовать для целей оказания взаимной правовой помощи.

⁶⁹ Статья 51

⁷⁰ Статья 28 предусматривает, что без ущерба для своих собственных расследований или процессуальных действий Сторона может по собственной инициативе предоставить другой Стороне информацию об обстоятельствах правонарушения, когда она считает, что разглашение такой информации может помочь этой или другой Стороне в возбуждении или проведении расследований или иных процессуальных действий, связанных с уголовными преступлениями, квалифицированными в качестве таковых в соответствии с настоящей Конвенцией, или может привести к направлению этой Стороной запроса в соответствии с настоящим разделом.

Информацию о действующих международных договорах в этой сфере, заключенных с конкретными странами, можно найти на сайте Верховной Рады (Парламента), Генеральной Прокуратуры Украины, правовых базах («ЛИГА», НАУ (Национальная академия Украины)).

Взаимная правовая помощь также может быть оказана и в отсутствие договоров, на основе принципа взаимности. В этом случае следователь и прокурор должны учитывать, что вопросы о допустимости полученных доказательств в каждом конкретном случае принимает суд, рассматривающий уголовное дело.

2.5.1.2. Как получить взаимную правовую помощь

Учитывая, что процесс получения взаимной правовой помощи занимает много времени, а также действие иностранного законодательства в этом процессе, важно отметить, что данный метод сбора доказательств должен использоваться только в тех случаях, когда такое доказательство не может быть получено посредством проведения соответствующих следственных или иных процессуальных мер на территории Украины.

Законодательство не устанавливает каких-либо специальных требований к содержанию запросов на оказание взаимной правовой помощи по уголовным делам, связанным с коррупционными преступлениями, по сравнению запросами, касающимися иных видов преступлений. Единственная рекомендация, которая касается специальной подготовки запросов в рамках таких дел, заключается в том, что если применяется более одного договора (например, если есть договор об оказании взаимной правовой помощи и Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции), то запрос должен содержать ссылку на оба договора в качестве правового основания для направления запроса.

Информацию и консультацию относительно стран, в которых можно получить взаимную правовую помощь, наличии соответствующих договоров, наиболее рекомендуемом для использования договоре и применении договоров в процессе подготовки запроса, можно получить у старших помощников областных прокуроров по международно-правовым запросам (во всех областных прокуратурах существует такая должность), а также в Международно-правовом департаменте Генеральной Прокуратуры Украины.⁷¹

Также можно использовать Инструмент по составлению запроса о правовой помощи, который был разработан ООН с целью предоставления помощи странам-членам Конвенции в составлении запросов о правовой помощи. Он представляет собой пошаговое руководство к написанию запросов по разным видам правовой помощи. При переходе из одного окна в другое, пользователю указывается какая важная информация была не заполнена. В результате выполнения всех шагов, этот инструмент собирает всю информацию в форме правильно составленного запроса о правовой помощи. Этот инструмент доступен для следователей и прокуроров либо на русском, либо на английском языке, и может быть найден по следующей ссылке <http://www.unodc.org/mla/index.html>.

2.5.2. Выдача лиц (экстрадиция)

Экстрадиция является формальным процессом, который, чаще всего, основан на договоре и который приводит к возврату или передаче лиц, скрывающихся от правосудия, в государство, которое их разыскивает. Как указано выше в разделе о взаимной правовой помощи, Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции поощряет и поддерживает международное сотрудничество, например, посредством оказания взаимной правовой помощи и экстрадиции. Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию также регулирует вопросы экстрадиции. Вопросы экстрадиции также затронуты в Минской

⁷¹ Дополнительную информацию можно получить в Международно-правовом департаменте Генеральной Прокуратуры Украины по следующим контактными телефонам: + 380 (44) 254-31-80, 288-92-54, 288-83-15, 288-95-57, а по вопросам выдачи лиц (экстрадиции) – по телефонам: 288-82-32, 288-83-15, 288-95-58, 288-91-79.

Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минская Конвенция).⁷²

Если обвиняемый скрывается от суда и следствия, необходимо определить его возможное местонахождение посредством следственных действий или направления запросов на проведение соответствующих оперативных действий. Согласно действующему украинскому законодательству такой розыск может быть инициирован только при наличии следующих условий⁷³:

- когда лицо обладает процессуальным статусом обвиняемого (Статьи 138 и 139 Уголовно-процессуального кодекса Украины);
- когда в отношении разыскиваемого лица была избрана мера пресечения в виде содержания под стражей или когда было выдано разрешение на его задержание / содержание под стражей и привода в суд;
- только после получения подтверждения следственного органа или суда о намерении запросить экстрадицию такого лица.

Важно, чтобы все эти условия были соблюдены, поскольку действующие международные договоры допускают выдачу (экстрадицию) только тех лиц, которые обвиняются в совершении так называемых преступлений, служащих основанием для выдачи, (например, коррупционных преступлений согласно Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции), а не просто всех уголовных преступлений.⁷⁴

После задержания / содержания под стражей за границей обвиняемого, который был объявлен в розыск за совершение преступлений на территории Украины, и после получения такого уведомления, компетентный орган, отвечающий за расследование преступлений, должен направить запрос о выдаче (экстрадиции). Содержание запроса о выдаче (экстрадиции) и обязательный перечень дополнительных документов определяются в соответствующем международном договоре, который применяется к каждому конкретному делу. Нужно обязательно приложить копии постановлений о присвоении лицу статуса обвиняемого, о задержании / содержании под стражей, выдержки из Уголовного кодекса Украины о предполагаемом преступлении и сроках давности, документы о гражданстве разыскиваемого лица и свидетельство в отношении доказательства, поддерживающего обвинение, предъявляемые этому лицу.

2.5.3. Возвращение активов

После вынесения судом приговора о назначении лицу, совершившему преступление, наказания в виде конфискации имущества (включая вклады в банках), которые были заморожены за границей в процессе оказания взаимной правовой помощи, необходимо обратиться в соответствующую страну с запросом на приведение в исполнение решения о конфискации. Как правило, такие запросы направляются в суды, поскольку эти запросы касаются исполнения судебных решений и должны подаваться через Министерство юстиции Украины.

Конфискация активов, принадлежащих лицу, признанному виновным в Украине, но которые находятся за границей, осуществляется согласно законодательству соответствующего государства.

⁷² Статья 6. См. также статьи с 56 по 76.

⁷³ За дополнительной информацией, пожалуйста, обращайтесь к «Инструкции по организации розыска обвиняемых, подсудимых, лиц, уклоняющихся от отбывания уголовного наказания, безвестно пропавших лиц и установления личности неопознанных трупов», утверждена приказом Министерства внутренних дел Украины № 3 ДСК от 5 января 2005 года.

⁷⁴ Статья 2 Европейской конвенции о выдаче (экстрадиции), 1957 год; Статья 56 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, 1993 год; Статья 2 Договора о выдаче (экстрадиции) между Украиной и Китайской Народной Республикой, 1998 год; Статья 2 Договора о выдаче (экстрадиции) между Украиной и Федеративной Республикой Бразилия, 2003 год; Статья 2 Договора о выдаче (экстрадиции) между Украиной и Исламской Республикой Иран, 2004 год, и иные соответствующие положения международных договоров.

Как было указано выше, в настоящее время законодательство Украины не предусматривает ответственность юридических лиц за совершение коррупционных преступлений, хотя это предусмотрено международным стандартом, который Украина должна будет у себя внедрить. Тем не менее, в результате такого производства можно в полной степени осуществить международную конфискацию имущества и возвращение активов в соответствии с положениями вышеуказанных конвенций о борьбе с коррупцией, организованной преступностью и отмыванием денежных средств, полученных преступным путем.

Конкретные виды имущества, которое подлежат конфискации, перечисляются в решении суда страны, которая инициирует запрос о возвращении активов. Меры по возможной конфискации имущества, принадлежащего юридическому лицу, посредством замораживания активов осуществляются судом по своей собственной инициативе или по запросу прокурора.

2.5.4. Неформальное сотрудничество и совместные следственные группы

Помимо формальных механизмов правового сотрудничества, необходимо развивать рабочие связи и контакты с органами, которые отвечают за расследование и преследование в уголовном порядке коррупционных правонарушений в других странах. Статья 48 Конвенции ООН против коррупции призывает правоохранительные органы разных стран к сотрудничеству с целью оптимизации эффективности их совместных действий. Конвенция ООН против коррупции поддерживает такие формы сотрудничества правоохранительных органов как обмен информацией и координация административных действий с целью выявления правонарушений на ранних стадиях, а также обмен персоналом и офицерами связи.

Практика свидетельствует о том, что хорошее сотрудничество органов разных стран может быть неоценимым начиная со стадии раннего выявления правонарушений до стадии представления дела в суде. Например, в сложных транснациональных делах по коррупции и отмыванию денег, в которых задействованы многие страны, контакты с полицией и судебными органами этих стран, особенно если речь идет об офшорных юрисдикциях, были незаменимыми для быстрого реагирования и успеха расследования этих дел⁷⁵. Она также показывает, что информации, которой владеет один орган, либо одна страна, зачастую оказывается недостаточным для выявления незаконных схем, а благодаря проактивному обмену информацией может быть инициировано серьезное международное расследование⁷⁶.

Все более широкое признание получает эффективность работы в совместных следственных группах (ССГ)⁷⁷ в рамках расследования и преследования транснациональных дел по коррупции. ССГ представляют собой новый ресурс и могут также предоставлять дополнительный стимул к расследованию в форме внешнего давления к продолжению расследования.⁷⁸ Совместные следственные группы все чаще используются в сравнении с периодом их первоначального введения в 2000 году в странах ЕС, со ссылкой на Рамочное решение Совета Европейского Союза от 13 июня 2002 года о Совместных Следственных группах, в соответствии с которым такие группы могут создаваться и со странами не входящими в ЕС. На данный момент и Конвенция ООН против коррупции (статья 49) призывает страны-участницы к проведению совместных следственных действий при создании совместных следственных групп. Второй дополнительный протокол к Европейской конвенции по правовой помощи от 08.11.011 года, о котором шла речь ранее, дополнил эту Конвенцию расширив понятие международной правовой помощи на сотрудничество с административными органами, а также введя широкий спектр новых инструментов сотрудничества, таких как

⁷⁵ Дополнительная информация по коррупционному делу с элементами отмывания средств – опыт Италии, в материалах подготовленных Капитаном Франческо Де-Леллис к семинару «Расследование и преследование коррупции: финансовые расследования и связи с делами по отмыванию денег», стр. 74.

⁷⁶ Результаты обсуждения в рабочих группах гипотетического дела в рамках семинара «Расследование и преследование коррупции: финансовые расследования и связи с делами по отмыванию денег», прошедшего в г. Киеве в июне 2011 года.

⁷⁷ Дополнительная информация по ССГ может быть найдена по следующей ссылке: <https://www.europol.europa.eu/content/page/joint-investigation-teams-989>

⁷⁸ Материалы к семинару «Эффективные методы расследования и преследования в уголовном порядке коррупции», 20 – 22 октября 2010 года.

проведение совместных следственных мер, использование видео и телефонной конференц-связи, спонтанный обмен информацией, временное перемещение подозреваемых, проведение трансграничного наблюдения, проведение совместной контролируемой доставки и проведение операций под прикрытием на территории другого государства.

Кроме того, регулярная поддержка связей с другими практиками в этой области позволяет делиться опытом и устанавливать контакты, который используются в повседневной работе позже. Такое сотрудничество производится в рамках международных антикоррупционных инициатив и форумов, таких как ГРЕКО, Рабочая группа по борьбе со взяточничеством, Европейский Партнер против коррупции⁷⁹, Сеть контактов против коррупции Европейского Союза, Сеть антикоррупционных практик ПРООН⁸⁰, Сеть по борьбе с коррупцией в Восточной Европе и Центральной Азии⁸¹. Поэтому очень важно чтобы именно практикующие следователи и прокуроры посещали такие международные мероприятия. Например, подобные мероприятия организываются Международной Антикоррупционной академией⁸², а также Сетью по борьбе с коррупцией в Восточной Европе и Центральной Азии. Следователи и прокуроры также могут принимать участие в обучающих поездках по обмену опытом, где также легко можно установить рабочие контакты.

Украина ратифицировала Второй дополнительный протокол к Европейской конвенции по правовой помощи по уголовным делам в июне 2011 года и был введен ряд изменений в национальное законодательство Украины с целью усиления разных форм как формального, так и не формального сотрудничества, а также использования совместных следственных групп. Уголовно-процессуальный кодекс Украины был дополнен статьей 85-3, которая регулирует использование телефонной и видео конференц-связи для опроса свидетелей, экспертов, подозреваемых, обвиняемых и подсудимых, а также с целью конфронтации, опознания, воссоздания условий преступления. Нововведенная статья 97-1 обязывает к обмену информацией по преступлениям совершенным за границей в случае если такая информация стала известна в ходе расследования (за исключением тех случаев когда, такие действия могут повредить внутреннему расследованию). И наконец статьей 119-1 вводится понятие совместной следственной группы, а статьей 119-2 регулируется функционирование такой группы.

Совместная следственная группа может быть создана в Украине при участии украинских прокуроров и следователей, после получения соответствующего распоряжения Генерального прокурора Украины и компетентного органа другой страны (других стран). В ее задачи входит расследование сложных транснациональных преступлений, при котором необходимы четко скоординированные действия нескольких стран, и при котором следственные действия проводятся на территории более чем одной страны. Распоряжение о создании такой группы может быть выдано Генеральным прокурором или его заместителем и должно указывать временные рамки работы такой группы, ее состав, а также лицо которое возглавит ее работу.

Следственные действия такой ССГ проводятся в соответствии с процессуальными требованиями к правовой помощи, но без направления запросов о такой помощи, и напрямую членами ССГ, что позволяет прямой обмен информации. Информация и другие фактические данные собранные ССГ, а также в рамках передачи уголовного преследования, не нуждается в дополнительной процессуальной проверке и признается доказательством в Украине.⁸³ (За дополнительной информацией обращайтесь к Разделу 2.3.4.).

⁷⁹ За дополнительной информацией обращайтесь по следующей ссылке www.eprac.at

⁸⁰ За дополнительной информацией обращайтесь по следующей ссылке <http://europeandcis.undp.org/anticorruption>

⁸¹ За дополнительной информацией обращайтесь по следующей ссылке www.oecd.org/corruption/acn

⁸² За дополнительной информацией обращайтесь по следующей ссылке <http://www.iaca.int>

⁸³ Статья 65 Уголовно-процессуального кодекса Украины, с изменениями внесенными Законом N 3529-VI от 16.06.2012.

3. УЧЕБНЫЙ КУРС

Третий раздел пособия предназначен для преподавателей, которые будут проводить учебный курс по расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений. Он включает описание методологии обучения, которая объединяет лекции и практические упражнения, основанные на анализе конкретных примеров, план обучения и руководство по использованию учебных материалов. В ней также содержится набор лекций, который может быть использован преподавателями при чтении этого курса. Наконец, в этом разделе пособия дается описание практических упражнений и анализ конкретных примеров.

3.1. Методология обучения

Методология обучения основана на комбинации лекций и практических упражнений. Лекции позволяют дать теоретическое введение в концепцию и международные стандарты по криминализации, расследованию и уголовному преследованию коррупционных преступлений, а также обзор коррупционных преступлений и процессуальных положений для их расследования и уголовного преследования, предусмотренные украинским законодательством. Лекции сопровождаются двумя семинарами, которые позволяют студентам применить законодательный и финансовый анализ на практике. Практическое упражнение является основной частью учебного курса. В рамках этого упражнения студенты будут должны провести реальное расследование и уголовное преследование по делу о совершении преступления, связанного с коррупцией и отмыванием денежных средств, используя теоретические знания, которые были получены в ходе лекции и семинаров.

Учебный курс предназначен для прокуроров; следователи также могут принять в нем участие. Тренинг также может быть проведен для студентов учебных учреждений, которые планируют стать прокурорами и следователями по окончании вуза. Однако, данный курс в большей степени подходит для практикующих прокуроров и следователей, у которых уже есть опыт работы, и которые планируют специализироваться на расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений. Обучение для практикующих прокуроров может являться частью их повышения квалификации на курсах без отрыва от производства, которое обычно обеспечивают академии Прокуратуры.

Программа обучения рассчитана на группу из 25 участников. Примерная продолжительность курса - около 32,5 часов (пять дней). Для проведения данного курса необходим один ведущий преподаватель и один или два преподавателя-ассистента. Возможно, преподавателям потребуется помощь специалиста в сфере информационных технологий для установки компьютеров и файлов с компакт-диска для студентов и преподавателей.

3.1.1. Обзор элементов учебного курса

3.1.1.1. Введение

Ведущий преподаватель, возможно, захочет сделать презентацию программы и подчеркнуть важность активного участия каждого студента. Преподаватель может также рассказать, что по окончании курса будут выданы свидетельства об успешном прохождении курса. Преподаватель может установить определенные правила, включая правила, касающиеся времени и расписания, а также пояснить, как пользоваться учебными материалами, включая те, которые будут предоставлены в виде экземпляра пособия и компакт-диска.

3.1.1.2. Лекции

Лекции предназначены для того, чтобы дать обзор положений закона и методов расследования, которые будут необходимы студентам для выполнения практического упражнения. Соответственно последовательность лекций повторяет логику анализа конкретных примеров. В рамках пособия предлагаются следующие шесть лекций:

- *Лекция 1: Коррупционные преступления: Обзор международных инструментов и национального законодательства.* В ходе этой лекции будет дан обзор коррупционных преступлений, предусмотренных международными документами о борьбе с коррупцией, включая Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции и Конвенцию Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, а также коррупционных преступлений, предусмотренных украинским законодательством. На лекции также будет дан обзор специальных методов расследования, а также мер, которые используются для отслеживания, приостановления операций (замораживания) и конфискации доходов, полученных в результате совершения коррупционных преступлений.
- *Лекция 2: Элементы состава коррупционных преступлений.* В ходе данной лекции будут проанализированы элементы состава коррупционных преступлений, которые предусмотрены международными документами о борьбе с коррупцией и украинским законодательством.
 - *Семинар по теме «Элементы состава коррупционных преступлений»* будет проведен в конце лекции 2. Участников семинара попросят проанализировать конкретные случаи совершения коррупционных и иных преступлений, а также определить, какие нормы уголовного права должны быть применены для квалификации этих преступлений, включая вопрос о том, какие элементы состава преступления могут быть идентифицированы, и какие доказательства могут быть использованы для подтверждения факта наличия каждого такого элемента состава преступления.
- *Лекция 3: Отмывание денежных средств.* В ходе этой лекции будет дан обзор концепции отмывания денежных средств, различных этапов отмывания денежных средств, которые существуют на практике, а также связей между отмыванием денежных средств и коррупцией. На лекции также будет рассказано о положениях украинского законодательства, касающихся отмывания денежных средств.
- *Лекция 4: Методы финансового расследования.* В ходе этой лекции будет дан обзор методов финансового расследования, которые обычно используются для расследования коррупционных преступлений и для доказательства того, что доходы были получены от совершения коррупционного преступления.
 - *Семинар по теме «Методы финансового расследования»* будет проведен в конце лекции 4. Участников семинара попросят проанализировать конкретные случаи совершения коррупционных и иных преступлений, а также определить с помощью методов финансового расследования сумму незаконно полученного дохода от коррупционной деятельности.
- *Лекция 5: Электронные средства для финансового расследования.* В ходе данной лекции будет продемонстрировано использование компьютеров для организации, анализа и презентации большого объема финансовых и аналогичных доказательств. Будет сделана презентация об использовании программы Excel, вариантах составления и использования электронной таблицы для анализа данных и презентации результатов финансового расследования.
- *Лекция 6: Международное сотрудничество при расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений.* На этой лекции будет обсуждаться вопрос о важности международного сотрудничества при расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений, правовые основания для такого сотрудничества, формальная и неформальная взаимная правовая помощь, а также практические шаги как для направления запроса об оказании взаимной правовой помощи, так и непосредственно для оказания такой взаимной правовой помощи, а также вопрос о допустимости полученных доказательств.

В рамках данного пособия предполагается, что продолжительность вышеуказанных шести лекций составит около 8 часов. Текст лекций приведен ниже в данном разделе пособия вместе со слайдами, которые могут быть использованы преподавателем; компакт-диск прилагается к пособию и содержит копии международных документов и украинского законодательства,

упоминаемых в лекциях. Важно отметить, что эти лекции представлены исключительно в качестве рекомендованного руководства; преподавателям предлагается доработать и изменить свои лекции с учетом развития национального законодательства и правоприменительной практики.

3.1.1.3. Практическое упражнение

В ходе практического упражнения будет смитировано расследование реалистичного крупномасштабного преступления, связанного с коррупцией и отмытием денежных средств. Участники будут разделены на 4-5 групп; каждая группа будет выступать в качестве независимой следственной команды.

Группам будет дано задание провести расследование по сообщению о предполагаемом совершении преступления; такое сообщение будет предоставлено преподавателем для каждой группы. Группы должны будут предпринять различные следственные меры, включая использование специальных методов расследования и методов финансового расследования, чтобы получить необходимую информацию и собрать доказательства. Если группа предприняла следственные меры надлежащим образом, преподаватель даст ей следующую часть доказательств, чтобы группа могла двигаться дальше и предпринимать дальнейшие следственные меры в рамках расследования. Когда группа получит объем доказательств, необходимый для подтверждения каждого элемента состава преступления, она будет должна организовать доказательства в электронном виде и подготовить презентацию для суда; группам также будет дано задание проработать меры, необходимые для осуществления конфискации доходов от совершения преступления за границей.

При лучшем варианте развития событий всем группам удастся собрать необходимый объем доказательств и подготовить дело для передачи в суд. Однако, существует вероятность, что некоторые группы не смогут завершить расследование в полном объеме; в этом случае они будут должны сделать презентацию по своему делу только в отношении тех элементов состава преступления, которые подтверждаются достаточными доказательствами, или завершить расследование.

По завершении практического упражнения каждая группа будет должна представить результаты своего расследования и уголовного преследования по делу. Каждому члену группы будет необходимо подготовить часть дела и сделать подробную презентацию для всего класса. Преподаватель поставит оценку каждой группе по результатам выполнения задания.

В рамках пособия предлагается разбить работу по практическому упражнению на следующие 13 частей:

- *Упражнение, часть 1:* На этом этапе будет дана вводная информация по всему упражнению. Будет запущена процедура расследования и даны первые элементы доказательственной базы о предполагаемом преступлении, связанном с коррупцией и отмытием денежных средств, которое было совершено высокопоставленным государственным должностным лицом в Украине. Студентам будет продемонстрировано использование программного обеспечения под названием Investigative File Inventory (IFI) («Каталог следственного дела»). Затем студенты будут должны попробовать использовать это программное обеспечение самостоятельно, используя следующий набор доказательств.
- *Упражнение, части 2-11:* На этих этапах упражнения группы будут решать, какие следственные меры необходимо предпринять для получения дальнейших доказательств, которые будут предоставлены им преподавателем. Группы проведут анализ каждого элемента доказательственной базы и подготовят доказательства для передачи в суд с использованием вышеуказанного программного обеспечения.
- *Упражнение, часть 12:* Данная часть будет посвящена подготовке презентаций группами.
- *Упражнение, часть 13:* На этом этапе упражнения группы представят свои презентации, а студентов поставят оценки за выполненную работу.

Практическое упражнение может быть проведено в рамках 13 сессий общей продолжительностью около 18 часов. Описание каждой сессии дается ниже в данном разделе

пособия. Преподаватели должны будут использовать компьютер для демонстрации использования электронных таблиц Excel в целях проведения анализа и организации доказательств; копия записана на компакт-диске. У всех студентов или, по крайней мере, у группы студентов должен быть компьютер для участия в практическом упражнении и использовании электронных таблиц Excel. Для каждой сессии при работе над упражнением преподаватель выдаст несколько элементов доказательственной базы – в электронном виде и/или в виде распечатанных раздаточных материалов; полный объем доказательств содержится на компакт-диске.

3.1.1.4. Оценка

Студентам курса будет выставляться оценка с учетом их общего участия в курсе и их части в рамках групповой презентации по делу. В отношении каждого студента преподаватель должен принять решение, «зачтено» ли прохождение курса или «не зачтено». Свидетельства о прохождении курса будут выданы тем участникам, которые успешно завершат обучение.

3.1.2. План обучения

Как было отмечено выше, практическое упражнение является важным элементом учебного курса, лекции предназначены для дачи теоретических знаний, необходимых для выполнения практического упражнения, и будут перемежаться с практическими упражнениями. Для организации учебного курса может быть использован следующий план. Данный план представлен исключительно в качестве примера, при необходимости преподаватели вправе самостоятельно адаптировать его.

Время	День 1	День 2	День 3	День 4	День 5
9:00	Приветствие и вступительное слово Лекция 1 Коррупционные преступления: обзор международных инструментов и национального законодательства	Лекция 3 Отмывание денежных средств	Лекция 5 Электронные средства для финансового расследования	Лекция 6 Международное сотрудничество	Упражнение, часть 12 Подготовка судебного разбирательства
10:30	Перерыв	Перерыв	Перерыв	Перерыв	Перерыв
10:45	Упражнение - Часть 1	Упражнение - Часть 3	Упражнение - Часть 5	Упражнение - Часть 8	Упражнение, часть 13 Презентации в группах
12:00	Обед	Обед	Обед	Обед	Обед
13:00	Лекция 2 Элементы состава коррупционных преступлений	Лекция 4 Финансовое расследование	Упражнение - Часть 6	Упражнение - Часть 9	Упражнение, часть 13 (продолжение)
14:30	Перерыв	Перерыв	Перерыв	Перерыв	Перерыв
14:45	Упражнение - Часть 2	Семинар по финансовому расследованию	Упражнение - Часть 7	Упражнение - Часть 10	Упражнение, часть 13 (продолжение)
16:00	Семинар по элементам состава коррупционных преступлений	Упражнение - Часть 4		Упражнение - Часть 11	Заключительное выступление и завершение курса
17:00					

3.1.3. Учебные материалы

Разделы 1 и 2 данного пособия предназначены для использования студентами и преподавателями; раздел 3 предназначен исключительно для преподавателей. Все учебные материалы, включая дополнительные справочные материалы и материалы для практических упражнений, представлены в прилагаемом компакт-диске. Они организованы в двух папках:

- “*Папка студента*”, которая содержит международные документы и украинское законодательство, которое упоминалось в разделах 1 и 2 пособия, а также документы для практического упражнения, которые будут использоваться студентами, включая электронную таблицу Excel – «**Каталог следственного дела**» (IFI).⁸⁴
- “*Папка преподавателя*”, которая содержит лекции и презентации PowerPoint, материалы для двух семинаров и документы для практического упражнения, которые будут использоваться преподавателем, включая «**Каталог следственного дела**» (IFI) и **Список документов для практического упражнения**.

Как уже упоминалось ранее, данный учебный курс предполагает использование компьютеров каждым студентом или каждой группой студентов, а также преподавателями. Учебные материалы, представленные в папке «Папка студента», должны быть установлены на компьютеры для студентов заранее, до начала проведения учебного курса. Материалы, содержащиеся в папке «Папка преподавателя», должны быть установлены на компьютер преподавателя. Также все документы, представленные в подпапке «Практическое упражнение» (за исключением «**Каталога следственного дела**» (IFI)) должны быть распечатаны и розданы по группам студентов, когда это будет необходимо, в дополнение к электронным версиям этих документов, которые будут доступны на компьютерах студентов.

3.2. Оценка

Успешность участия студентов в данном курсе будет оцениваться с учетом их общего участия во всех элементах курса, и на основании ряда критериев. Критерии для такой оценки будут разработаны преподавателем, и могут включать в себя следующие:

- посещаемость всех элементов учебного курса;
- уровень активности участия в семинарских занятиях и лекциях;
- роль, которую студент играл в своей группе (следственной группе) во время «проведения симулированного расследования»;
- количество зацепок (доказательств) собранных каждой группой;
- правонарушения по которым группа будет готова выдвинуть обвинение; и т.д.

Участие/роль в презентации, представленной каждой группой по делу должно быть взято как один из критериев, его оценка описана более детально в Разделе 3.3.3.12.

Приняв во внимание результаты по всем критериям, преподаватель в отношении каждого студента должен принять решение, «зачтено» ли прохождение курса или «не зачтено». Свидетельства о прохождении курса будут выданы тем участникам, которые успешно завершат обучение.

В дополнении, преподаватель при желании может разработать входное-и-исходное тестирование с целью оценки знаний, которыми студенты обладали до прохождения курса и после его окончания. Это позволило бы усовершенствовать курс в дальнейшем.

⁸⁴ Для удобства преподавателей названия файлов, записанных на компакт-диске, будут выделены голубым цветом в тексте настоящего Раздела.

3.3. Лекции

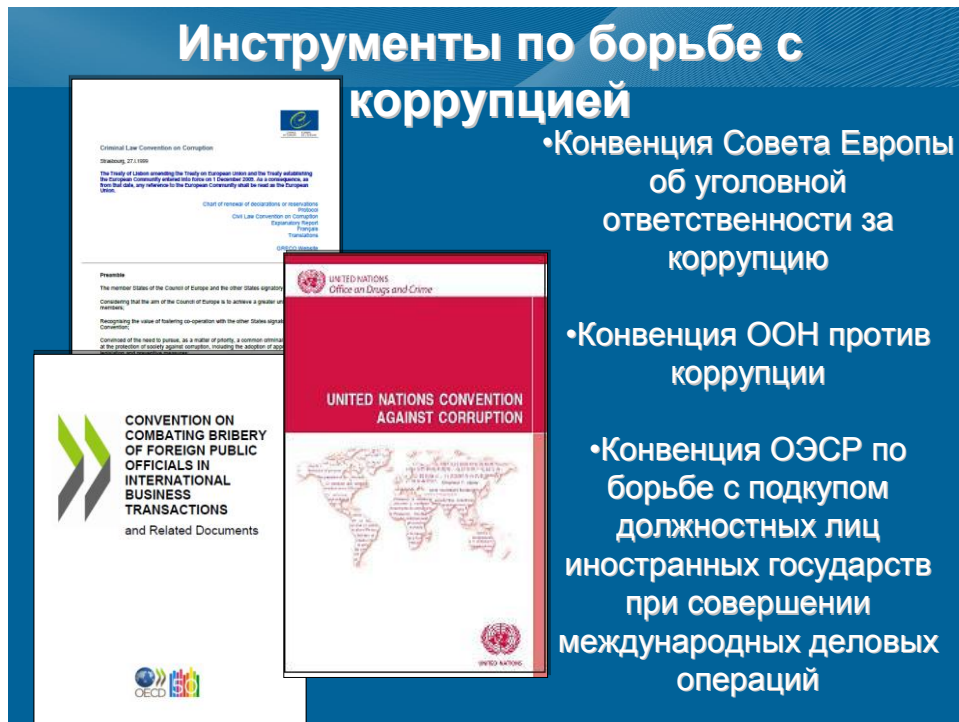
Как уже упоминалось ранее, лекции предназначены для того, чтобы дать обзор положений закона и методов расследования, которые будут необходимы студентам для выполнения практического упражнения. В рамках пособия предлагаются шесть лекций, которые представлены ниже. Лекции сопровождаются слайдами PowerPoint, которые сохранены на компакт-диске. Нижеприведенные инструкции позволят преподавателю пройти по слайдам каждой презентации, при этом будут даны предложения относительно возможных вариантов вовлечения участников курса в дискуссию. Две лекции будут включать в себя небольшие семинары, которые позволят студентам протестировать свои новые знания на практике. Описания семинаров даны после соответствующих лекций, практические материалы для семинара доступны на компакт-диске.

3.3.1. Лекция 1 – Коррупционные преступления: Обзор международных инструментов и национального законодательства.

Лекция 1 состоит из 10 слайдов и занимает около 60 минут, включая время на обсуждение. За дополнительной информацией по данной теме преподаватели могут предложить студентам обратиться к главе 1 данного Пособия.

Вовлечение участников в дискуссию – хороший способ начать лекцию. Открыть аудиторию для обсуждения могут помочь вопросы относительно международных документов, о которых участники что-то знают или с которыми им приходилось работать на практике. Необходимо сделать акцент на том, что основной мотивацией для беловоротничковой преступности является получение финансовой выгоды, а цель большинства преступников – извлечь прибыль от своей преступной деятельности. Наилучшим средством сдерживания является получение обвинительного приговора и ордера о конфискации имущества. Затем необходимо объяснить растущую важность возвращения активов.

Также важно объяснить в самом начале лекции, что хотя большинство из этих международных инструментов были подписаны и ратифицированы Украиной, они устанавливают международные стандарты, которые должны выступать в качестве ориентира. Однако при решении практических вопросов практикующие эксперты должны обращаться к своему национальному законодательству. Международные инструменты могут быть использованы для заполнения пробелов, существующих в национальном законодательстве, например, по вопросам оказания взаимной правовой помощи или толкования общих принципов. Но именно национальное законодательство будет применяться к конкретному делу, в частности, в связи с применимыми составами преступления.



На **Слайде 1** преподаватель даст обзор основных международных инструментов в сфере борьбы с коррупцией и пояснит, как они применяются в Украине. В частности, необходимо рассказать о следующих трех конвенциях:

1) *Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию* направлена на предотвращение коррупции и применение санкций с помощью широкого круга составов преступлений, которые включают в себя активное и пассивное взяточничество с участием национальных и международных государственных должностных лиц, подкуп в частном секторе и использование служебного положения в корыстных целях. Конвенция направлена на разработку общих стандартов, касающихся определенных коррупционных преступлений, и касается вопросов материального и процессуального права, которые тесно связаны с коррупционными преступлениями.

Контроль за применением этой конвенции осуществляет Группа государств против коррупции (ГРЕКО), к которой в январе 2006 года присоединилась Украина; совместный отчет о первом и втором раундах оценки был принят ГРЕКО в марте 2007 года и опубликован в октябре 2007 года после получения одобрения от украинских властей. Отчет о третьем раунде оценки был принят ГРЕКО в октябре 2011 года, и один из вопросов посвящен инкриминированию преступления.⁸⁵

2) *Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции* охватывает наиболее широкий круг коррупционных преступлений. Она предусматривает меры, направленные на предупреждение коррупции, регулирует вопросы международного сотрудничества, технической помощи и возвращения активов, и включает в себя четыре главных столпа: предупреждение коррупции, криминализация и правоохранительная деятельность, международное сотрудничество и возвращение активов – которые являются составляющими элементами всеобъемлющей и многодисциплинарной стратегии противодействия коррупции.⁸⁶ Соответственно, Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции призвана придать особое значение каждому аспекту антикоррупционных мер – от предупреждения до возвращения незаконно присвоенных средств. Украина подписала и ратифицировала Конвенцию Организации Объединенных Наций против коррупции.

3) *Конвенция ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций* представляет собой наиболее специализированный международный документ, поскольку она регулирует исключительно

⁸⁵ Отчет ГРЕКО по третьему раунду мониторинга по Украине – Уголовные правонарушения (ETS 173 и 191, GPC 2) (Тема I).

⁸⁶ Техническое руководство по осуществлению Конвенции ООН против коррупции. Нью-Йорк, 2009 год. с. xviii.

вопросы ответственности лиц, которые предлагают неправомерное преимущество иностранным государственным должностным лицам (активное взяточничество), но не иностранных государственных должностных лиц, которые вымогают или получают неправомерное преимущество (пассивное взяточничество).

Конвенция ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций требует функциональной эквивалентности между Сторонами. Это означает, что Стороны должны полностью соблюдать стандарты Конвенции, они не должны принимать единообразные меры и не должны изменять основные принципы своей правовой системы. Конвенция не требует от них использовать в своем внутреннем законодательстве точно такие же формулировки для определения рассматриваемого преступления: Страна может воспользоваться различными подходами для выполнения своих обязательств, при условии, что для признания виновным лица, совершившего рассматриваемое преступление, не потребуются доказательства признаков состава преступления, выходящих за пределы тех, которые потребовалось бы доказать, если бы определение данного преступления было бы таким же, как и в Конвенции⁸⁷.

Рабочая группа ОЭСР по борьбе со взяточничеством администрирует систему скрупулезного одноуровневого мониторинга, с помощью которого проводится оценка того, насколько хорошо страны исполняют свои обязательства в соответствии с Конвенцией.

Преподавателю следует отметить, что хотя Украина не подписала данную Конвенцию, ее базовая концепция ответственности иностранных государственных должностных лиц является стандартом, который нашел свое отражение и в Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, и в Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции и применяется к Украине.

В дополнение к вышеуказанным Конвенциям Украина также является участницей Стамбульского плана действий по борьбе с коррупцией; добровольной субрегиональной инициативы ОЭСР Антикоррупционная сеть для стран Восточной Европы и Центральной Азии, региональной программы Рабочей группы ОЭСР по борьбе со взяточничеством. В рамках Стамбульского плана действий по борьбе с коррупцией проводятся регулярные и подробные обзоры по странам и готовятся рекомендации для стран по трем сферам: антикоррупционная политика; криминализация и правоохранительная деятельность; и предотвращение коррупции в различных отраслях. Обзорные отчеты, отчеты о мониторинге и текущем состоянии дел в Украине доступны на веб-сайте Антикоррупционной сети.⁸⁸

Следующие **Слайды 2 и 3** будут посвящены некоторым общим концептуальным вопросам, а также отдельным положениям этих Конвенций, которые представляют особый интерес для лиц, занимающихся расследованиями коррупционных преступлений и преступлений, связанных с отмыванием денежных средств. Преступления будут разбиты на три группы: (i) взяточничество; (ii) иные преступления, связанные с коррупцией; и (iii) ответственность юридических лиц. Преподавателю необходимо сообщить участникам, что они вернутся к этому вопросу позднее, когда будут обсуждать элементы состава преступления.

На **Слайде 2** будет дан краткий обзор преступлений, связанных со взяточничеством, согласно данным Конвенциям. Преподаватель должен объяснить, как каждая из Конвенций регулирует вопросы взяточничества в общем, уделяя внимания при этом основным особенностям:

⁸⁷ Конвенция ОЭСР по борьбе с подкупом должностных лиц иностранных государств при совершении международных деловых операций и соответствующие документы. Публикация ОЭСР DAF/IME/BR(97)20, с. 12.

⁸⁸ www.oecd.org/corruption/acn

Преступления связанные со ВЗЯТОЧНИЧЕСТВОМ

Конвенция ОЕСР	Конвенция Совета Европы	Конвенция ООН
<ul style="list-style-type: none"> •Активный подкуп иностранных государственных лиц (обязательная) – статья 1(1) 	<ul style="list-style-type: none"> •Активное и пассивное взяточничество национальных государственных лиц (обязательная) – статьи 2 и 3 •Активный подкуп иностранных государственных лиц (обязательная) – статья 5 (сноска на статью 2) •Пассивный подкуп иностранных государственных лиц (возможны оговорки) – статья 5 (сноска на статью 3) •Активный и пассивный подкуп судей и представителей международных судов (обязательная) – статья 11 (сноски на статьи 2 и 3) •Активное и пассивное взяточничество в частном секторе (возможны оговорки по пассивной части) – статьи 7 и 8 	<ul style="list-style-type: none"> •Активное и пассивное взяточничество национальных государственных лиц (обязательная) – статьи 15а и 15в •Активный подкуп иностранных государственных лиц (обязательная) – статья 16 а •Пассивный подкуп иностранных государственных лиц (не обязательная) – статья 16в •Активное и пассивное взяточничество в частном секторе (не обязательная) – статьи 21а и 21в



– Вытяжка из «Коррупция: Глоссарий международных стандартов в криминальном праве» (ОЕСР, 2008)

Конвенция

Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию определяет **активный и пассивный подкуп государственных должностных лиц как:** обещание, предложение или предоставление каким-либо лицом, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества любому из ее государственных должностных лиц для самого этого лица или любого иного лица. Само по себе обещание неправомерного преимущества является составом преступления. С другой стороны, испрашивание, получение или принятие предложения или обещания такого неправомерного преимущества государственным должностным лицом также признается преступлением. Важно отметить, что существуют различия между «обещанием», «предложением» и «дачей» взятки. В то время как обещание и дача взятки не требует, чтобы государственное должностное лицо приняло предложение или подарок, или даже чтобы это лицо было осведомлено или получило предложение или подарок (например, подарок был перехвачен правоохранительными органами до того, как он был доставлен адресату), обещание касается взяткодателя, который согласился с государственным должностным лицом дать взятку. Конвенция требует, чтобы такие преступления были криминализованы как завершенные преступления; расценивать их лишь как покушение / подготовку к преступлению недостаточно.

Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию также криминализирует взяточничество с участием следующих лиц:

- членов какого-либо национального государственного собрания, осуществляющих законодательные полномочия;
- членов какого-либо национального государственного собрания, осуществляющих административные полномочия;
- должностных лиц международных организаций или парламентских собраний;
- лиц, которые работают в предприятиях частного сектора;
- национальных, иностранных и международных судей и должностных лиц международных судов.

Глава III Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции регулирует вопросы криминализации коррупционных преступлений, включая взяточничество, которое определено как обещание, предложение или предоставление неправомерного преимущества национальному, иностранному или международному публичному должностному лицу. Само по себе обещание неправомерного преимущества является составом преступления. С другой стороны, Конвенция также криминализирует вымогательство или принятие публичным должностным лицом взятки.

Насколько эти концепции нашли свое отражение в украинском законодательстве, можно узнать в Разделе 1.1.2. и Разделе 2.2.1. данного Пособия; это должно быть представлено участникам, чтобы показать им, как данные принципы применяются в украинском законодательстве, и где существуют пробелы.

На **Слайде 3** будет рассказано об иных преступлениях, связанных с коррупцией, и о том, как они отражены в Конвенциях.

Другие коррупционные преступления		
Конвенция ОЕСР	Конвенция Совета Европы	Конвенция ООН
<ul style="list-style-type: none"> •Отмывание денег с подкупом иностранного должностного лица в виде предиката (обязательная) – статья 7 •Бухгалтерские преступления с целью подкупа иностранного должностного лица либо для сокрытия такого подкупа (обязательная) – статья 8 	<ul style="list-style-type: none"> •Отмывание денег (обязательная) – статья 13 •Бухгалтерские правонарушения (возможны оговорки) – статья 14 •Злоупотребление влиянием (возможны оговорки) – статья 12 	<ul style="list-style-type: none"> •Отмывание денег (обязательная) – статья 23 •Хищение, неправомерное присвоение или иное нецелевое использование имущества (обязательная) – статья 17 •Воспрепятствование осуществлению правосудия (обязательная) – статья 25 •Злоупотребление влиянием (не обязательная) – статья 18 •Злоупотребление служебным положением (не обязательная) – статья 19 •Незаконное обогащение (не обязательная) – статья 20 •Сокрытие (не обязательная) – статья 24

 – Вытяжка из «Коррупция: Глоссарий международных стандартов в криминальном праве» (ОЕСР, 2008)

1) Согласно *Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию* иные преступления, связанные с коррупцией, включают в себя следующие составы:

Отмывание доходов от преступлений, связанных с коррупцией, включая:

- Конверсию или передачу имущества, если известно, что это имущество является доходом, полученным преступным путем, с целью скрыть незаконное происхождение такого имущества или помочь любому лицу, замешанному в совершении основного правонарушения, избежать правовых последствий своих деяний (основное правонарушение в этом отношении относится к любому уголовному преступлению, описанному выше);
- Утаивание или сокрытие действительной природы, происхождения, местонахождения, размещения или движения имущества или прав на него, если известно, что это имущество представляет собой доход, полученный преступным путем; и с учетом своих конституциональных принципов и основных концепций своей правовой системы;
- Приобретение, владение или использование имущества, если в момент его получения было известно, что оно является доходом, добытым преступным путем;
- Участие или соучастие в любом из правонарушений, определенных в настоящей статье, или в покушении на его совершение, а также за помощь, подстрекательство, содействие или консультирование в связи с совершением такого преступления.

Злоупотребление влиянием в корыстных целях: обещание, предложение или предоставление, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества любому лицу, которое утверждает или подтверждает, что оно может оказать неправомерное влияние на принятие решения каким-либо лицом, упомянутым в статьях о подкупе, за вознаграждение, независимо от того, предоставляется ли такое преимущество ему самому или кому-либо еще, а также просьбы, принятия или согласия с предложением или обещанием предоставить такое преимущество за

вознаграждение, независимо от того, оказано ли такое влияние и был ли получен в результате предположительно оказанного влияния желаемый результат.

Хотя данное преступление содержит элементы, аналогичные тем, которые есть в составе взяточничества, существует одно основное исключение: для использования служебного положения в корыстных целях получатель преимущества не является принимающим решения лицом / должностным лицом, а также необязательно есть ожидание, что получатель будет действовать, воздерживаться от действий в нарушение своих обязанностей. Получатель может является публичным должностным лицом, а может и не являться таковым. Принимающее решения лицо / должностное лицо может быть не в курсе совершения преступления. Поэтому преступление нацелено не на лиц, принимающих решения, а на тех лиц, которые приближены к власти и пытаются получить преимущества из сложившейся ситуации посредством влияния на принимающих решения лиц. Поэтому данное преступление также именуется «фоновая коррупция».

Бухгалтерские преступления: следующие преднамеренные действия или бездействие, цель которых совершить, сокрыть или представить в ложном свете обстоятельства преступлений, представляющих собой подкуп или использование служебного положения в корыстных целях, считаются преступлениями:

- оформление или использование счета-фактуры или любого другого бухгалтерского документа или отчета, содержащего ложную или неполную информацию (часто именуется как забалансированные счета или сделки);
- противоправное не занесение в бухгалтерские книги платежной операции.

Поскольку корпорации и предприятия часто используют фальшивые бухгалтерские документы, чтобы скрыть выплату взяток или создать фонд денежных средств, предназначенных для выплаты взяток, Конвенция требует запретить деятельность, связанную с такой фальшивой бухгалтерией.

2) Согласно *Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции* иные преступления, связанные с коррупцией, включают в себя следующие:

Отмывание доходов от преступлений: согласно Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции следующие деяния признаются отмыванием денежных средств:

- конверсию или перевод имущества, если известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений, в целях сокрытия или утаивания преступного источника этого имущества или в целях оказания помощи любому лицу, участвующему в совершении основного правонарушения, с тем чтобы оно могло уклониться от ответственности за свои деяния;
- сокрытие или утаивание подлинного характера, источника, местонахождения, способа распоряжения, перемещения, прав на имущество или его принадлежность, если известно, что такое имущество представляет собой доходы от преступлений.

Хищение и неправомерное присвоение: Конвенция криминализирует хищение имущества, которое было совершено публичным должностным лицом в целях извлечения выгоды для себя самого или другого лица.

Злоупотребление влиянием в корыстных целях: злоупотребление влиянием в корыстных целях представляет собой обещание, предложение или предоставление публичному должностному лицу или любому другому лицу, лично или через посредников, какого-либо неправомерного преимущества, с тем чтобы это публичное должностное лицо или такое другое лицо злоупотребило своим действительным или предполагаемым влиянием с целью получения от администрации или публичного органа какого-либо неправомерного преимущества.

Злоупотребление служебным положением: данное преступление заключается в совершении какого-либо действия или бездействия, в нарушение законодательства, публичным должностным лицом при выполнении своих функций с целью получения какого-либо неправомерного преимущества для себя самого или иного физического или юридического лица.

Незаконное обогащение: преступление, представляет собой незаконное обогащение или значительное увеличение активов публичного должностного лица, превышающее его законные доходы, которое оно не может разумным образом обосновать в соотношении со своим законным доходом.

Как и с предыдущим слайдом, преподавателю предлагается ознакомиться с Разделом 1.1.2. и Разделом 2.2.1. данного Пособия и показать участникам, как данные принципы применяются в украинском законодательстве, и где существуют пробелы.

Дополнительные инструменты

1. Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступлений 1990 г.

2. Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и о финансировании терроризма 2005 г.

На **Слайде 4** преподаватель должен показать два дополнительных документа, которые могут представлять интерес для участников учебного курса, особенно в свете финансовых расследований коррупционных преступлений.

1) *Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступлений* призвана способствовать развитию международного сотрудничества и взаимной правовой помощи в ходе расследования преступлений и выявления, изъятия и конфискации доходов от преступной деятельности. Она должна помочь Государствам-участникам достичь аналогичного уровня эффективности даже в отсутствие законодательной гармонии.

Стороны обязуются, в частности:

- криминализировать отмывание доходов от преступной деятельности;
- конфисковать орудия преступлений и доходы от преступной деятельности (или имущество, стоимость которого соответствует таким доходам).

Для целей обеспечения международного сотрудничества Конвенция предусматривает следующее:

- формы следственной помощи (например, содействие в сборе доказательств, передача информации другому Государству без запроса, принятие общих способов расследования, снятие банковской тайны и т.д.);
- предварительные меры: замораживание банковских счетов, изъятие имущества для предотвращения его перемещения;
- меры по конфискации доходов от преступной деятельности: принудительное исполнение запрашиваемым Государством постановления о конфискации, принятого за границей, начало запрашиваемым Государством судопроизводства по

делу о конфискации в соответствии со своим внутренним законодательством по запросу другого Государства.

2) Конвенция Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и о финансировании терроризма 2005 г. (Варшавская конвенция) обновляет и расширяет Конвенцию Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступлений 1990 года, принимая во внимание тот факт, что финансирование терроризма может осуществляться не только через отмывание денежных средств, полученных от преступной деятельности, но также и от законной деятельности. Она усиливает договоренности, достигнутые в рамках Конвенции Совета Европы об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступлений 1990 года, и является первым обязательным международным документом, который регулирует вопросы предупреждения и контроля за отмыванием денежных средств и финансированием терроризма. Данная Конвенция также предусматривает механизм мониторинга, обеспечивающий ее надлежащее применение.

После того, как основные документы были представлены участникам, а общие концепции были обсуждены, преподаватель должен сместить акцент презентации на различные средства расследования и уголовного преследования, которые предусмотрены в указанных международных документах. Участникам будет продемонстрирован выбор таких средств, предусмотренных в Конвенции Совета Европы и Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции, с пояснениями о том, как эти средства могут быть использованы в ходе проведения расследований коррупционных преступлений.

Специальные методы расследования
– Из Конвенции ООН против коррупции

Article 50. Special investigative techniques

1. In order to combat corruption effectively, each State Party shall, to the extent permitted by the basic principles of its domestic legal system and in accordance with the conditions prescribed by its domestic law, take such measures as may be necessary, within its means, to allow for the appropriate use by its competent authorities of controlled delivery and, where it deems appropriate, other special investigative techniques, such as electronic or other forms of surveillance and undercover operations, within its territory, and to allow for the admissibility in court of evidence derived therefrom.

2. For the purpose of investigating the offences covered by this Convention, States Parties are encouraged to conclude, when necessary, appropriate bilateral or multilateral agreements or arrangements for using such special investigative techniques in the context of cooperation at the international level. Such agreements or arrangements shall be concluded and implemented in full compliance with the principle of sovereign equality of States and shall be carried out strictly in accordance with the terms of those agreements or arrangements.

3. In the absence of an agreement or arrangement as set forth in paragraph 2 of this article, decisions to use such special investigative techniques at the international level shall be made on a case-by-case basis and may, when necessary, take into consideration financial arrangements and understandings with respect to the exercise of jurisdiction by the States Parties concerned.

4. Decisions to use controlled delivery at the international level may, with the consent of the States Parties concerned, include methods such as intercepting and allowing the goods or funds to continue intact or be removed or replaced in whole or in part.

Электронное наблюдение
Агентурные операции
Использование информаторов
Проверка на неподкупность

С помощью Слайда 5 преподаватель обсудит вопрос о специальных методах расследования на примере Статьи 50 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции.

Современный беловоротничковый преступник, как правило, является высокообразованным, имеет знания в сфере экономики, финансов, информационных технологий и т.д. У него есть обширный доступ к технологиям и специализированной информации. Орудия совершения преступлений и сокрытия доходов, полученных от преступной деятельности, становятся все более и более изощренными. В качестве ответной меры необходимо внедрить на практике новые методы расследования с использованием новых технологий и знаний. Процедура расследования должна быть адаптирована под конкретный вид расследуемого преступления, если есть желание завершить расследование успешно.

Соответственно Статья 50 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции предусматривает, что в целях эффективной борьбы с коррупцией необходимо использовать специальные методы расследования. Указанная статья, в частности, упоминает контролируемые

поставки, электронное наблюдение, а также агентурные операции. Некоторые примеры инновационных методов расследования могут включать:

- **Электронное наблюдение:** Польза от этого способа является двойкой. С одной стороны, этот способ позволяет прокурорам получить веские доказательства, чтобы выдвинуть соответствующие обвинения. С другой стороны, правоохранительные органы получают возможность узнать заранее о планах участников преступного сговора, чтобы предотвратить совершение преступления. Конституционные права и гарантии ограничивают возможности электронного наблюдения, поскольку оно может нарушать права человека на неприкосновенность частной жизни. Однако права человека на неприкосновенность частной жизни (как и любое другое право) не является абсолютным и может быть ограничено при определенных обстоятельствах. В большинстве правовых систем электронное наблюдение допускается лишь в случае проведения расследований по отдельным видам преступлений, и всегда требуется решение суда;
- **Агентурные операции:** В случае, когда проведение электронного наблюдения неразрывно связано с агентурными операциями, можно добиться гораздо более высоких результатов. Такие операции могут варьироваться от простой контролируемой закупки наркотиков, незаконного ввоза товара или оружия для деятельности бизнеса под прикрытием, как, например, пивной бар, где встречаются преступные элементы и обсуждают свои дела. Спектр операций будет зависеть от законодательства, поскольку в системах прецедентного права у агентов под прикрытием есть больше свободы в отношении того, что они могут делать, в то время как в системах континентального права *агент-провокатор* всегда вызывает вопросы *agent provocateur*. Согласно прецедентному праву Европейского суда по правам человека, не допускается провоцировать совершение преступления, если у лица нет предрасположенности к этому; это означает, что сотрудник правоохранительных органов может присоединиться к преступлению после того, как оно было инициировано преступником, но не провоцировать его непосредственно;
- **Использование информаторов:** это физические лица, которые зачастую не желают давать свидетельские показания, но которые предоставляют информацию или оказывают содействие государственным органам в обмен на обещание не раскрывать их личность. Обычно мотивацией для сотрудничества является либо денежное вознаграждение, либо смягчение обвинения, которое выдвигается против них. Для получения более качественной информации от информаторов, иногда необходимо разрешать им участвовать в отдельных ненасильственных эпизодах преступной деятельности, которые в противном случае являлись бы незаконными. По этой причине рекомендуется осуществлять тесный мониторинг их деятельности, чтобы не допустить того, что информатор прикрывался своей ассоциированностью с правоохранительными органами от своей же собственной незаконной преступной деятельности;
- **Проверка на неподкупность:** данный метод в особенной степени полезен для выявления и искоренения коррупции в государственном секторе. Он делится на два вида: первый иногда именуется проверкой на «произвольную добродетель» и используется учреждениями для выявления вопросов или злоупотреблений, которые могут и не являться уголовными преступлениями, но объем, которых касается поведения. Второй тип включает в себя «интеллектуальные» проверки, которые имеют место, когда есть информация или сведения, что конкретное физическое лицо или группа лиц совершают уголовные преступления или серьезные дисциплинарные правонарушения. Во избежание провокации преступления с целью его изобличения необходимо обеспечить внимательное планирование.

После того, как участникам будет представлен обзор специальных методов расследования в соответствии с Конвенциями, преподаватель должен перейти к дискуссии о ситуации с такими специальными методами расследования в Украине (или в некоторых случаях об отсутствии

таких методов в украинском законодательстве). Соответствующую информацию можно найти в Разделе 2.3.3. настоящего Пособия.

Конфискация и изъятие доходов и инструментов коррупции

• ЗАМОРАЖИВАНИЕ
• ИЗЪЯТИЕ

Article 23 – Measures to facilitate the gathering of evidence and the confiscation of proceeds

- 1 Each Party shall adopt such legislative and other measures as may be necessary, including those permitting the use of special investigative techniques, in accordance with national law, to enable it to facilitate the gathering of evidence related to criminal offences established in accordance with Article 2 to 14 of this Convention and to identify, trace, freeze and seize instrumentalities and proceeds of corruption, or property the value of which corresponds to such proceeds, liable to measures set out in accordance with paragraph 3 of Article 19 of this Convention.
- 2 Each Party shall adopt such legislative and other measures as may be necessary to empower its courts or other competent authorities to order that bank, financial or commercial records be made available or be seized in order to carry out the actions referred to in paragraph 1 of this article.
- 3 Bank secrecy shall not be an obstacle to measures provided for in paragraphs 1 and 2 of this article.

Article 19 – Sanctions and measures

- 1 Having regard to the serious nature of the criminal offences established in accordance with this Convention, each Party shall provide, in respect of those criminal offences established in accordance with Articles 2 to 14, effective, proportionate and dissuasive sanctions and measures, including, when committed by natural persons, penalties involving deprivation of liberty which can give rise to extradition.
- 2 Each Party shall ensure that legal persons held liable in accordance with Article 18, paragraphs 1 and 2, shall be subject to effective, proportionate and dissuasive criminal or non-criminal sanctions, including monetary sanctions.
- 3 Each Party shall adopt such legislative and other measures as may be necessary to enable it to confiscate or otherwise deprive the instrumentalities and proceeds of criminal offences established in accordance with this Convention, or property the value of which corresponds to such proceeds.

• КОНФИСКАЦИЯ
• ВОЗВРАТ

С помощью следующего **Слайда 6** преподаватель перейдет к разговору о превентивных мерах, конфискации и в контексте расследования коррупционных преступлений вернется, к примеру, Статьей 19 и 23 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию.

В ходе поведения финансового расследования часто используются превентивные меры, направленные на обеспечение сохранности соответствующих активов. Статья 19 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию предусматривает меры, которые могут потребоваться Сторонам для того, чтобы наделить себя правом конфисковать орудия совершения и доходы от уголовных преступлений, квалифицированных в качестве таковых в соответствии с Конвенцией, или имущество, стоимость которого эквивалентна таким доходам.

Статья 23 Конвенции предусматривает меры, которые могут потребоваться Сторонам для выявления, розыска, замораживания и ареста орудий совершения и доходов от коррупции или имущества, стоимость которого эквивалентна таким доходам. В соответствии с этой Статьей требуется, чтобы для целей применения Статьи 19, регулирующей вопросы конфискации, каждая Страна принимала такие законодательные акты, которые могут потребоваться Сторонам для принятия необходимых предварительных мер до того, как можно будет применить меры, приводящие к конфискации. В дополнение к соответствующему расследованию, которое необходимо провести для установления суммы полученных доходов или сэкономленных расходов, а также способа размещения прибыли (открыто или нет), необходимо обеспечить, чтобы у следственных органов было право замораживать выявленные материальные и нематериальные активы в целях предотвращения их исчезновения до вынесения или исполнения решения об их конфискации.

На данном этапе важно напомнить участникам (обсудить с ними?) о различиях между замораживанием, арестом, конфискацией и возвратом имущества:

- **Замораживание** является **превентивной мерой**, применяемой в отношении банковских счетов и иных финансовых продуктов, которая не позволяет назначенному собственнику таких продуктов передвигать, передавать или преобразовывать эти активы. Счета должны быть заморожены на основании судебного приказа, зачастую ограничивающего права собственности до завершения уголовного процесса. Замораживание является мерой, которую нужно использовать аккуратно, обеспечивая ее применение в надлежащий момент в ходе процесса. Когда активы заморожены, у следователя или прокурора есть риск предупреждения подозреваемого о начале расследования, что может препятствовать отслеживанию

других активов. Также слежка за перемещением активов может привести следователя к другим счетам, где будут еще припрятаны деньги, возможно, даже доходы, полученные в результате совершения других преступлений. Если активы были заморожены слишком рано, следователь может упустить возможность выявить иные счета. С другой стороны, перевод денежных средств стал чрезвычайно простым – это можно сделать в режиме онлайн, по телефону и т.д. Это означает, что в то время как преступники очень быстро переводят свои денежные средства со счета на счет и эффективно прячут их, отслеживание таких перемещений занимает у правоохранительных органов гораздо большее количество времени, поскольку следователи связаны требованиями закона. Это также означает, что если активы были заморожены слишком поздно, мы можем потерять взятый нами след. Поэтому необходимо внимательно рассмотреть вопрос о том, когда нужно замораживать активы;

- **Арест** является **превентивной мерой**, применяемой в отношении движимого или недвижимого имущества, которая не позволяет назначенному собственнику такого имущества продавать или перемещать его, в идеале на протяжении всего уголовного процесса. При проведении ареста активов необходимо принимать во внимание некоторые вопросы. Особо следует учитывать природу активов, которые планируется арестовывать. До начала ареста необходимо внимательно изучить состав активов, есть ли среди них быстро обесценивающиеся активы, активы, требующие высоких расходов на содержание, высокорисковые активы, скоропортящиеся товары, поголовье скота и ценные породы дерева. Необходимо рассмотреть варианты, альтернативные аресту;
- **Конфискация** представляет собой **окончательную меру**, решение о принятии которой выносится в самом конце уголовного процесса. Конфискация является фактическим изменением собственника с текущего собственника на государство. Она применяется в отношении движимого или недвижимого имущества, банковских счетов и иных похожих финансовых продуктов.
- **Возврат** представляет собой процесс, посредством которого активы возвращаются в страну происхождения. Иногда будет возникать необходимость разделить активы, в зависимости от конкретного случая.

После предоставления участникам соответствующей информации о Конвенции преподаватель должен инициировать дискуссию в отношении того, что допускается по украинскому законодательству, и что участники применяют на практике. Соответствующую информацию можно найти в Разделе 2.3.8. настоящего Пособия.

Предупреждение и Выявление

- *Раздел II Конвенции ООН против коррупции*
- *40 + 9 Рекомендаций ФАТФ*
- *Украинский уголовный и уголовно-процессуальный кодексы*
- *Закон Украины о предотвращении и борьбе с легализацией доходов от коррупции*



Слайд 7 открывает тему предотвращения и выявления доходов, полученных преступным путем. Участникам будут предоставлены объяснения, что преподаватель будет использовать требования Главы II Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции и 40+9 Рекомендаций ФАТФ в качестве основы для обсуждения того, что говорит украинское законодательство, и каким образом оно может быть применено следователями и прокурорами на практике.

В качестве общего введения в данный вопрос следует упомянуть, что Глава II Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции призывает обеспечить предупреждение и выявление перевода доходов, полученных преступным путем. Превентивные меры, предусмотренные в данной главе, имеют особую важность для прокуроров и следователей, поскольку они предоставляют важные средства для эффективного финансового расследования.

Если данные меры предусмотрены, то они становятся важным источником информации для прокуроров и следователей. При эффективном финансовом расследовании всегда необходимо установить, кто получил, что и сколько, а также куда было направлено полученное, чтобы установить связь между активами и уголовным преступлением.

Политика «Знай своего клиента»

- ❑ Обязанность казино проверять личности игроков – S4
- ❑ Обязанность финансовых институций проверять личности клиентов – S5
- ❑ Обязанность финансовых институций искать информацию о клиенте (источники и пункты направления финансов) – S6



На **Слайдах 8 и 9** преподаватель продолжает тему Превентивных мер, уделяя особое внимание тем, которые необходимы для финансовых учреждений.

В частности, показывая **Слайд 8**, необходимо отметить, что применение Главы II Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции подразумевает несколько действий; во-первых, усиление тщательной проверки высокорисковых клиентов и финансовых продуктов. Должна применяться эффективная должная проверка клиентов (политика «знай своего клиента»). Это означает, что финансовые учреждения должны проверять данные, предоставляемые их клиентами, и выявлять бенефициарного собственника их счетов, уделяя особое внимание политическим деятелям.

40+9 Рекомендаций ФАТФ предусматривают следующие меры по проведению надлежащей проверке клиентов:

- идентификация клиента и подтверждение личности клиента с использованием надежных, независимых первичных документов, данных или информации;
- определение бенефициарного собственника и принятие таких разумных мер по проверке личности бенефициарного собственника, которые позволят финансовому учреждению считать, что ему известно, кем является бенефициарный собственник. Для юридических лиц и образований это должно включать принятие финансовыми учреждениями разумных мер по выяснению того, кому принадлежат права собственности на клиента и кто и как осуществляет контроль над ним;
- получение информации о целях и предполагаемом характере деловых отношений;
- проведение на постоянной основе надлежащей проверки деловых отношений и тщательный анализ сделок, совершенных в рамках таких отношений, для обеспечения того, чтобы заключаемые сделки соответствовали сведениям учреждения о клиенте, его деловой деятельности и характере рисков, в том числе, когда необходимо, об источнике средств.

Пример применения должной проверки клиента в Украине можно найти в Статье 6 Закона о легализации, который требует, чтобы лицо, отвечающее за первичный финансовый мониторинг, идентифицировало лицо, участвующее в финансовой сделке и подпадающее под финансовый мониторинг согласно данному Закону; или лицо, которое открывает счет (включая депозитный счет) на основе подаваемых документов согласно установленной процедуре, или если есть

причины полагать, что информацию в отношении личности определенного лица необходимо уточнить.

Казино являются чрезвычайно уязвимыми для отмыwania денежных средств, поскольку, с одной стороны, в казино можно легко внедрить крупные суммы денежных средств, но, с другой стороны, так же легко можно забрать доходы, полученные от азартных игр, не вызывая подозрений. Статья 15 указанного Закона предусматривает обязанность организаторов азартных игр, ломбардов и юридических лиц, проводящих любые виды лотереи, которые являются лицами, отвечающими за первичный финансовый мониторинг, проверять личность своих клиентов, требуя от них документы, удостоверяющие личность. Все сделки должны быть записаны с указанием подробной информации о природе и сумме каждой сделки и личности клиента. Данная информация должна храниться в течение пяти лет. Более того, в терминологии Статьи 15 финансовая сделка подлежит обязательному финансовому мониторингу, если ее сумма равняется или превышает 150,000 гривен, или равняется или превышает сумму в иностранной валюте, эквивалентной 150,000 гривен, если такая финансовая сделка затрагивает, например, перевод средств на анонимный (номерной) счет за границей, или выдачу выигрыша в лотерею, казино или иных выигрышей в азартных играх.

Конвенция ООН против коррупции

UNODC
United Nations Office on Drugs and Crime

UNODC/UNEP
ensuring security, serving justice,
building peace

TECHNICAL GUIDE TO THE
UNITED NATIONS
CONVENTION AGAINST
CORRUPTION

- Тщательная проверка финансовых продуктов
- Обязательный финансовый мониторинг средств превышающих 80,000 гривен – ст. 11 Закона по отмыванию
- Ведение учета
- Обязанность финансовых институций хранить как минимум 10 летние архивы – S7

Слайд 9 указывает на необходимость уделять особое внимание финансовым продуктам, которые вызывают подозрения просто по своей природе, например, когда клиент не совпадает с бенефициарным собственником (совместные счета, совместные счета по ценным бумагам, инвестиционные компании и иные коллективные инвестиции), оффшорные компании, клиенты, которые являются держателями активов без указания конкретных бенефициаров (например, дискреционный доверительный фонд), или клиенты, которые связаны профессиональными обязательствами о неразглашении информации (адвокаты или нотариусы, которые держат счета для конкретных профессиональных целей).

ФАТФ указала, что финансовые учреждения должны уделять особое внимание сложным, нетипично крупным сделкам, а также всем нетипичным моделям сделок, которые не обусловлены очевидными экономическими или законными целями. Данные сделки должны быть изучены и проанализированы, а результаты анализа переданы в компетентные органы.

В Украине примеры сделок, которые подлежат тщательной проверке, содержатся в Статье 15 Закона о легализации, согласно которой финансовая операция подлежит обязательному финансовому мониторингу в случае, если сумма, на которую она проводится, равняется или превышает 150000 гривен или равняется или превышает сумму в иностранной валюте, эквивалентной 150000 гривен, и предусматривает перевод денежных средств за границу с

последующей их выдачей получателю наличными. То же правило применяется к внесению денежных средств на счет наличными с их последующим переводом другому лицу в течение того же или следующего операционного дня.

Ведение учета является ключевым фактором для расследований. Сильная банковская система также важна. Если финансовые учреждения ведут скрупулезный учет своих сделок в течение достаточного периода времени, то отследить движение активов можно всегда. Важно помнить, что деньги в большинстве случаев оставляют «следы». Это неразрывно связано с требованием обмениваться информацией с компетентными органами других государств-участников.

Рекомендации ФАТФ о ведении учета предусматривают, что финансовые учреждения должны в течение пяти лет хранить все необходимые записи о сделках, как внутренних, так и международных. Такие записи должны позволять «реконструировать» отдельные операции (включая суммы и виды валют, если сделки совершались в иностранной валюте), и если это необходимо, служить доказательством при судебном преследовании преступной деятельности. Данные записи должны предоставляться национальным компетентным органам.

Статья 6 украинского Закона о легализации требует, чтобы субъекты первичного финансового мониторинга хранили документы относительно идентификации лиц, проводивших финансовую операцию, а также все документы, касающиеся финансовых операций, не менее пяти лет после завершения такой финансовой операции.

Преподаватель завершает обсуждение вопроса о превентивных мерах, а также общую часть презентации о международных документах и переходит к обсуждению понятия «политические деятели» на [Слайде 10](#).

Конвенция ООН против коррупции

UNODC United Nations Office on Drugs and Crime

unilri advancing security, serving justice, building peace

TECHNICAL GUIDE TO THE UNITED NATIONS CONVENTION AGAINST CORRUPTION

Определение политических деятелей

- Вулфсберг Групп: – это лица, которые осуществляют важные государственные функции в интересах государства
- Федеральная банковская комиссия Швейцарии – это лицо, выполняющее важную государственную функцию
- Руководство по межведомственным отношениям США – высокопоставленное внешнеполитическое лицо
- Банк международных расчётов – «суверены»

Члены семьи и иные близкие лица

Необходимо подчеркнуть, что в международных документах и в сфере международного сотрудничества по борьбе с коррупцией особое внимание уделяется специальной категории государственных должностных лиц – **политическим деятелям**. ФАТФ рекомендует финансовым учреждениям:

- использовать соответствующие системы управления рисками для определения того, является ли клиент политическим деятелем;
- получать разрешение старшего руководства на установление деловых отношений с такими клиентами;
- принимать разумные меры для установления источника благосостояния и источника денежных средств;

- осуществлять углубленный постоянный мониторинг деловых отношений.

Однако проблема, с которой сталкивается большинство стран, заключается в широком определении. Согласно информации от Вулфсберг Групп, политические деятели – это лица, которые осуществляют важные государственные функции в интересах государства, однако по-прежнему определение является очень широким и допускает различные толкования. Вот несколько примеров. Федеральная банковская комиссия Швейцарии определяет политического деятеля как лицо, выполняющее важную государственную функцию, в Руководстве по межведомственным отношениям США политический деятель определен как высокопоставленное внешнеполитическое лицо, а Банк международных расчётов просто определил таких лиц как «суверены».

Также нужно проявлять предосторожность в отношении лиц, которые тесно связаны с политическими деятелями, например, члены семьи и иные близкие лица. Вопрос в том, как мы определяем «семью» или «близких лиц», должен быть задан участникам учебного курса, чтобы открыть обсуждение по вопросу, как украинское законодательство определяет «политических деятелей», какие стратегии / способы могут применяться при проведении расследования в отношении указанных лиц, и т.д.

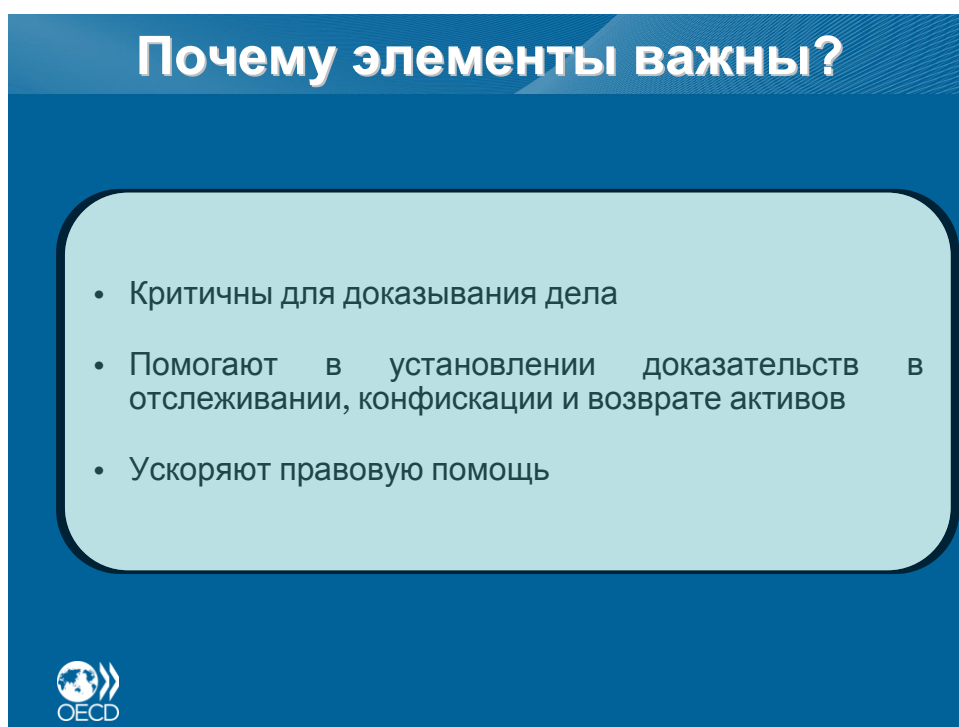
В этой связи было бы полезно поднять вопрос о **декларациях об имуществе и доходах государственных должностных лиц**, а также о том, как такие декларации могут быть использованы для отслеживания доходов политических деятелей.

В заключение необходимо подчеркнуть, что большинство беловоротничковых преступников никогда не будет владеть активами под своими собственными именами. Эти преступники будут делать все, что только потребуется, чтобы скрыть свои незаконно полученные доходы, а это означает, что для этих целей они будут использовать своих близких родственников и доверенных лиц. При проведении расследования всегда нужно проводить проверку в отношении их супругов, детей и деловых партнёров. Когда потребуются банковская информация, рекомендуется также запросить аналогичную информацию в отношении супруга(-и), детей и т.д., проанализировать информацию о принадлежащем им имуществе и стиле их жизни. В большинстве случаев они будут скрывать активы в интересах основного подозреваемого, но и сами также могут стать объектом расследования в качестве исполнителей или соучастников.

3.3.2. Лекция 2 – Элементы состава коррупционных преступлений


Лекция 2 состоит из 12 слайдов и занимает около 90 минут, включая время на обсуждение. За этой лекцией следует семинар по данной теме.

Теоретическая часть презентации напомнит участникам о том, как разбирать правонарушения (преступления) на различные составляющие элементы. Данная лекция будет чрезвычайно интерактивной. После лекции участники проведут анализ отдельных украинских законов, основываясь на своем понимании соответствующего украинского законодательства. Участники подготовят презентации, в которых будут обобщены выводы, сделанные ими в процессе семинара, которые будут критически прокомментированы преподавателями и обсуждены группой на пленарной сессии.



Почему элементы важны?

- Критичны для доказывания дела
- Помогают в установлении доказательств в отслеживании, конфискации и возврате активов
- Ускоряют правовую помощь



Лекция начнется со **Слайда 1** и обсуждения, почему элементы состава преступления важны для эффективного расследования и уверенного обвинения, которое выдержит все стадии обжалования. Понимание элементов состава преступления не только обеспечивает доказывание фактов по уголовному делу, но также помогает следователю формировать доказательства, необходимые для выявления, отслеживания, конфискации и, в конечном итоге, возвращения доходов, полученных в результате совершения преступления. В результате, преступнику наступают на его самую больную мозоль: а именно – его карман, и ему не позволяют наслаждаться своими доходами, полученными преступным путем. Глубокие знания элементов состава преступления также могут способствовать оказанию эффективной взаимной правовой помощи в иностранных государствах, в частности, по делам о совершении коррупционных и иных тяжких экономических преступлений, когда очень часто преступник скрывает за границей доходы от своей преступной деятельности.

Эффективность любого расследования представляет наивысшую важность, поскольку в конечном итоге она определяет качество доказательств, представляемых в суде. Важно отметить, что ключевыми являются сбор доказательств определенным образом, который делает их допустимыми, и необходимость доказывать элементы состава преступления. Например, важно получить надлежащее одобрение для прослушивания телефонных переговоров, но также важно обеспечить наличие доказательств, которые будут лежать в основе обвинений,

предъявляемых соответствующему лицу. Если доказательство будет признано недопустимым или не имеющим отношения к делу или неспособным подтвердить элементы состава соответствующего преступления, то это может привести к тому, что обвиняемый будет оправдан или обвинительный приговор будет обжалован в процессе апелляции.

Уголовные системы традиций гражданского права разграничивают умысел в широком смысле слова (*dolus directus* и *dolus eventualis*) и неосторожность. Неосторожность не влечет уголовную ответственность, если только конкретный состав преступления не предусматривает наказание.

В большинстве стран *mens rea* (*субъективная сторона преступления*) ниже по сравнению с *dolus directus* (*прямой умысел*), или цель и знание, гарантирует полную уголовную ответственность обвиняемого лица. Общими стандартами являются небрежность и *dolus eventualis* (*косвенный умысел*). Лицо действует с *dolus eventualis* (*косвенным умыслом*) – в отличие от *dolus directus* (*прямого умысла*), с одной стороны, и по неосторожности, с другой стороны, – если оно знает, что материальный элемент, включенный в определение преступления (например, смерть лица) может стать результатом его поведения и ‘примиряется’ или ‘мирится’ с этим фактом. Небрежность, которая является характерным элементом в традиции прецедентного права, также находится где-то между (прямым) умыслом и неосторожностью. Согласно данной концепции обвиняемый признается виновным и несет ответственность за умышленное создание риска, что реализуется посредством совершения преступления.

Для анализа в классе были отобраны два преступления: одно преступление, которое признается таковым согласно Конвенции Совета Европы, и второе преступление, которое признается таковым согласно Уголовному кодексу Украины, чтобы показать, как применяются одни и те же принципы, и вовлечь участников в процесс идентификации элементов состава преступления в соответствии с украинским законодательством.

Правонарушение

Статья 3

Пассивный подкуп национальных государственных должностных лиц

Каждая Сторона принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться для того, чтобы квалифицировать в качестве уголовных преступлений в соответствии с ее внутренним правом испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества, с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций, когда это сделано преднамеренно.

— Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

Первый вид преступления, который будет обсуждаться в процессе лекции, является положение о подкупе национальных государственных должностных лиц, а именно получение взятки, содержащееся в Статье 3 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию. Ее текст приведен на [Слайде 2](#). Данный вид преступления был выбран, поскольку он является самой простой и наиболее базовой формой коррупционного преступления, но в то же время включает в себя концепцию государственного должностного лица, которую необходимо обсудить в классе.

Согласно Статье 3 взяточничество подразделяется на две широкие категории: 1) когда государственное должностное лицо «испрашивает» или «требует» взятку, и 2) когда государственное должностное лицо «получает» или «принимает» взятку.

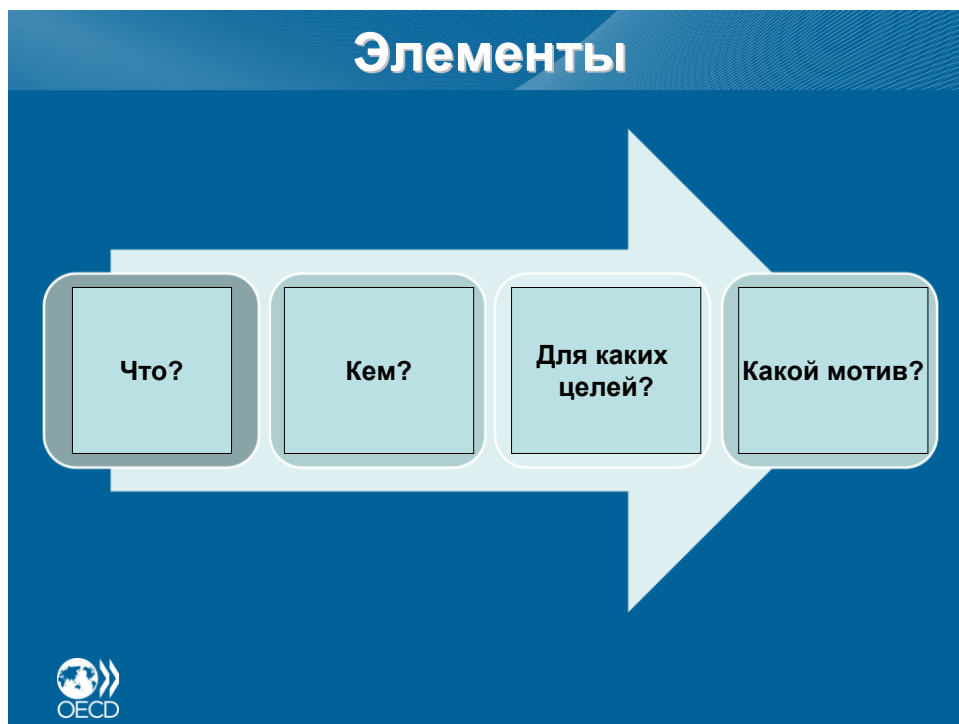
Испрашивание или **требование** взятки имеет место, когда государственное должностное лицо указывает другому лицу, что последнее должно заплатить взятку, с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения. Деяние признается оконченным, как только государственное должностное лицо запросит или потребует взятку; наличие **соглашения** между взяткодателем и государственным должностным лицом не требуется. Более того, лицо, у которого требовали взятку, не обязательно должно быть осведомлено или необязательно должно было получить требование о выплате взятки (например, требование о выплате взятки было перехвачено правоохранительными органами до того, как оно было доставлено адресату). И наоборот, **получение** или **принятие** взятки имеет место только тогда, когда государственное должностное лицо фактически берет взятку.

«Испрашивание» может, например, относиться к одностороннему действию, когда государственное должностное лицо сообщает другому лицу, прямо или косвенно, что это лицо должно будет «заплатить» с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения. При этом не играет никакой роли, были ли предприняты какие-либо действия в ответ на такое испрашивание, поскольку испрашивание само по себе является сутью преступления. Таким же образом не имеет никакого значения, испрашивало ли государственное должностное лицо неправомерную выгоду для себя лично или для кого-либо еще.

«Получение» может, например, означать фактическое принятие выгоды, либо непосредственно самим государственным должностным лицом, либо кем-либо еще (супругом/супругой, коллегой, организацией, политической партией и т.д.) для самого себя или для кого-либо еще. Последний случай подразумевает, по крайней мере, какое-либо принятие со стороны государственного должностного лица. Опять же, могут быть вовлечены посредники: факт вовлечения посредника, который расширяет границы пассивного взяточничества посредством включения косвенных действий со стороны государственного должностного лица, в обязательном порядке влечет за собой выявление уголовной природы поведения государственного должностного лица, вне зависимости от того, действовал ли посредник добросовестно или нет.

Если имеет место одностороннее испрашивание или коррупционная договоренность, важно, чтобы действие или бездействие со стороны государственного должностного лица произошло после того, как такое испрашивание или коррупционное действие имело место, поскольку в этом случае не имеет никакого значения, в каком момент времени происходит фактическое получение неправомерной выгоды. Поэтому согласно Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию получение выгоды после того, как государственное должностное лицо совершило действие, без предварительного предложения, испрашивания или принятия не является преступлением.

Самое время перейти к анализу Статьи 3 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию; преподаватель должен перейти на [Слайд 3](#).



При изучении и понимании элементов состава конкретного преступления часто бывает полезно задавать вопросы «Что?», «Кем/кто?» и «Для каких целей?». Такие вопросы побуждают участников применять логический анализ формулировки соответствующей статьи и проводить ее систематический разбор на элементы. Например, задавая себе вопрос о том, что именно запрещает данная статья, участник помогает себе в идентификации уголовного поведения или действия, которое законодатель планирует криминализировать.

Правонарушение – Действие?

Статья 3
Пассивный подкуп национальных государственных должностных лиц

Каждая Сторона принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться для того, чтобы квалифицировать в качестве уголовных преступлений в соответствии с ее внутренним правом испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества, с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций, когда это сделано преднамеренно.

— Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

OECD

Данный **Слайд 4** должен быть показан участникам сам по себе, без подчеркивания текста «испрашивание или получение... прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества». Цель – позволить участникам самостоятельно прочитать полный текст до того, как им будет задан вопрос «Что является запрещенным поведением по данной статье?»

Запрещенное поведение включает в себя объект испрашивания, получения, принятия или обещания, т.е. неправомерное преимущество. Важно подчеркнуть, что запрещенное поведение не существует в вакууме, а распространяется на испрашивание, получение и т.д. именно ненадлежащего преимущества. После того, как участники согласятся, что первым элементом данного преступления является «испрашивание или получение... прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества», преподаватель может кликнуть мышкой на слайде, чтобы подчеркнуть фразу. Участники должны просто взглянуть на нее еще раз, затем слайд будет сменен следующим.


Правонарушение: Действия

Article 3 – Passive bribery of domestic public officials

Each Party shall adopt such legislative and other

...испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества...

promise of such an advantage, to act or refrain from acting in the exercise of his or her functions.

 Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

Цель **Слайда 5** – показать действие в отдельности, для ясности. Преподаватель может захотеть воспользоваться данной возможностью, чтобы объяснить, что посредством включения глагола «принимать» совершение данного преступления завершается простым принятием обещания, поэтому для предъявления обвинения сам факт платежа не играет никакой роли.

Преподаватель также может захотеть воспользоваться возможностью и объяснить, что посредством включения слова «преимущество» законодатель хотел расширить смысл имущества и не ограничивать закон концепцией финансовой выгоды или материального имущества. Преимуществом может быть все, что угодно. Получаемые неправомерные преимущества, как правило, имеют экономическую природу, но также могут носить и нематериальный характер. Важно, что преступник (или любое другое лицо, например, родственник) находится в более выгодном положении, чем он был до совершения преступления, и что у него не было прав на преимущество или выгоду. Такие преимущества могут включать в себя, например, денежные средства, оплаченные путешествия, займы, еду и напитки, более быстрое рассмотрение вопроса, лучшие карьерные перспективы, и т.д.

Более того, неправомерное преимущество необязательно должно быть предоставлено непосредственно самому государственному должностному лицу: оно может быть предоставлено также и третьей стороне, например, родственнику, организации, к которой принадлежит государственное должностное лицо, политической партии, в которой это лицо состоит. Когда предложение, обещание или подарок адресован третьей стороне, государственному должностному лицу должно, по крайней мере, стать об этом известно в какой-то момент времени. Независимо от того, является ли само государственное должностное лицо или третья сторона получателем или бенефициаром неправомерного преимущества, сделка может проходить через посредников.

Правонарушение – Предмет?

Статья 3

Пассивный подкуп национальных государственных должностных лиц

Каждая Страна принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться для того, чтобы квалифицировать в качестве уголовных преступлений в соответствии с ее внутренним правом испрашивание или получение **кем-либо из ее государственных должностных лиц**, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества, с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций, когда это сделано преднамеренно.



– Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

Следующий **Слайд 6** посвящен такому элементу состава преступления как «субъект». Слайд с текстом должен быть показан сам по себе, без подчеркивания фразы «кем-либо из ее государственных должностных лиц». Цель – позволить участникам самостоятельно прочитать полный текст до того, как им будет задан вопрос «Кто является лицом, совершающим данное деяние?»

Скорее всего, участники ответят, что данная Статья говорит о «любом государственном должностном лице».

Теперь стало очевидно, что Статья 3 определяет пассивное взяточничество исключительно в отношении государственного должностного лица. Согласно Статье 3 «исполнителем преступления» может быть только государственное должностное лицо в рамках определения Статьи 1 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, которая дает определения соответствующих терминов. Существенными элементами деяния государственного должностного лица являются испрашивание или принятие неправомерного преимущества или же принятие предложения или обещания такого преимущества.

Правонарушение: Предмет

... кем-либо из ее государственных должностных лиц испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц...



...испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества...



—Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

После того, как участники согласятся, что вторым элементом данного преступления является «кто-либо из ее государственных должностных лиц», преподаватель может перейти к следующему [Слайду 7](#).

Целью данного слайда является показ элементов по отдельности, для ясности. Преподаватель может захотеть спросить участников, почему они рассматривают определение «государственного должностного лица» в контексте Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию.

На самом деле, согласно Статье 1 Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию, «государственным должностным лицом» считается лицо, определяемое как «государственный служащий», «должностное лицо», «мэр», «министр» или «судья» в национальном праве государства, в котором данное лицо выполняет эту функцию, как она определяется в уголовном праве. Поэтому уголовно-правовому определению отдается приоритет. Когда идет речь об участии государственного должностного лица государства, осуществляющего уголовное преследование, это означает, что будет применяться определение, содержащееся в национальном законодательстве.

Поэтому обязательно нужно обеспечить понимание участниками того, насколько важно правильно идентифицировать лицо, указанное в соответствующем законодательстве, поскольку в противном случае невозможность такой идентификации может привести к оправданию подсудимого на основании того, что сторона обвинения не смогла доказать элемент преступления.

Правонарушение – Объект?

Статья 3

Пассивный подкуп национальных государственных должностных лиц

Каждая Сторона принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться для того, чтобы квалифицировать в качестве уголовных преступлений в соответствии с ее внутренним правом испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества, с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций, когда это сделано преднамеренно.



–Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

Следующий **Слайд 8** касается такого элемента состава преступления как «цель». Слайд с текстом должен быть показан сам по себе, без подчеркивания фразы «совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций». Цель – позволить участникам самостоятельно прочитать полный текст до того, как им будет задан вопрос «Что является целью коррупционного платежа или передачи неправомерного преимущества?»

Как было указано выше, «получение» или «принятие» может, например, означать фактическое получение выгоды, либо непосредственно государственным должностным лицом для самого себя или для кого-либо еще. Последний пример подразумевает, по крайней мере, некий вид принятия со стороны государственного должностного лица.

На данной стадии может быть полезно указать, что если есть одностороннее испрашивание или коррупционная договоренность, важно, чтобы действие или бездействие со стороны государственного должностного лица произошло после того, как такое испрашивание или коррупционное действие имело место, поскольку в этом случае не имеет никакого значения, в каком момент времени происходит фактическое получение неправомерной выгоды. Поэтому согласно Конвенции Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию получение выгоды после того, как государственное должностное лицо совершило действие, без предварительного предложения, испрашивания или принятия не является преступлением.

Правонарушение: Объект

... совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций...

domestic public officials

... кем-либо из ее государственных должностных лиц испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц...

committed intentionally the request or receipt by any of its public officials, directly or indirectly, of

...испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества...



–Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

После того, как участники согласятся, что третьим элементом данного преступления является ситуация, когда лицо «совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций», преподаватель может кликнуть мышкой на слайде, чтобы подчеркнуть фразу. Участники должны просто взглянуть на нее еще раз, затем слайд будет сменен следующим.

Цель **Слайда 9** – показать элементы по отдельности, для ясности.

Правонарушение – *Mens Rea - Dolus?*

Статья 3

Пассивный подкуп национальных государственных должностных лиц

Каждая Сторона принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться для того, чтобы квалифицировать в качестве уголовных преступлений в соответствии с ее внутренним правом испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества, с тем чтобы это должностное лицо совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций, когда это сделано преднамеренно.



–Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

Следующий **Слайд 10** ссылается на “*mens rea*” (*субъективную сторону преступления*) или элемент умысла. Слайд с текстом должен быть показан сам по себе, без подчеркивания слов «когда это сделано преднамеренно». Цель – позволить участникам самостоятельно прочитать полный текст до того, как им будет задан вопрос «Где в тексте мы можем найти элемент умысла или психический элемент?»

После того, как участники согласятся, что четвертым элементом данного преступления является термин «когда это сделано преднамеренно», преподаватель может кликнуть мышкой на слайде, чтобы подчеркнуть фразу. Участники должны просто взглянуть на нее еще раз, затем слайд будет сменен следующим.


Правонарушение: Mens Rea - Dolus

... когда это сделано преднамеренно...

... совершило действия или воздержалось от их совершения при осуществлении своих функций...

... кем-либо из ее государственных должностных лиц испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц...

... испрашивание или получение кем-либо из ее государственных должностных лиц, прямо или косвенно, какого-либо неправомерного преимущества для самого этого лица или любого иного лица, или же принятие предложения или обещания такого преимущества...

 —Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

В этот момент времени преподаватель может захотеть спросить участников, что, по их мнению, способствует доказыванию виновной воли, и что необходимо предъявить, чтобы психическое состояние преступника совпало с психическим состоянием, которое требуется по закону для рассматриваемого преступления. Как уже было указано выше, в общем, существуют четыре различных психических состояния, которые могут потребовать анализа в контексте любого уголовного преступления, а именно целенаправленность (прямой умысел), знание, небрежность или неосторожность.

По завершении каких-либо возможных обсуждений по данному вопросу можно перейти к следующему слайду.

Цель данного **Слайда 11** - показать элементы по отдельности, для ясности. Преподаватель может захотеть завершить лекцию, подчеркнув, что “*mens rea*” (*субъективная сторона преступления*) должна вытекать из фактических обстоятельств уголовного преступления.

Для следующего **Слайда 12** преподаватель может выбрать любое коррупционное преступление из Уголовного кодекса Украины, например, Статью 368 о получении взятки, и пройти через те же шаги, что и выше, попросив участников задать все вопросы и выявить все элементы состава данного преступления.

Уголовный кодекс Украины

Например:
Статья 368 – Получение взятки



Семинар по теме «Элементы состава коррупционных преступлений»

В процессе данного семинара участники будут разбиты на четыре или пять групп. Рекомендуется выделить 60 минут для проведения семинара.

Участников попросят проанализировать дела в отношении коррупционных и иных преступлений и определить, какие положения уголовного законодательства должны быть применены для квалификации этих преступлений, а также какие можно выявить элементы составов преступлений, и какие могут быть использованы доказательства для подтверждения каждого такого элемента состава преступления. Каждая группа получит описание по одному делу и должна будет ответить на следующие три вопроса:

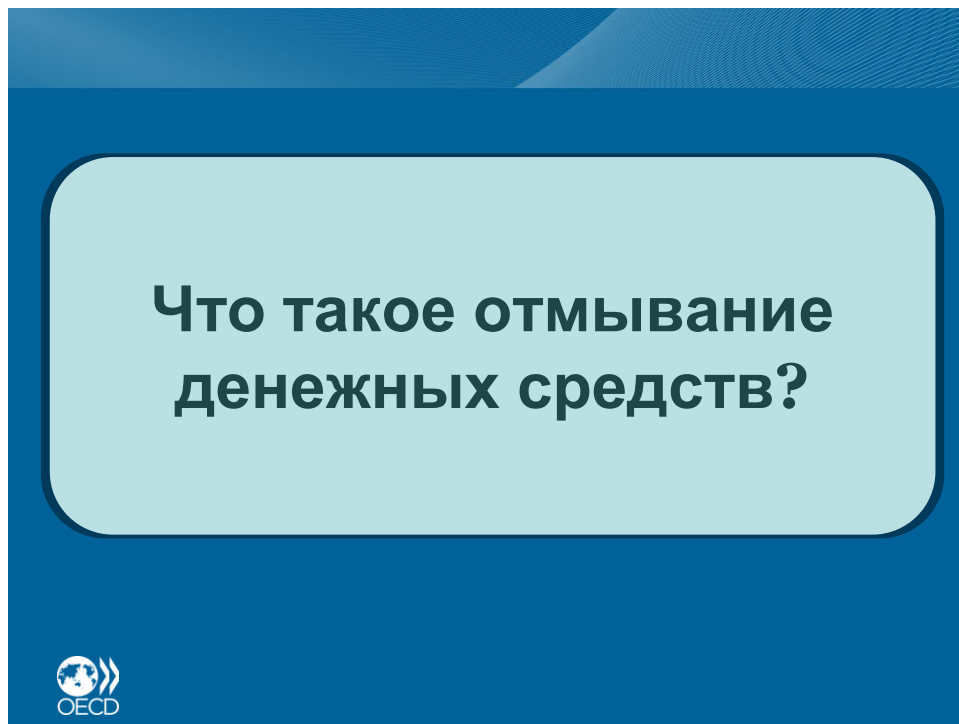
1. Какой состав уголовного преступления лучше всего соответствует описанным фактам?
2. Какие можно выделить элементы состава преступления?
3. Какие доказательства вы будете использовать для подтверждения каждого из таких элементов состава преступления?

Преподаватель может помочь студентам и дать им подсказки в отношении выработки гипотезы в начале расследования. Это позволит им подготовить план расследования, с помощью которого они смогут собрать все необходимые доказательства, которые будут использованы прокурорами для доказывания в суде всех элементов состава преступления по отдельности. Каждая группа должна будет назначить одного представителя, который сделает для класса презентацию по полученным результатам расследования, проведенного группой. Члены других групп будут приглашены к обсуждению презентаций каждой команды. Преподаватель даст каждой команде свою оценку.

Три дела разработанных для целей данного семинара находятся на компакт-диске и должны быть распечатаны заранее и розданы в ходе семинара.

3.3.3. Лекция 3 – Отмывание денежных средств

В рамках данной лекции будет сделан обзор (1) концепции отмывания денежных средств, (2) различных стадий отмывания денежных средств, которые имеют место на практике, (3) связей между отмыванием денежных средств и коррупцией, а также (4) положений украинского законодательства, касающихся отмывания денежных средств. Лекция 3 состоит из 9 слайдов, ее продолжительность составляет около 90 минут, включая время для обсуждения.



Преподаватель должен начать **Слайд 1** с просьбы для студентов дать свое определение термина «отмывание денежных средств». Большинство определений будет включать в себя заявления о том, что отмывание денежных средств заключается в том, что берутся денежные средства, полученные преступным путем, и посредством использования различных сделок указанные денежные средства превращаются в законно полученные. Такие определения следует принять и дополнить. Однако целью данного упражнения является подготовка почвы для дальнейшего объяснения, что отмывание денежных средств – это «то, как это определяет закон». Соответствующие пояснения будут даны ниже.

205 млн. долларов США



На [Слайде 2](#) размещена реальная фотография 205 миллионов долларов США, которые были конфискованы в скромном доме в Мехико Сити. Источником этих денежных средств была продажа прекурсоров, которые использовались для незаконного производства наркотических средств. Цель данного слайда – показать, что у лица, которое обладало такими деньгами, не было хорошей схемы по отмыванию денежных средств. Это подтверждается тем фактом, что никто не захотел бы держать такую огромную сумму наличных денежных средств в одном месте, поскольку очень велик риск того, что они будут уничтожены, украдены или конфискованы правоохранительными органами. В дополнение к этому перевезти или даже потратить такую большую сумму денежных средств не так и просто. Обычно траты больших сумм вызывают подозрения.

Поэтому очевидно, что у данного лица не было эффективной схемы по отмыванию денежных средств, которая позволила бы ему быстро поместить денежные средства в финансовую систему, где они могли бы перемещаться по миру с помощью банковских переводов в течение нескольких секунд и могли бы использоваться для приобретения активов, вызывая гораздо меньше подозрений. Следует обратить внимание, что масштабные схемы по отмыванию денежных средств зачастую требуют наличия системы, позволяющей помещать денежные средства в финансовую систему.

Движение денег



Слайд 3 представляет собой карту мира, которая показывает, каким образом денежные средства могут быстро перемещаться по миру, попадая в финансовые центры для последующей легализации (отмывания), и становиться доступными для немедленного использования для приобретения активов. Важно отметить, что каждый перевод денежных средств может использоваться в качестве частичного доказательства одного из элементов обвинения в отмывании денежных средств.

Отмывание денежных средств



Слайд 4 является ключевым в данной презентации. В начале лекции был задан вопрос «Что такое отмывание денежных средств?». В ответ были даны различные определения. Однако, для целей правоприменительной деятельности (расследования, уголовного преследования и судебного разбирательства) нам важно получить не общие определения отмывания денежных

средств, а конкретные формулировки закона и элементы состава преступления, предусмотренные национальным законодательством. Поэтому для каждой страны отмывание денежных средств - это «то, как это определяет национальный закон». Это продемонстрировано на [Слайде 5](#), отображающем особенности отмывания денежных средств как преступления, предусмотренного национальным законодательством Украины.

Отмывание денежных средств

Уголовный кодекс Украины

Статья 209 Легализация (отмывание) доходов, полученных от преступлений

OECD

[Слайд 6](#) показывает три стадии отмывания денежных средств. Данные стадии необходимо обсудить, поскольку эти термины использовались на протяжении многих лет и участники, возможно, о них уже слышали. Обсуждение проводится без привязки к закону. Очень важно подчеркнуть, что это всего лишь общие термины, которые используются для описания процесса отмывания денежных средств и которые не имеют **никакого отношения** к закону. Данные термины нельзя найти в тексте законов, и поэтому они **не являются элементами составов преступлений**.



Пояснения к данным общим терминам можно найти на сайте Управления Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности (UNODC, http://www.unodc.un.or.th/money_laundering/), как указано ниже:

«Процесс отмывания денежных средств может быть разбит на три этапа – *размещение, расслоение и интеграцию*. Лучше всего их рассматривать в качестве единого процесса.

Стадия *размещения* представляет собой первичное помещение доходов от преступной деятельности в финансовую систему. Данная стадия служит двум целям – она освобождает лицо, совершившее преступление, от необходимости хранить и физически оберегать крупную сумму наличных денежных средств и размещает эти денежные средства в законной финансовой системе. Стадия размещения считается самой рискованной, поскольку именно на этой стадии шансы вызвать подозрения являются самыми высокими.

Данная первая стадия передачи крупной суммы наличных денежных средств, полученных от торговли наркотиками или иных преступлений, часто заключается в незаконном ввозе этих денежных средств из одной страны в другую. Суммы незаконно перевозимых наличных денежных средств постоянно растут по мере введения новых требований в отношении осуществления мониторинга за перемещением наличных денежных средств через коммерческие и финансовые учреждения.

После стадии размещения начинается стадия расслоения, которая обычно состоит из серии сделок, предназначенных для сокрытия источника денежных средств. Стадия *расслоения* является наиболее сложной и наиболее международной по своей природе. Например, в процессе этой стадии отмывание денежных средств может начаться с электронного перевода денежных средств из одной страны в другую, затем они будут разделены на инвестиции посредством помещения в сложные финансовые опционы или размещения на внешних рынках, при этом перемещаться они будут постоянно, чтобы усложнить их поиск, каждый раз будут использоваться пробелы или нестыковки в законодательстве, а также несовершенство и задержки в процессе сотрудничества между судебными или полицейскими органами. Страны, не имеющие развитого законодательства, помогают преступникам, осуществляющим легализацию (отмывание) денежных средств, полученных преступным путем, тем, что эти страны не позволяют следователям отслеживать прохождение незаконно таких незаконных денежных средств через их финансовую систему.

Финальной стадией процесса отмыwania денежных средств является стадия *интеграции*, поскольку именно на этой стадии денежные средства возвращаются к преступникам, и создается ощущение, что эти денежные средства получены из законных источников. Будучи размещенными изначально в виде наличных денежных средств, затем прошедшие через процесс расслоения через ряд финансовых операций, теперь когда-то полученные преступным путем доходы являются полностью интегрированными в финансовую систему и могут быть использованы для любых целей, включая финансирование другие преступлений.»

Слайд 3 опять используется для описания концепции размещения, расслоения и интеграции на практике. Полученные преступным путем доходы могут быть изначально размещены на банковском счете в Украине, а затем многократно переведены со счета на счет по всему миру с целью расслоения денежных средств. Расслоение существенно усложнит процесс отслеживания денежных средств и является попыткой скрыть фактический незаконный характер этих денежных средств. Финальная стадия, интеграция, наступит, когда денежные средства будут возвращены в Украину или использованы для покупки активов в другом государстве.



Слайд 7 используется, чтобы подчеркнуть, что эти два вида преступной деятельности напрямую связаны друг с другом, и поэтому расследования соответствующих преступлений должны быть объединены в одно. Доходы, полученные от совершения коррупционного преступления, зачастую проходят легализацию (отмывание) для целей сокрытия денежных средств. Отслеживание этих доходов поможет:

- доказать, кто является бенефициарным собственником денежных средств;
- доказать факт совершения коррупционного преступления;
- доказать факт совершения преступления, заключающегося в отмывании денежных средств;
- отследить активы;
- в конечном итоге осуществить конфискацию и возвращение активов.

Поэтому между коррупционной деятельностью и отмыванием денежных средств есть постоянная прочная связь. Расследование коррупционных преступлений, расследование отмывания денежных средств, отслеживание активов и возвращение похищенных государственных активов – все это является элементами одного дела.

Причины для расследования отмывания денежных средств

- Отслеживание имущества для изъятия
 - Расширение расследования
 - Возможность привлечения к ответственности всех участников
- Привлечение к ответственности лидеров



Есть большая польза от проведения расследования преступления, заключающегося в отмывании денежных средств, как указано на [Слайде 8](#) ниже. Расследование отмывания денежных средств приведет к отслеживанию денежных потоков, что в свою очередь естественно приведет к отслеживанию активов. Расследование также будет расширено для выявления других лиц, осуществляющих коррупционную деятельность и отмывание денежных средств. Большинство коррумпированных лиц будет иметь долю в сумме доходов, и поэтому их можно часто выявить в процессе отслеживания. Лица, которые умышленно содействуют отмыванию (легализации) денежных средств, полученных преступным путем, также могут быть идентифицированы. В ходе такого отслеживания можно будет не только идентифицировать этих лиц, но также собрать большой объем доказательств, которые понадобятся для подтверждения различных элементов состава уголовного преступления, по которому можно будет предъявить обвинения. Расследование преступления, заключающегося в отмывании денежных средств, приведет следователей к бенефициарному собственнику отслеживаемых активов. В конечном итоге можно будет выйти на руководителя или основных соучастников преступления. Возможно, коррумпированный чиновник отгородил себя от мошеннического контракта или похищенных средств, но с помощью бенефициарного собственника похищенных активов можно будет идентифицировать настоящего преступника.

Схема в сравнении с законом



Финальный **Слайд 9** в этом разделе является напоминанием того, что термины Размещение, Расслоение и Интеграция представляют собой слова, которые описывают процесс отмыwania денежных средств и могут оказаться полезными для понимания схем отмыwania денежных средств, полученных преступным путем. Однако они не являются элементами состава преступления и не могут быть использованы в процессе доказывания версии по делу или представления доказательств. Для целей уголовного преследования отмыwanie денежных средств, полученных преступным путем, представляет собой «то, как это определяет закон Украины». Элементы составов преступлений, связанных с отмыwанием денежных средств, полученных преступным путем, и коррупцией, подробно проанализированы в разделе «Элементы состава преступления» выше.

3.3.4. Лекция 4 – Методы финансового расследования

Лекция 4 состоит из 11 слайдов и занимает около 90 минут, включая время на обсуждение. За этой лекцией последует семинарское занятие по данной теме. Для получения дополнительной информации по данной теме преподаватели должны предложить студентам обратиться к Разделам 2.3.5. и 2.4. данного пособия.

В начале лекции во время вступительного слова преподаватель должен подчеркнуть, что дела о совершении коррупционных преступлений обычно включают в себя хищение и присвоение денежных средств государственными должностными лицами или получение денежных средств извне (частные деньги) от граждан или юридических лиц в качестве взяток. Небольшой процент дел о совершении коррупционных преступлений касается нематериальных вознаграждений, например, услуги сексуального характера или незаконное продвижение по службе. Указанные нематериальные типы коррупции не входят в предмет данного учебного курса.

Расследование крупномасштабных коррупционных преступлений с материальной составляющей всегда должно быть сфокусировано на том, каким образом выплачивались денежные средства, и кто в итоге получил выгоду. Данный аспект финансового расследования может быть реализован различными путями в зависимости от обстоятельств и должен быть всегда нацелен на доказывание дохода, полученного в результате совершения коррупционного преступления.

Доказывание дохода, полученного в результате совершения коррупционного преступления

- Метод анализа конкретного элемента
- Доказывание факта взяточничества с помощью прямых доказательств
- Косвенные методы доказывания получения незаконного дохода
- Доказывание реальной цели серии притворных или мошеннических сделок



На **Слайде 1** представлены основные виды финансового расследования, изложенные ниже:

- **Метод анализа конкретного элемента** с использованием прямых доказательств;
- **Доказывание факта взяточничества с помощью прямых доказательств** посредством применения маркированных купюр и видеозаписи;
- **Косвенные методы доказывания получения незаконного дохода** с использованием косвенных (дополнительных) доказательств;
- Доказывание реальной цели серии **притворных или мошеннических сделок** с использованием косвенных (дополнительных) доказательств.

Какие же виды дел или примеры фактических обстоятельств могут потребовать использовать один из вышеуказанных методов? Вот некоторые примеры того, когда каждый из указанных способов финансового расследования может быть использован в целях обеспечения доказательств по уголовному делу.

Метод анализа конкретного элемента

Данный метод используется, когда можно проследить, что государственное должностное лицо получило выгоду от конкретных выплат взяток или незаконного присвоения государственных средств. С помощью доказательства можно напрямую подтвердить связь между коррупционной деятельностью и стоимостью, полученной государственным должностным лицом.

Пример: Директор Агентства по государственным закупкам одобрил крупный контракт с единственным поставщиком, компанией «Эдвансд Текнолоджи Корпорейшн», в нарушение директивы о государственных закупках. Была выявлена фальшивая документация, подготовленная директором, которая позволила одобрить контракт. Есть документальное подтверждение того, что компания «Эдвансд Текнолоджи Корпорейшн» оплатила приобретение автомобиля «Мерседес», который принадлежит Директору по государственным закупкам. Это прямое доказательство, которое подтверждает покупку конкретного элемента (имущества) с выгодой для государственного должностного лица, которое одобрило мошенническим образом полученный контракт. В этом случае нет необходимости использовать косвенный метод доказывания дохода (как описано ниже), поскольку имеющееся доказательство является конкретным и прямым.

Доказывание факта взяточничества с помощью прямых доказательств

Операция под прикрытием или секретная операция может помочь получить прямое доказательство факта взятки. В редких случаях информатор или представитель частной компании может предоставить информацию государственным должностным лицам, что имел факт вымогательства у него взятки со стороны государственного должностного лица. В этом случае, возможно, понадобится установить оборудование для аудио- и видеонаблюдения, которое будет документировать факт передачи взятки.

Пример: Представитель частной компании сообщил правоохранительным органам, что государственное должностное лицо вымогало взятку у его компании в обмен на заключение выгодного контракта. Запланирована секретная операция. С государственным должностным лицом была назначена встреча в номере гостиницы. Номер оборудован скрытыми аудио- и видеозаписывающими устройствами. Представителю частной компании также выданы помеченные денежные купюры, которые он должен передать государственному должностному лицу, если последнее продолжит вымогать взятку. Встреча состоялась, государственное должностное лицо продолжило вымогать взятку в обмен на заключение контракта, в результате чего чиновник получил помеченные купюры в качестве взятки. Данная запись была успешно записана на аудио- и видеооборудование. Опять же в этом случае нет необходимости использовать косвенный метод доказывания дохода (как описано ниже), поскольку имеющееся доказательство является конкретным и прямым.

Косвенные методы доказывания получения незаконного дохода

Если незаконное получение дохода государственным должностным лицом нельзя отследить напрямую, тогда может потребоваться косвенный метод доказывания для подкрепления доказательств совершения коррупционных платежей. Например, если есть возможность доказать, что в течение определенного периода времени государственное должностное лицо потратило денежные средства в объеме, который существенно превышает его законный доход, это может быть использовано в качестве косвенного (дополнительного) доказательства получения этим лицом незаконного дохода. В делах о совершении коррупционных преступлений или отмывании денежных средств такой тип доказательства может быть использован в сочетании с другими доказательствами, которые выявят коррупционную деятельность, включая, например, аукционы / торги с участием подставных лиц или незаконное присвоение средств.

Существуют два основных метода доказывания факта получения незаконного дохода с использованием косвенного метода: *Метод анализа чистой стоимости* и *Метод анализа источника и использования денежных средств* (также упоминаемый как *Метод расходов*). Также есть еще два метода именуемых *Метод анализа наличных расходов* и *Метод анализа банковских вкладов*, но они используются менее регулярно.

Метод анализа чистой стоимости считается в некоторой степени запутанным и сложным для объяснения в ходе судебного разбирательства, если судья не знаком с этим методом. Поэтому мы не будем обсуждать здесь данный метод.

Концепция *метода анализа источника и использования денежных средств* является относительно простой и будет использоваться в этой программе в качестве предпочтительного косвенного метода доказывания доходов. Основная теория для этого метода заключается в том, что лицо, находящееся под следствием, в определенный период времени потратило гораздо больше денег, чем оно получило на законных основаниях. Данная концепция, выраженная в формуле, может быть представлена следующим образом:

В период с 1 января 2008 года по 31 декабря 2008 года у ответчика были:

Общие расходы и иное использование денежных средств на сумму	3,100,000 гривен
Общий известный и законно полученный доход в сумме	<u>300.000 гривен</u>
Сумма незаконного или необъясненного дохода	2,800,000 гривен

Это представляет собой косвенный и дополнительный метод доказывания фактического дохода лица, полученного из всех источников, законных и незаконных. Данное доказательство затем может быть использовано в качестве подкрепляющего доказательства для подтверждения элементов преступления, по которому выносятся обвинения. Развернутое объяснение Метода анализа источника и использования денежных средств будет дано ниже в данной презентации.

Доказывание притворных или мошеннических сделок с использованием косвенных (дополнительных) доказательств

Существует ряд случаев, когда ни метод анализа конкретного элемента, ни косвенный метод, как метод анализа источника и использования денежных средств, не смогут помочь. Это происходит, когда нет прямой связи между коррупционной деятельностью и материальными благами, полученными государственным должностным лицом. В дополнение к этому, может показаться, что материальные блага, принадлежащие государственному должностному лицу, были получены законно. В этих случаях в рамках расследования может быть проведен анализ конкретных сделок, которые привели к повышению благосостояния государственного должностного лица. Возможно, понадобится отследить сделки через ряд предыдущих собственников имущества, чтобы докопаться до истинной природы операций.

Доказывание коррупционного дохода

- Не прямой метод доказывания дохода
- Использование косвенных (дополнительных) доказательств и косвенного метода




Пример: Государственное должностное лицо подозревается в мошенническом присуждении контрактов, что привело к существенному повышению его благосостояния в течение последних трех лет. Однако, представляется, что указанное повышение благосостояния произошло в результате ряда законных коммерческих сделок. В ходе расследования выясняется, что три года назад государственное должностное лицо приобрело пять земельных участков на общую сумму 1,000,000 гривен, которые сейчас оцениваются в 10,000,000 гривен. Далее в ходе расследования было установлено, что государственное должностное лицо приобрело земельные участки у компании ABC. Владельцами этой компании являются три холдинговых компании, которые зарегистрированы на о. Гернси и о. Мэн. Компания ABC приобрела землю одним годом ранее за 1,000,000 гривен у компании XYZ, которой владеют два траста, зарегистрированные на о. Джерси. Компания XYZ приобрела землю шестью месяцами ранее за 800,000 гривен у дочерней компании одной из корпораций, которая получила очень выгодный контракт от правительства Украины, одобренный государственным должностным лицом. В ходе вашего расследования было задействовано три независимых эксперта, которые оценили соответствующий актив в 9,000,000 гривен на момент его приобретения государственным должностным лицом. В данном случае есть доказательство того, что имущество было приобретено государственным должностным лицом по цене, которая была ниже текущей рыночной стоимости приблизительно на 8,000,000 гривен. Изначально имущество принадлежало дочерней компании корпорации, которая получила выгодный государственный контракт, и было продано государственному должностному лицу через цепочку холдинговых компаний и трастов по цене гораздо ниже рыночной.

На **Слайде 2** преподаватель повторит, что доказывание дохода, полученного в результате совершения коррупционного преступления, часто будет требовать использования косвенных (дополнительных) доказательств и косвенного метода доказывания суммы дохода. При этом не всегда будет возможность отследить конкретный коррупционный доход, полученный незаконной деятельности, до взяточполучателя или лица, которое извлекло выгоду от незаконного присвоения государственных средств.

В следующей части презентации будет подробно рассказано о *методе анализа источников и использования денежных средств*, и использование этого метода будет проиллюстрировано на следующих 9 слайдах.

Что является источником и использованием денежных средств:

- Косвенный метод
- Конкретное время
- Потраченные и заработанные денежные средства

 OECD

Слайд 3 объясняет метод анализа источника и использования денежных средств как метод подтверждения наличия незаконного дохода посредством сравнения дохода и расходов посредством проведения анализа всех финансовых сделок с участием лица, находящегося под следствием, в течение определенного периода времени. Например, установленный период времени может составлять календарный год (например, с 1 января 2008 года по 31 декабря 2008 года) или любой другой период времени (например, с 14 марта 2008 года по 21 апреля 2009 года). Данный установленный период времени может быть любым, который, как полагает следователь, может быть продемонстрировано повышение расходов или рост благосостояния со значительным превышением законных средств и возможностей лица, находящегося под следствием. Посредством данного метода проводится сравнение сумм денежных средств, израсходованных, накопленных и использованных любым способом, с общей суммой **известного и законного** дохода, который лицо получило в течение указанного определенного периода времени.

При использовании метода анализа источника и использования денежных средств общие расходы (или любое другое применение денежных средств) в течение определенного периода времени суммируются вместе; общая сумма известного и законного дохода, который лицо получило в течение того же периода времени, также прибавляется; а затем сумма известного и законного дохода вычитается из суммы общих расходов (применения). Простая формула изображена на **Слайде 4**.

Источники и использование средств



Общие расходы

- Общие источники законного дохода

= Средства из неизвестных

источников



Затем преподаватель должен продемонстрировать **Слайд 5**, который содержит схему, представляющую собой простой пример завершения анализа источника и использования денежных средств.



Борисенко			
Анализ источника и использования средств			
Источники средств	Сумма в 2008	Использование средств	Сумма в 2008
Наследство	250,000	Водопровод - наличные	223,800
Sun Valley Bank and Trust	0	Лесоматериал - чек	889,000
Citibank - начальное сальдо	159,900	Рабочая сила - наличные	425,000
Citibank - заработанные проценты	21,780	Sun Valley Bank and Trust	789,500
Мерседес - поступления от продажи	390,000	Sun Valley condo - начальный взнос	1,900,000
Зарплаты от Харриса Титера	575,000	Sun Valley condo - месячный платеж	200,000
Доход от аренды	96,000	Citibank - конечное сальдо	342,900
		Мерседес - месячные платежи	25,500
		Мерседес - погашение кредита	356,000
		Судно SeaRay	293,400
		Платежи по Mastercard - наличные	410,000
		Платежи по Mastercard - чек	405,200
		Расходы на проживание - по чеку	592,900
		Расходы на проживание - наличными	195,400
		Оплаченные подоходные налоги	122,000
		Оплаченные налоги по социальному обеспечению	38,000
		Пролетка на лыжах в Швейцарии	184,000
		Всего использовано	7,392,600
Всего сумма по всем источникам	1,492,680	Минус: сумма по всем источникам	1,492,680
		Неизвестные источники	5,899,920

Слайд 6 показывает, какие типы финансовых сделок будут включаться в раздел «Источники денежных средств», а какие финансовые сделки будут записаны в разделе «Использование денежных средств». На следующих двух слайдах приводятся примеры известных и законных источников денежных средств, которые будут отображены в разделе «Источники денежных средств». Большинство из них являются весьма понятными: заработная плата лица, прибыль от любого бизнеса или доходы от иной профессиональной деятельности, проценты и дивиденды, полученные от размещения денежных средств на банковских или инвестиционных счетах,

доход от продажи или сдачи в аренду имущества, наследство, страховые поступления, банковский заем, и т.д.

Источники средств

- Зарплата/оклад
- Чистый доход от коммерческой деятельности
- Доход по процентам и от дивидендов
- Суммы страхового возмещения



На следующем **Слайде 7** показаны дополнительные примеры законных источников дохода, в частности, доходы от продажи имущества, займы, подарки, наследство, премии и выигрыши в азартные игры. **Займы**, полученные лицом, требуют дополнительных пояснений. Заем должен быть включен в расчет, если только лицо фактически получило денежные средства и обладало дискреционным правом использовать эти денежные средства. Например, если лицо получило личный заем от банка и деньги были выданы лицу напрямую для любого дальнейшего использования, то это будет считаться источником денежных средств. Однако, если банк выдал лицу заем для приобретения дома, то эти денежные средства не могут быть использованы лицом по его собственному усмотрению на иные цели. Эти денежные средства будут выплачены банком напрямую продавцу дома или переведены на счет эскроу. Поэтому у заемщика не было дискреционного права воспользоваться денежными средствами по своему усмотрению. В этом случае заем не будет показан как источник дохода и стоимость покупки дома не будет отражена в качестве использования денежных средств. В раздел «Использование денежных средств» будут включены только фактические суммы, выплаченные лицом (авансовые платежи или предоплата и ежемесячные платежи по займу). Займы будут отражены только как источник денежных средств, если заемщику передаются денежные средства, и у него есть дискреционное право в отношении использования таких денежных средств.

Источники средств

- Продажа активов
- Кредиты, подарки и наследство, призовые суммы
- Выигранные деньги от азартных игр
- Начальные наличные деньги



Начальный банковский баланс

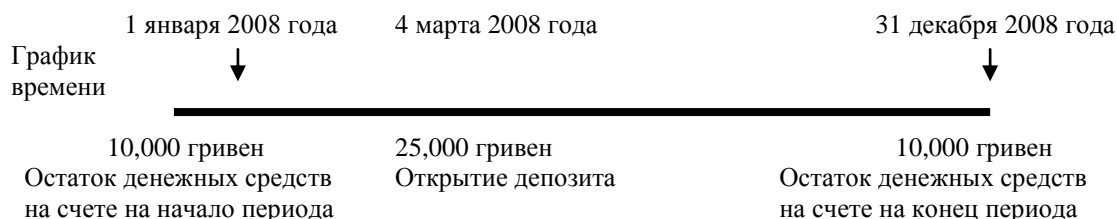
Упомянув также [Слайд 7](#), необходимо идентифицировать все принадлежащие лицу или контролируемые им банковские счета, а также получить соответствующие документы и информацию. При проведении анализа каждого банковского счета необходимо сделать три основные вещи. Во-первых, необходимо проанализировать все вклады для выявления источника и цели всех полученных денежных средств. Любые вклады, которые могут быть идентифицированы (с приложением доказательств) в качестве известных и законных источников дохода, будут включены в раздел «Источники денежных средств». Неопознанные вклады, например, наличные денежные средства, не будут включаться ни в один из разделов анализа источников и использования денежных средств. Во-вторых, все списания денежных средств должны быть проанализированы на предмет выявления распределения средств. Любые снятия денежных средств, которые могут быть доказаны в качестве расходов или любое идентифицируемое использование денежных средств, будет включено в раздел «Применение». Снятия наличных денежных средств, как правило, не включаются (равно как и заявление об открытии счета), поскольку нет доказательств в отношении фактического использования денежных средств.

Третий анализ, который необходимо провести в отношении каждого банковского счета, заключается в простом определении сумм остатка денежных средств на счете на начало и на конец периода. Остаток денежных средств на счете на начало периода будет включен в раздел «Источник денежных средств», а остаток денежных средств на счете на конец периода будет включен в раздел «Использование денежных средств». Ниже на рисунке представлен график времени, показывающий, что необходимо обратить внимание на начальные и конечные даты периода расследования. Необходимо определить остатки денежных средств на счетах в эти конкретные даты и включить их в соответствующие разделы анализа источника и использования денежных средств.



Что делать, если банковский счет был открыт в середине периода, и на него была внесена денежная сумма в размере 25,000 гривен? Пожалуйста, смотрите рисунок ниже. Каким будет остаток денежных средств на этом счете на начало периода, который должен быть включен в

раздел «Источник денежных средств»? Ответ следующий: остаток денежных средств на счете на начало периода будет нулевым, поскольку по состоянию на 1 января 2008 года счет не был открыт. Также вклад, размещенный при открытии счета, не должен учитываться в качестве источника денежных средств, поскольку не является известным и законным источником дохода – источник происхождения этих наличных денежных средств неизвестен.



Банковские балансы

- Поместите конечный банковский баланс в раздел «использование»
- Поместите начальный банковский баланс в раздел «источники»

Борисенко
Анализ источников и использования средств

Источники средств	Сумма 2008	Использование средств	Сумма 2008
Citibank - начальный баланс	159 900	Citibank - конечный баланс	342 900



Следующий **Слайд 8** показывает, каким образом остатки денежных средств на банковском счете на начало и конец периода должны учитываться в ведомости, отражающей источники и использование денежных средств.

Наличные денежные средства необходимо принимать во внимание, но их может быть достаточно сложно задокументировать или оценить. Сумму наличных денежных средств, которые были у лица на дату начала проведения анализа источника и использования денежных средств, необходимо включить в качестве источника законного дохода. Что понимается под наличными денежными средствами: это общая сумма валюты, которая есть у лица вне его банковских счетов и иных финансовых учреждений; это фактически и физически существующий объем валюты, которую лицо могло хранить у себя в доме, в тайнике во дворе или в любом ином месте. Обычно практически будет невозможно четко определить точную сумму наличных денежных средств на начало и конец периода расследования. Однако важно сделать максимально точную оценку суммы наличных денежных средств на эти даты. Этого можно добиться с помощью опроса подозреваемого, анализа документов и информации, включая выписки из налоговых органов или декларации о доходах и имуществе, которые были поданы подозреваемым. Очень часто на основании анализа такой информации можно сделать оценку максимальной суммы наличных денежных средств.

Использование средств

- Покупка активов
- Личные расходы на проживание
 - аренда, ипотека, коммунальные услуги, продукты питания, одежда
- Страхование
- Платежи по кредитной карте



Какие элементы должны быть включены в раздел «Использование денежных средств» ведомости, отражающей источники и использование денежных средств? Отдельные примеры представлены на [Слайде 9](#):

- Приобретение активов учитывается в разделе «Использование денежных средств». Например, если лицо приобретает автомобиль за 800,000 гривен за наличные или банковский чек, то эта сумма будет учитываться в ведомости как использованные денежные средства. Однако если лицо приобретает такой актив как дом и берет заем на часть цены покупки, то в этом случае необходимо включить только фактическую сумму денежных средств, которые были уплачены этим лицом при покупке. Иными словами, если лицо приобретает новый дом за 3,000,000 гривен, но выплачивает лишь 300,000 гривен в качестве предоплаты из своих собственных средств, а на оставшуюся сумму в размере 2,700,000 гривен берет заем в банке, то в разделе «Использование денежных средств» вам нужно будет указать только сумму в размере 300,000 гривен. Сумма займа не должна включаться в раздел «Источник денежных средств», поскольку у лица никогда не было дискреционного права распоряжаться этими денежными средствами. Учитывая эту сделку таким образом, в ведомости, отражающей источники и использование денежных средств, будет надлежащим образом учтен поток денежных средств;
- Все личные расходы на проживание, которые могут быть подтверждены документально, будут относиться к разделу «Использование денежных средств». Такие расходы будут включать в себя суммы арендной платы, страховые платежи, оплату коммунальных услуг, расходы на приобретение одежды, еды или иных предметов личного обихода;
- Платежи по кредитным картам должны учитываться в разделе «Использование денежных средств». Важно отметить, что должны учитываться только платежи, а не общие суммы покупок. Например, в течение одного месяца лицо могло сделать покупки на общую сумму 25,000 гривен, но платежей было сделано только на сумму в размере 2,000 гривен. В этом случае только 2,000 гривен будут учитываться в качестве использования денежных средств, и вам не нужно будет записывать общую сумму покупок или остаток долга по кредитной карте.

Использование средств

- Инвестиции
- Подарки другим
- Путешествия
- Конечные банковские счета
- Конечная наличность



Платежи по кредитам

На следующем **Слайде 10** даны дополнительные примеры того, что может быть включено в раздел «Использование денежных средств»:

- денежные средства, инвестированные в акции, облигации, и иные виды инвестиций должны быть отражены в разделе «Использование денежных средств»;
- подарки, расходы на поездки (путешествия) и иные расходы, которые могут быть подтверждены документально, должны быть отражены в разделе «Использование денежных средств»;
- как было указано выше, баланс денежных средств на каждом банковском счете на дату окончания периода должен быть отражен в разделе «Использование денежных средств». Это будет являться точным балансом на последний день периода расследования;
- наиболее точная оценка суммы наличных денежных средств на последний день периода расследования, рассчитанная исходя из фактов, изложенных в доказательствах, должна учитываться в разделе «Использование денежных средств»;
- платежи по займам также должны учитываться в разделе «Использование денежных средств».

Преодоление возражений по обвинениям

- Реабилитация денежной наличности
- Займы и подарки от членов семьи/друзей
- Подставные лица



Основные

возражения ответчика, которые обычно приводят в ходе судебного разбирательства в качестве контраргументов на результаты расчетов, изложенные в анализе источников и использования денежных средств, перечислены на [Слайде 11](#) и включают в себя следующее:

- Как уже говорилось ранее, доказать сумму наличных денежных средств может быть достаточно сложно. Поэтому обычно это будет первым возражением защиты ответчика на результаты расчетов, изложенные в анализе источников и использования денежных средств. Защита ответчика будет утверждать, что у ответчика была скрыта большая сумма денежных средств на момент начала соответствующего периода, и что именно эти денежные средства были источником, из которого оплачивались расходы, которые были учтены при расчете. Если доказательство, представленное защитой ответчика, является достоверным, то тогда на сторону обвинения ложится бремя опровержения и оспаривания этой суммы наличных денежных средств;
- Займы или подарки являются еще одним примером возражения, используемого защитой ответчика при оспаривании расчетов. Защита ответчика будет утверждать, что лицо получило крупные суммы денежных средств в виде незадокументированных займов или подарков из частных источников, такие как друзья или родственники, и что именно из этих средств оплачивались соответствующие расходы;
- Другой пример возражения со стороны защиты ответчика заключается в том, что средства, которые, как утверждается, были приобретены ответчиком, на самом деле принадлежат другому лицу. На самом деле подтверждающие документы могут говорить о том, что имущество зарегистрировано на имя другого лица. И уже задачей обвинения будет доказать, что источником денежных средств, которые были использованы для приобретения этого имущества, на самом деле был ответчик, а другое лицо является простым номинальным держателем.

Семинар по теме «Методы финансового расследования»

По завершении лекции будет проведено короткое практическое упражнение для тестирования знаний, полученных участниками учебного курса. Участникам будет предоставлено около 75 минут для выполнения задания этого семинара, и члены групп, если необходимо, могут работать совместно.

Материалы для данного семинара можно найти на компакт-диске (папка «Презентации», подпапка «Материалы для семинара для лекции 4», файл под названием “Borysenko S and A worksheet” («ведомость Борисенко С и А») и презентацию PowerPoint “Borysenko S and A – PE solution” («Борисенко С и А – решение ПП»), всего материалы включают 15 документов).

Участникам будет дано задание проанализировать конкретное дело, связанное с совершением коррупционных и иных преступлений вымышленным лицом, и определить сумму незаконного дохода, полученного от коррупционной деятельности с использованием методов финансового расследования. Участники будут должны выполнить следующие задания:

- Исследовать каждый элемент доказательственной базы, предоставленный преподавателем, и определить, если какая-нибудь финансовая информация, которая может быть использована в качестве доказательства получения незаконного дохода, который должен быть отражен в расчетах при проведении анализа источников и использования денежных средств.
- Участники должны использовать электронную таблицу IFI для внесения финансовых данных в соответствующий раздел по источникам и использованию денежных средств (файл: Borysenko S and A worksheet («ведомость Борисенко С и А»)).

Презентационный файл PowerPoint “Borysenko S and A – PE solution” («Борисенко С и А – решение ПП») содержит ответы на задания семинара. Каждый слайд презентации PowerPoint содержит и описывает отдельное решение. Большинство ответов не требуют пояснений; однако, необходимо разъяснить следующие аспекты и обсудить характерные ошибки.

- Вопрос 1: В анализ источников и использования денежных средств должны включаться только суммы, отображенные в качестве остатка денежных средств на счете на начало периода расследования (1 января 2006 года) и на конец периода расследования (31 декабря 2006 года). Остатки денежных средств на счете на середину года нерелевантны и включены в описание проблемы исключительно для проверки реакции студентов;
- Вопрос 2: Денежные средства, полученные от страховой компании по обоснованной претензии, являются **известным и законным** источником дохода. Поэтому они должны быть включены в раздел «Источники денежных средств»;
- Вопрос 3: Ни одна из сделок не происходила в 2006 году, в течение периода расследования. Соответственно, никаких действий предпринимать не нужно;
- Вопрос 4: остаток денежных средств на данном счете на начало периода (на 1 января 2006 года) был нулевым, поскольку счет еще не был открыт по состоянию на эту дату. Характерной ошибкой является желание включить первоначальный взнос на счет 7 февраля, сделанный при открытии счета. Данный взнос наличных денег на счёт при его открытии не имеет никакого отношения к балансу счета по состоянию на 1 января 2006 года, что является начальной датой периода расследования. В дополнение к этому следует отметить, что внесенные на счет наличные денежные средства не являются известным и законным источником дохода, поэтому они не будут включены в раздел «Источники денежных средств». Проценты, полученные от размещенных на счете денежных средств, являются известным и законным источником дохода. Даже если денежные средства, внесенные на счет, представляют собой в полном объеме сумму взятки, проценты, полученные от размещенных на счете денежных средств, являются известным и законным источником дохода, а поэтому проценты не являются взяткой. Формула даст нам общую сумму дохода, незаконно полученного ответчиком в период расследования;

- Вопрос 5: не требует пояснений;
- Вопрос 6: Ни одна из сделок не происходила в 2006 году, в течение периода расследования. Соответственно, никаких действий предпринимать не нужно;
- Вопрос 7: не требует пояснений;
- Вопрос 8: Стоимость круиза была списана с кредитной (а не дебетовой) карты, поэтому фактически денежные средства не выплачивались. Когда задолженность по кредитной карте будет погашена, то будет произведена запись об использовании денежных средств;
- Вопросы 9-10: не требуют пояснений;
- Вопрос 11: Учитываются только фактические платежи. Первоначальный платёж был произведен в 2001 году, поэтому не учитывается
- Вопросы 12-15: не требуют пояснений.

3.3.5. Лекция 5 – Использование электронных средств в финансовых расследованиях

Лекция 5 основана на примере использования программы Excel и занимает около 90 минут, включая время на обсуждение.

Преподаватель должен начать лекцию с объяснения того, что программа Excel является отличным электронным средством, которое может быть использовано для анализа больших массивов данных. Была разработана подробная презентация PowerPoint, описывающая пошаговый процесс проведения следующих видов аналитических операций с данными, содержащимися в электронных таблицах Excel:

- сортировка по заголовку столбца;
- фильтры и автоматические фильтры;
- автоматический фильтр для платежей, осуществленных в пользу конкретного лица;
- подсчет промежуточного итога по категориям и разделенный по годам;
- объединение различных банковских счетов для поиска конкретных комбинаций, таких как суммы внесенных на счет наличных денег;
- сводная таблица для различных видов анализа.

Слайды ниже является примером подробного объяснения и содержит изображение фактической электронной таблицы Excel и пошаговые инструкции для каждой компьютерной команды, которая необходима для достижения желаемого результата.

В связи с ограничениями по времени, существующими в этой программе, рекомендуется включить в инструкцию только слайды с 1 по 6. Это будет охватывать объяснения в отношении вида электронной таблицы, теорию внешнего вида электронной таблицы, функция копирования закладки и функция сортировки по заголовку столбца. Если потребуются дополнительные инструкции по использованию программы Excel, то они могут быть предоставлены вне времени, выделенного для учебного курса, например, за обедом или в вечернее время.

Вид электронной таблицы включает в себя заголовки столбцов, которые отражают каждый аспект записей, содержащихся в документах, которые должны быть проанализированы. Пример, который используется в презентации PowerPoint, представляет собой анализ банковского счета, который включает в себя заголовок для каждого важного поля данных (год, описание сделки, дата сделки, номер чека, сумма чека, и т.д.).

Вид электронной таблицы является очень важным, поскольку когда данные были уже внесены в электронную таблицу, то внесение изменений в базовый формат может быть затруднительным или занять большое количество времени. Первое, что нужно учесть при разработке вида электронной таблицы, это учесть все возможные результаты вычисления (типы анализа), которые могут потребоваться. Например, некоторые необходимые результаты вычисления могут включать: сравнение данных по различным счетам, сортировка / группирование данных в хронологическом порядке, подсчет итоговых и промежуточных результатов, анализ отдельных комбинаций (суммы внесенных на счет наличных денег или даты) или группирование данных по годам. Если анализируется несколько счетов, то обычно выбирают единый вид (формат) для каждой электронной таблицы, чтобы потом счета можно было бы объединить в одну электронную таблицу для проведения общего анализа. Лучше всего собрать мнения различных следователей, прокуроров и/или судей, чтобы быть уверенным в том, что все результаты вычислений учтены в виде (формате) электронной таблицы.

Электронная таблица без анализа

Банк Киев №.5

Анализ счетов
Борис Майстренко - лицевой счет

Год	Опис.	Дата	Чек №	Сумма чека	Сумма депозита	Источник и распредел.	Примечания
2005	депозит	02 янв 05		0	84,950	Правительство Украины	Госуд. зарплата
2005	чек	04 янв 05	3246	2,196	0	Le Grand	ресторан
2005	чек	12 янв 05	3247	4,078	0	Банк Киев	Оплата за Тойоту
2005	чек	14 янв 05	3248	1,961	0	Энерг.компания Украины	электрознергия
2005	банкомат	17 янв 05		1,882	0	Снятие денег с банкомата	Снятие денег с банкомата
2005	чек	17 янв 05	3250	863	0	Golden Telecom	телефон
2005	чек	21 янв 05	3251	2,667	0	Le Grand	ресторан
2005	чек	26 янв 05	3252	3,583	0	Escada	одежда
2005	чек	28 янв 05	3253	12,706	0	Банк Киев - ипотека	Ипотека на покупку дома
2005	депозит	01 фев 05		0	84,950	Правительство Украины	Госуд. зарплата
2005	чек	04 фев 05	3254	2,510	0	Le Grand	ресторан
2005	чек	08 фев 05	3255	1,490	0	Rixos Prykarpattya	массаж
2005	чек	12 фев 05	3256	4,078	0	Банк Киев	Оплата за Тойоту

Слайд 1 показывает электронную таблицу, которая еще пока не была проанализирована. Первое, что необходимо всегда сделать, это сделать резервную копию электронной таблицы. Это можно сделать несколькими способами: скопировать таблицу, сделать копию с использованием другого имени файла или сделать резервную копию с оригинала на другой компьютер или внешнее устройство для хранения. Для целей настоящей программы мы будем копировать таблицу.

Сделайте копию оригинала таблицы

1. Правое нажатие мышки внизу

2. Выберите Move либо Copy

3. Нажмите "Create a Copy"

4. Копия должна появиться внизу вашей страницы

Move or Copy

Move selected sheets
To book: Doc 5 - rus.xls
Before sheet: Balance Sheet 1 (move to end)
 Create a copy

Слайд 2 показывает процесс копирования таблицы.

Рабочая копия электронной таблицы без данных

The screenshot shows an Excel spreadsheet with the following structure:

Год	Опис.	Дата	Чек №	Сумма чека	Сумма депозита	Источник и распред.	Примечания
2005	депозит	02 янв 05		0	84,950	Правительство Украины	Госуд. зарплата
2005	чек	04 янв 05	3246	2,196	0	Le Grand	ресторан
2005	чек	12 янв 05	3247	4,078	0	Банк Киев	Оплата за Тойоту
2005	чек	14 янв 05	3248	1,961	0	Энерг.компания Украины	электроэнергия
2005	банкомат	17 янв 05		1,882	0	Снятие денег с банкомата	Снятие денег с банкомата
2005	чек	17 янв 05	3250	863	0	Golden Telecom	телефон
2005	чек	21 янв 05	3251	2,667	0	Le Grand	ресторан
2005	чек	26 янв 05	3252	3,583	0	Escada	одежда
2005	чек	28 янв 05	3253	12,706	0	Банк Киев - ипотека	Ипотека на покупку дома
2005	депозит	01 фев 05		0	84,950	Правительство Украины	Госуд. зарплата
2005	чек	04 фев 05	3254	2,510	0	Le Grand	ресторан
2005	чек	08 фев 05	3255	1,490	0	Rixos Prykarpattya	массаж
2005	чек	12 фев 05	3256	4,078	0	Банк Киев	Оплата за Тойоту

Слайд 3 показывает, что электронная таблица выглядит практически идентичной, за исключением того, что внизу появилась дополнительная закладка, которая была переименована в “work copy” («рабочая копия»).

Сортировка по заголовкам колонок

The screenshot shows the same Excel spreadsheet as Slide 3, but with the 'Sort and Filter' menu open. A red arrow points to the 'Sort and Filter' option in the menu. The menu options are:

- Sort A to Z
- Sort Z to A
- Custom Sort...
- Filter
- Clear
- Reset

Below the table, there are two numbered instructions:

1. Подчеркните ячейку с заголовком колонки
2. Нажмите на “Sort and Filter”

Последнее действие, которое будет продемонстрировано, будет функция сортировки. На Слайде 4 продемонстрирован этот процесс. Функция сортировки чрезвычайно проста, но является весьма эффективной и полезной. Например, после внесения данных в желаемую электронную таблицу, в ней может содержаться 5000 строк с информацией, которые будет сложно понять, просто взглянув на них. Однако с помощью функции сортировки (группирования) информации по плательщику, источнику вклада, датам, в порядке возрастания сумм, анализ данных будет гораздо более эффективным.

Отсортированы в порядке убывания заголовков колонок

Bank Kiev №.5
Анализ счетов
Борис Майстренко - лицевой счет

Год	Опис.	Дата	Чек №	Сумма чека	Сумма депозита	Источник и распредел.	Примечания
2006	чек	26 май 06	3373	1,725		0 Capuchin	ресторан
2006	чек	26 июл 06	3386	2,118		0 Capuchin	ресторан
2006	чек	26 сен 06	3401	2,275		0 Capuchin	ресторан
2005	чек					0 Escada	одежда
2005	чек					0 Escada	одежда
2005	чек					0 Escada	одежда
2006	чек					0 Escada	одежда
2006	чек					0 Escada	одежда
2007	чек					0 Escada	одежда
2005	чек	17 янв 05	3250	863		0 Golden Telecom	телефон
2005	чек	17 фев 05	3259	863		0 Golden Telecom	телефон
2005	чек	17 мар 05	3266	863		0 Golden Telecom	телефон
2005	чек	17 апр 05	3276	863		0 Golden Telecom	телефон

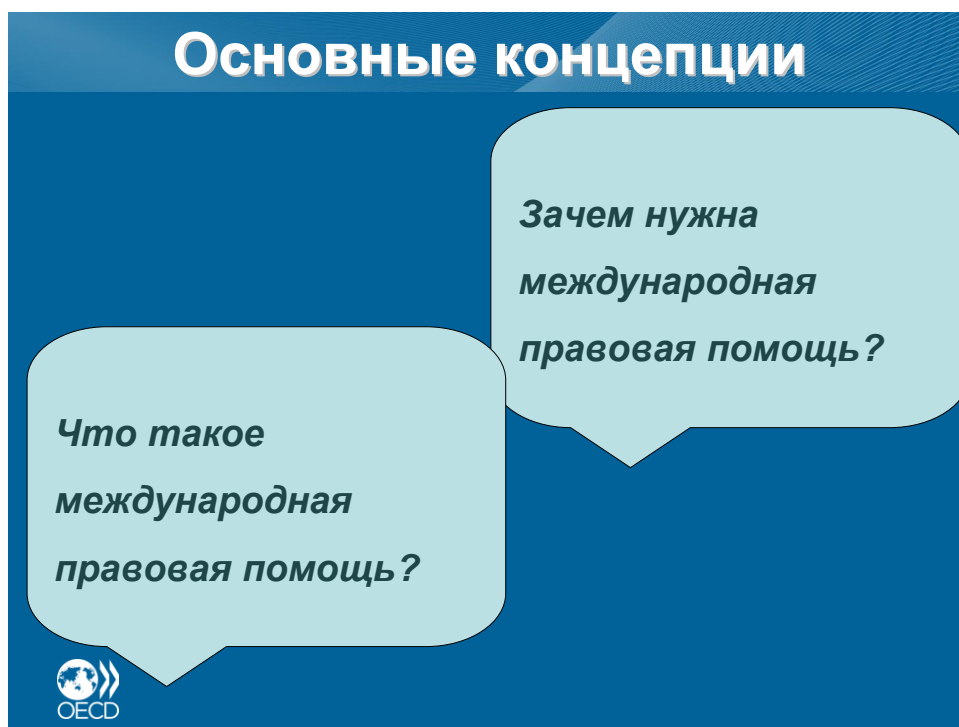
На Слайде 5 будут продемонстрированы результаты сортировки по заголовку столбца.

3.3.6. Лекция 6 – Международное сотрудничество при расследовании и уголовном преследовании коррупционных преступлений

Лекция 6 состоит из 10 слайдов и занимает около 90 минут, включая время на обсуждение. За дополнительной информацией по данной теме преподаватели могут предложить студентам обратиться к разделу 2.5. данного Пособия.

Данная лекция является очень важной для программы курса. Сбор доказательств за границей является ключевым элементом расследований преступлений, связанных с отмыванием денежных средств и масштабной коррупцией. В дополнение к этому, когда расследование завершается успешным возвращением активов, существенную роль будет играть международное сотрудничество.

Причина задержек многих расследований или даже неудачных расследований заключается в ненадлежащей взаимной правовой помощи. Цель данной презентации заключается в обучении участников вопросам природы взаимной правовой помощи, различным видам взаимной правовой помощи, различным разделам, составляющим просьбу об оказании взаимной правовой помощи, для лучшего понимания процесса оказания взаимной правовой помощи и ее пользы для глобального расследования.



На **Слайде 1** преподаватель сначала определяет, что причины, по которым у нас существует необходимость в направлении просьб об оказании взаимной правовой помощи, заключаются в том, что нам необходимо получить доказательства от другой страны, но мы не хотим нарушать ее суверенитет. В целях сохранения суверенитета страны, но в то же время получения необходимых доказательств для подтверждения версии по делу, в рамках международного публичного права была разработана специальная процедура, которая является сутью международного сотрудничества. Поскольку у государства нет права проводить свои собственные расследования или осуществлять неортодоксальную правоохранительную практику на территории иностранного государства, оно должно направить просьбу и получить одобрение и помощь.

Во многих странах полицейское расследование в основном направлено на основополагающую преступность, например, незаконный оборот наркотиков. Во многих случаях в качестве рутинной части расследования масштабных преступлений, генерирующих прибыль, следователи все еще сравнительно редко «следуют за деньгами» и выявляют, что именно произошло с доходами, особенно если эти доходы спрятаны за границей. Для проведения таких

расследований, безусловно, нужны соответствующие ресурсы, время и, что почти неизбежно, эффективное международное сотрудничество. Но проведение расследования в отношении доходов, полученных от преступной деятельности, а также трансграничные расследования могут привести (и зачастую приводят) к лицам, занимающимся отмыванием денежных средств, или исполнителям основного правонарушения – либо они сами являются преступниками, участвующими в исходном преступлении, либо другие лица, действующие от их имени.

В общих чертах, взаимная правовая помощь является процессом, посредством которого правоохранительные или судебные органы одной страны направляют просьбу в правоохранительные или судебные органы другой для целей сбора доказательств, вручения документов или осуществления какого-либо иного юридического действия. Это дает возможность запрашивающей стране осуществлять процессуальные акты за границей, не нарушая при этом суверенитет запрашиваемой страны.

В некоторых юрисдикциях существуют весьма жесткие меры, обеспечивающие уважение к суверенитету этих юрисдикций. Вторжение на территорию государства и сбор доказательств без направления просьбы об оказании правовой помощи может привести к таким серьезным последствиям как арест или даже разрыв дипломатических отношений между странами.

Виды необходимой помощи

Формальные

- Специальные запросы
- Двухсторонние договора
- Многосторонние договора
- Официальные запросы

Неформальные

- Органы финансовой разведки/Эгмонт
- Контакты посольств
- Интерпол
- Полиция с полицией
- Поиски в Интернете
- Коммерческие базы данных
- Государственные базы данных
- Творческий подход

На **Слайде 2** показано, что взаимная правовая помощь может быть формальной и неформальной, в зависимости от цели. Если собранная информация будет использоваться только для доказательственных целей, сбор всех доказательств должен осуществляться через формальную просьбу об оказании взаимной правовой помощи. Если цель заключается просто в получении общей информации, то должны использоваться неформальные методы.

Очень хорошо, когда презентация данного слайда будет сопровождаться использованием практических примеров и даже ссылками на примеры из документов по Практическому упражнению. Ответы должны быть записаны на флип-чарт, где все формальные возможности будут перечислены в одной колонке, а неформальные возможности – в другой колонке. Участникам можно задать следующие вопросы:

Банковская информация

Вопрос: В ходе практического упражнения вы выяснили, что один из чеков, который использовался для оплаты дома в Конча-Заспа, был выписан с банковского счета в Швейцарии. Каким образом вы планируете получить эту информацию?

Ответы: Есть два возможных пути – не формальный и формальный.

- Обратиться в подразделение финансовой разведки

Если цель заключается просто в получении общей информации и принятии решения о том, куда следовать дальше, то будет полезно обратиться в подразделение финансовой разведки, но при этом необходимо учитывать, что данная информация никогда не сможет быть использована в качестве доказательства. Сейчас также будет уместно объяснить классу, что такое подразделение финансовой разведки. Группа «Эгмонт» определяет подразделение финансовой разведки как *«централизованное национальное агентство, отвечающее за получение (и истребование в разрешенном объеме), анализ и передачу в компетентные органы раскрываемой финансовой информации, относящейся к предположительно преступным доходам и потенциальному финансированию терроризма, или требуемой в соответствии с национальными нормативными правовыми актами по борьбе с отмытием денег и финансированием терроризма»*.

Они были созданы для общих целей борьбы с отмытием денежных средств и выполняют три основные функции. В некоторых странах они функционируют в качестве дополнительного инструмента правоохранительных органов в сфере борьбы с отмытием денежных средств и связанными преступлениями. Другие государства подчеркивали необходимость наличия определенного «буфера» между финансовыми учреждениями и полицией, который будет наделен административными полномочиями.

Ряд подразделений финансовой разведки работает вместе с неофициальной организацией, известной как Группа «Эгмонт», получившей свое название по месту проведения первой встречи во дворце Эгмонт-Аренберг в Брюсселе, которая прошла 9 июня 1995 года. В настоящее время Группа «Эгмонт» включает в себя свыше 100 членов, и ее цель заключается в создании форума для подразделений финансовой разведки для усовершенствования поддержки для их соответствующих программ по борьбе с отмытием денежных средств, что включает в себя расширение и систематизацию обмена информацией между финансовыми разведками, повышение квалификации и возможностей персонала подразделений финансовой разведки, а также улучшение коммуникации между ними.

- Направить просьбу об оказании взаимной правовой помощи

Если информацию, которую необходимо получить, планируется использовать в качестве доказательства, то это невозможно будет сделать без формальной просьбы об оказании правовой помощи. Формальные просьбы являются единственным способом получения доказательств в другом государстве с целью их дальнейшего представления в суде.

В течение последних десятилетий наблюдалась борьба правоохранительных органов за устранение проблем, вызванных исчезновением границ. Обычно судебные поручения являлись обычным способом получения правовой помощи от других стран по уголовным делам. Такие судебные поручения представляли собой официальную корреспонденцию, направляемую судебными органами одного государства судебным органам другого государства в связи с просьбой об осуществлении какого-либо действия, которое является характерным при проведении уголовного расследования. Однако такие судебные поручения требовали очень много времени. Они являются чрезвычайно формальными, что означает, что они должны содержать в себе все официальные формальности запрашивающего государства, например, печати, подписи и т.д. В целях обеспечения их подлинности данные поручения должны быть подписаны лицом, чья подпись была ранее зарегистрирована, и переданы дипломатической почтой из Министерства иностранных дел запрашивающего государства в посольство или консульство запрашивающего государства, а затем далее передано национальным органам. Данный процесс может занять колоссальное количество времени, и через него нужно будет опять проходить на обратном пути, чтобы обеспечить сохранность доказательств при их передаче. Очевидно, что при современных расследованиях, когда денежные средства могут пересылаться с помощью банковских переводов простым нажатием мыши, такая система становится устаревшей.

Данный вопрос нашел свое отражение в договорах об оказании взаимной правовой помощи, которые являются либо двусторонними, либо многосторонними. Они позволяют организовать более быстрый процесс и требуют меньше формальностей, при этом всегда отдается должное уважение суверенитету государства и обеспечению сохранности доказательств при их передаче. Каждое государство назначает централизованный орган для прямой связи. Чтобы устранить элемент посредничества (Министерство иностранных дел), в рамках таких договоров просьбы могут передаваться более быстро, а коммуникация становится более ясной.

Но что же делать, если между двумя странами не заключен договор об оказании взаимной правовой помощи? Следует вернуться назад и пересмотреть положения в отношении данного вопроса, предусмотренные Статьей 46 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции. Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции функционирует в качестве многостороннего договора об оказании взаимной правовой помощи. Это является одним из ключевых моментов, поскольку государствам-участникам Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции не нужно пересылать судебные поручения через дипломатические каналы связи в соответствующие государственные органы иностранной юрисдикции. Достаточно будет направить просьбу об оказании взаимной правовой помощи в централизованный орган в соответствии с формальными требованиями, перечисленными в данном документе.

Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции предусматривает, что взаимная правовая помощь может быть использована, помимо традиционных целей, для возвращения активов. Согласно статье 46 просьба об оказании правовой помощи подпадает под некоторые формальности. В просьбе об оказании правовой помощи указываются наименование органа, обращающегося с просьбой, существо вопроса и природа расследования. Просьба также должна содержать краткое изложение соответствующих фактов и описание запрашиваемой помощи. В ней также должны быть указаны данные о личности, местонахождении и гражданстве любого соответствующего лица. Просьба должна быть направлена на языке, являющимся приемлемым для государственных органов запрашиваемого государства. Невыполнение какого-либо из указанных требований является основанием для отказа в оказании помощи.

Когда идет речь об оказании взаимной правовой помощи необходимо обращать особое внимание на несколько аспектов. Первый аспект – цель просьбы. Если целью является сбор доказательств, которые впоследствии будут инкорпорированы в уголовный процесс и представлены в суде, то такое доказательство должно быть защищено любой ценой. Это означает, что сбор таких доказательств должен осуществляться в соответствии с общими принципами уголовного права, а также с должным обеспечением сохранности доказательств при их передаче. Государства могут и должны включать в свои просьбы любые специальные процедуры, которые необходимы для сбора доказательств. В особенности это сложно сделать, когда встает вопрос о допросе свидетелей. Не следует забывать о принципе перекрестного допроса. Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции является инновационной в том смысле, что она предлагает использовать технологию для решения этой проблемы, а использование средств видеосвязи представлено как возможная опция (см. Статью 32 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции). Второй аспект, который следует рассмотреть, касается признания деяния преступлением в обоих государствах. Запрашивающие государства должны убедиться, что они квалифицируют деяния или действия, в отношении которых ведется расследование, в понятиях деяний или действий, которые признаются уголовным преступлением в запрашиваемом государстве. Запрашиваемые государства также должны помнить, что если совокупность фактов соответствует деяниям или действиям, которые признаются им уголовным преступлением, то терминология не должна иметь значения. Когда это упускают из вида, теряется драгоценное время. Наконец, необходимо уважать принцип специализации. Это означает, что собранные доказательства могут быть использованы исключительно для описанных целей.

Просьбы также могут быть направлены по принципу взаимности, и в этом случае они будут именоваться письменными ходатайствами. Однако в последние годы такие ходатайства сильно устарели.

Наконец, можно использовать исполнительные соглашения, которые вводятся в действие исполнительным органом, в то время как договоры подписывает и ратифицирует законодательный орган.

Информация из государственных реестров

Вопрос: В ходе расследования вы выявили несколько предприятий, которые были зарегистрированы за границей, такие как «Айлэнд Флитс» или «Индиан Оушен Факторс». Как вы планируете получить копии их уставов?

Ответы: Существует несколько способов неофициального получения такой информации в качестве примера. Могут быть использованы разные источники, включая:

- Общедоступные базы данных (не формальный метод)

Иногда такую информацию можно получить в общедоступных базах данных, которые создаются в соответствующих странах государственными органами или частными компаниями. Во многих странах доступ к таким базам данных можно легко получить через Интернет (например, в Панаме, <https://www.registro-publico.gob.pa>). В иных случаях (например, на Британских Виргинских Островах, comreg@vigilate.com) такие базы данных недоступны в режиме онлайн. Однако, можно запросить данную информацию по почте, направив формы, которые могут быть скачаны с Интернета, и оплатив небольшую пошлину и по электронной почте. Для более детальной информации об общедоступных базах данных см. Раздел 2.3.2. данного Пособия.

- Получение информации из Интерпола (формальный метод)

Интерпол является крупнейшей в мире международной организацией полиции, членами которой являются 187 государств. Созданный в 1923 году, Интерпол способствует трансграничному сотрудничеству между органами полиции, а также поддерживает и помогает всем организациям, органам и службам, миссия которых заключается в предупреждении или борьбе с международной преступностью. Интерпол способствует международному сотрудничеству между органами полиции даже в отсутствие дипломатических отношений между конкретными странами. Четыре основные функции Интерпола включают: (i) обеспечение безопасности коммуникаций между силами полиции во всем мире; (ii) обработку и передачу операционных данных и базы данных для полиции; (iii) оказание поддержки оперативным силам полиции; (iv) обучение и профессиональный рост полицейских.

Проверка коммерческой деятельности за рубежом

Вопрос: в процессе расследования вы обнаружили документы, которые доказывают, что компании «Айлэнд Флитс» принадлежат определенные активы. Необходимо проверить, ведет ли компания коммерческую деятельность, чтобы выяснить, реальная ли это компания или всего лишь компания-пустышка. Чтобы сделать это, вы решили проверить ее адрес на Британских Виргинских Островах.

Ответы: Это может быть сделано **неформально**, для информационных целей. Вы можете рассмотреть вариант, когда вы зададите этот вопрос своему коллеге (спросите, как полицейский полицейского). Просто выдав телефонный звонок коллеге, работающему на Британских Виргинских Островах, и попросив его съездить по указанному адресу и проверить, есть ли там действительно офисы, которые открыты для общественности, вы сможете сэкономить уйму времени. Если компании там не оказалось, то вам нет смысла продолжать следовать по этому пути. Даже если вы решите продолжить следовать в этом направлении и направить **формальную просьбу об оказании взаимной правовой помощи**, вы сможете предоставить запрашиваемому государству гораздо больше информации, чем им может понадобиться для оказания вам содействия в процессе вашего расследования.



При получении доказательств через процесс оказания взаимной правовой помощи существует много важных вопросов, которые необходимо принимать во внимание, особенно когда речь заходит о допустимости доказательств для суда ([Слайд 3](#)). Преподаватель должен напомнить участникам, что конечная цель при направлении просьбы об оказании правовой помощи, является **получение доказательств для их дальнейшего использования в судебном процессе**, что означает необходимость соблюдения определенных процедур. Необходимо обеспечить сохранность полученных доказательств.

Статья 17 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции предусматривает, что при сборе доказательств применяются правила запрашиваемого государства. Это своего рода неплохой запасной парашют. Однако Конвенция также предусматривает, что если необходимо следовать определенным процедурам в целях обеспечения допустимости доказательств в запрашивающем государстве, это должно быть обозначено в соответствующей просьбе.

Это становится особенно актуальным, когда ведется работа с определенным типом доказательств, например, свидетельскими показаниями. В целях соблюдения надлежащего процесса – фундаментальный принцип надлежащего правоприменения в уголовном производстве и в гражданском или административном производстве для установления имущественных прав признается в преамбуле к Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции – необходимо внимательно учитывать метод получения свидетельских показаний. В ходе процесса расследования это не должно вызывать проблем, поскольку из свидетельских показаний можно получить простую информацию. Однако в процессе судебного разбирательства это начинает представлять серьезную проблему, поскольку отсутствие перекрестного допроса может помешать реализации права на надлежащее правоприменение и права на защиту.

В Украине доказательствами по уголовному делу являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке орган дознания, следователь и суд устанавливают наличие или отсутствие общественно опасного деяния, виновность лица, совершившего это деяние, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. Эти данные устанавливаются: показаниями свидетеля, показаниями потерпевшего, показаниями подозреваемого, показаниями обвиняемого, заключением эксперта, вещественными доказательствами, протоколами следственных и судебных действий, протоколами с соответствующими приложениями, составленными уполномоченными органами по результатам оперативно-розыскных мероприятий, и иными документами (Статья 65 Уголовно-процессуального кодекса Украины).

Хотя лицо может быть вызвано органом дознания, следователем, прокурором или судом в качестве свидетеля (Статья 66 Уголовно-процессуального кодекса), свидетель не обязан давать [повторно] устные показания непосредственно в ходе судебного заседания. Суд в исключительных случаях может освободить свидетеля, в отношении которого осуществляются меры безопасности, от обязанности появляться в судебном заседании при наличии письменного подтверждения показаний, данных им ранее (Статья 292 Уголовно-процессуального кодекса). Более того, суд по собственной инициативе или по ходатайству прокурора или других участников судебного разбирательства может огласить показания свидетеля, данные во время дознания, досудебного следствия или на суде, например, неявки в судебное заседание свидетеля, явка которого по тем или иным причинам невозможна (Статья 306 Уголовно-процессуального кодекса). В связи с этим представляется, что хотя, возможно, вызов свидетеля для дачи устных показаний в качестве доказательств может быть предпочтительным и более привычным, письменное заявление свидетеля – даже если взято в письменном виде в ходе процесса расследования при оказании взаимной правовой помощи – будет являться допустимым.

Вопрос в связи с этим будет носить стратегический характер. Даже если письменное заявление свидетеля, полученное в процессе оказания взаимной правовой помощи, представленное в письменном виде, и при этом у защиты не было возможности провести перекрестный допрос, было бы допустимым в суде, то значение такого доказательства было бы весьма незначительным. Существуют иные альтернативы, которые могли бы решить эту проблему. Конечно же, наилучшим решением было бы приглашение свидетеля в Украину для дачи показаний. Однако если такой возможности нет, то могут существовать иные альтернативы, в зависимости от бюджета, такие как:

- Видеосвязь:
Статья 46, параграф 18 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции предусматривает, что если какое-либо лицо находится на территории Государства-участника и должно быть заслушано в качестве свидетеля или эксперта судебными органами другого Государства-участника, первое Государство-участник может, по просьбе другого Государства-участника, разрешить проведение заслушивания с помощью видеосвязи, если личное присутствие соответствующего лица на территории запрашивающего Государства-участника не является возможным или желательным. Это является весьма экономичным решением, которое позволит украинскому судье, прокурору и адвокату защиты провести перекрестный допрос свидетеля в режиме реального времени.
- Аффидевит, взятый украинским консулом: согласно Статье 5 параграф (f) Венской Конвенции о консульских сношениях, консулы могут исполнять обязанности нотариуса. Опрос в Посольстве Украины: у других стран был опыт направления судьи, прокурора и адвоката защиты за границу для проведения перекрестного допроса в их посольстве. В этом случае опрос может быть проведен на украинской территории, и свидетелю не нужно будет совершать поездку.

В случае с документальными доказательствами есть ряд ситуаций, когда законодательство определенных стран требует соблюдения специальных процедур. В частности, отдельное внимание следует уделять банковским доказательствам: когда изначальное доказательство (первичное доказательство) отсутствует, например, банковские документы, копии не могут быть использованы в качестве доказательств, если только ранее не было доказано, что «досье, в котором были сделаны записи, являлось в момент составления одним из обычных досье банка, и что запись была сделана в процессе обычного и текущего бизнеса, и что досье находится у банка во владении и на хранении, доказательство чего может быть предоставлено в устной форме или в форме аффидевита партнером или служащим банка, и что копия была изучена и сверена с оригинальной записью и является верной, доказательство чего может быть предоставлено лицом, которое изучало и сверяло копию с оригиналом, и может быть предоставлено в устной форме или в форме аффидевита. Это означает, что копии банковских документов должны быть заверены в соответствии с процедурой, которая может быть включена в просьбу об оказании взаимной правовой помощи в соответствии со Статьей 46 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции.

Кто может направить запрос об оказании взаимной правовой помощи?

Формальный и неформальный

Дипломатические каналы



Центральные органы

Принятие во внимания
стадии
расследования



Слайд 4 посвящен вопросам, которые необходимо учитывать до обращения с просьбой об оказании взаимной правовой помощи. Характер требуемой помощи, цель получения запрашиваемой информации и тип органа, направляющего просьбу, обуславливают формальный или неформальный характер запроса.

Неформальное международное сотрудничество: Если цель, для которой запрашивается информация, не является очевидной, можно обратиться за неформальным содействием. Поскольку данный вид помощи предназначен для общего сбора информации, любое лицо может сделать запрос (т.е. следователь или прокурор). Как было разъяснено выше, данный вид запроса не нужно направлять по дипломатическим каналам связи. Достаточно будет простого телефонного звонка или письма по электронной почте.

Формальное оказание взаимной правовой помощи: когда содействие требует использования права на принуждение запрашиваемым государством или искомая информация будет использоваться для доказательственных целей, необходима официальная просьба. В этом случае письмо должно быть направлено через соответствующие каналы в зависимости от типа формально запрошенной международной помощи.

В отсутствие договора, как правило, есть возможность отправить только либо судебное поручение, либо письменное ходатайство на основе принципа взаимности. Это означает, что запрос будет направлен в Министерство иностранных дел, будет помещен в дипломатическую почту и переслан в Посольство Украины в запрашиваемом государстве. Посольство направит запрос в Министерство иностранных дел запрашиваемого государства, которое в свою очередь перешлет его в Министерство юстиции для исполнения.

Если существует двусторонний или многосторонний договор, запрос может быть направлен через централизованный орган запрашивающего государства, и доказательство будет получено централизованным органом запрашиваемого государства. Это сделает запрос действительным и будет свидетельствовать о легитимности и достоверности доказательства.

Причина существования таких каналов достаточно проста: необходимо обеспечивать систему охраны вещественных доказательств при их передаче.

Подготовка

Что необходима для официального запроса?

Что необходимо для его принятия другой стороной?

Есть ли действующие договора?

- Двухсторонние
- Многосторонние

Сделайте контакт при необходимости



До направления просьбы об оказании правовой помощи необходимо ответить на несколько вопросов, как описано на [Слайде 5](#).

Первым шагом будет являться обращение в ваш централизованный орган, чтобы определить, какие формальности должны быть соблюдены в вашем государстве с целью направления запроса, а также какой канал следует использовать. Централизованный орган вашего государства сможет объяснить, какие существуют договоры с запрашиваемым государством, и какой из них рекомендуется использовать.

Что ещё более важно, вам нужно будет обратиться в соответствующие органы государства, в которое вы планируете направить свой запрос. Это может потенциально сэкономить месяцы задержек и ожиданий без ответа. Причина кроется в следующем: поскольку в другой юрисдикции, скорее всего, существуют определенные формальности, которые должны быть соблюдены и надлежащим образом отражены в запросе. Если запрашиваемое государство не в курсе таких формальностей, существует риск направления просьбы об оказании правовой помощи и неполучения ответа на запрос. Коллега в запрашиваемом государстве может оказаться полезным в процессе объяснения необходимых формальностей, языка запроса и типов доказательств, которые должны быть приложены к запросу.

Существующие договора

- Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции
- Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию
- Европейская Конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам, 1959 год
 - Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (22 января 1993 года, Минск, с изменениями и дополнениями от 28 марта 1997 года) (Минская Конвенция)



В общих чертах, существуют четыре основных многосторонних соглашения, которые применяются в Украине ([Слайд 6](#)):

1) *Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции является инновационной в двух аспектах:*

- Это первый международный документ, который призван функционировать в качестве многостороннего договора об оказании взаимной правовой помощи. Это означает, что фактически Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции может использоваться в качестве правового основания для оказания взаимной правовой помощи. Это, однако, необходимо делать с осторожностью, учитывая тот факт, что для некоторых стран ратификации может быть недостаточно, и эти страны потребуют «одомашнивания» этой конвенции до того, как ее можно будет использовать для оказания взаимной правовой помощи.
- Это первая конвенция, которая упоминает возвращение активов в качестве приоритета в борьбе с коррупцией. Это заявление проходит лейтмотивом через весь документ. Фактически, Статья 51 предусматривает, что возвращение активов представляет собой основополагающий принцип настоящей Конвенции, и Государства-участники самым широким образом сотрудничают друг с другом и предоставляют друг другу помощь в этом отношении.

2) *Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию*

На данном этапе целесообразно упомянуть о конкретных требованиях, содержащихся в указанной Конвенции, которые регулируют вопросы оказания взаимной правовой помощи, и затем преподаватель должен перейти к [Слайду 7](#).

Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию

Article 26 – Mutual assistance

- 1 The Parties shall afford one another the widest measure of mutual assistance by promptly processing requests from authorities that, in conformity with their domestic laws, have the power to investigate or prosecute criminal offences established in accordance with this Convention.
- 2 Mutual legal assistance under paragraph 1 of this article may be refused if the requested Party believes that compliance with the request would undermine its fundamental interests, national sovereignty, national security or *ordre public*.
- 3 Parties shall not invoke bank secrecy as a ground to refuse any co-operation under this chapter. Where its domestic law so requires, a Party may require that a request for co-operation which would involve the lifting of bank secrecy be authorised by either a judge or another judicial authority, including public prosecutors, any of these authorities acting in relation to criminal offences.

Article 28 – Spontaneous information

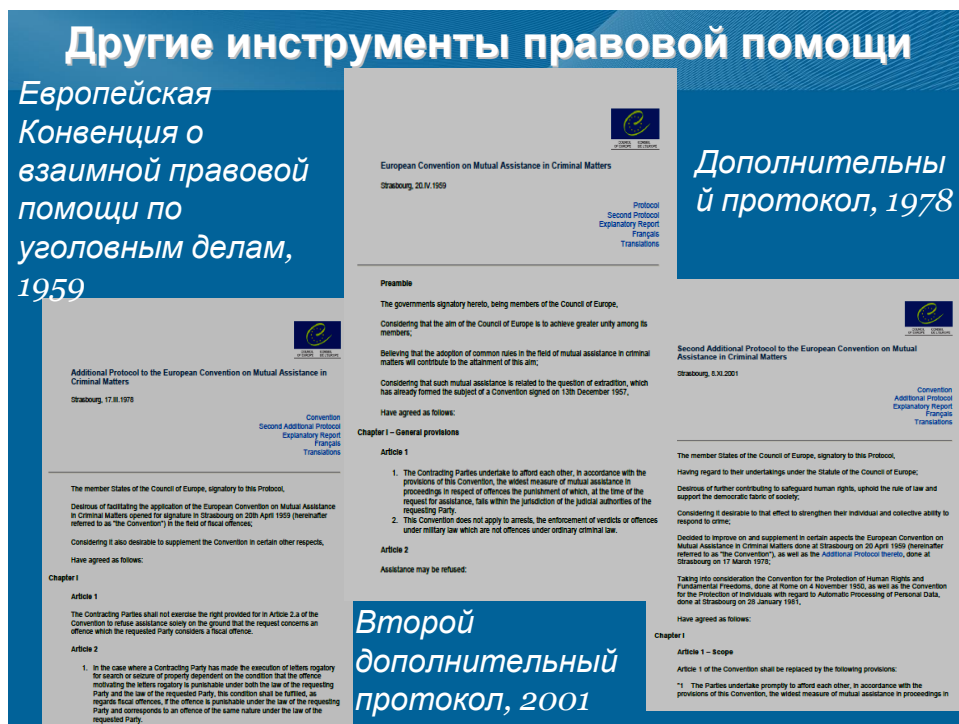
Without prejudice to its own investigations or proceedings, a Party may without prior request forward to another Party information on facts when it considers that the disclosure of such information might assist the receiving Party in initiating or carrying out investigations or proceedings concerning criminal offences established in accordance with this Convention or might lead to a request by that Party under this chapter.

Конвенция Совета Европы об уголовной ответственности за коррупцию предусматривает, что стороны оказывают друг другу максимально возможную взаимную помощь, обеспечивая незамедлительную обработку запросов, полученных от органов, которые в соответствии со своим внутренним правом полномочны проводить расследования или осуществлять производство по уголовным делам в связи с преступлениями, квалифицированными в качестве таковых в соответствии с настоящей Конвенцией (Статья 26).

Данная Конвенция также касается вопроса об информации, предоставляемой по собственной инициативе Сторон, при этом такая информация часто может инициировать расследование за границей (Статья 28). Без ущерба для своих собственных расследований или процессуальных действий Сторона может по собственной инициативе предоставить другой Стороне информацию об обстоятельствах правонарушения, когда она считает, что разглашение такой информации может помочь этой или другой Стороне в возбуждении или проведении расследований или иных процессуальных действий, связанных с уголовными преступлениями, квалифицированными в качестве таковых в соответствии с настоящей Конвенцией, или может привести к направлению этой Стороной запроса в соответствии с настоящим разделом.

3) Европейская Конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам, 1959 год

Существовали различные международные конвенции в отношении вручения судебных документов и получения доказательств. Европейская Конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам (Серия европейских договоров № 030), открытая для подписания членами Совета Европы в Страсбурге 20 апреля 1959 года, представленная в [Слайде 8](#), предусматривает, что Стороны договариваются оказывать друг другу наиболее широкий спектр взаимной помощи в отношении сбора доказательств, опроса свидетелей, экспертов и обвиняемых, и т.д.



Конвенция устанавливает правила в отношении принудительного исполнения судебных поручений государственными органами Стороны («запрашиваемой Стороны»), целью которых является получение доказательств (опрос свидетелей, экспертов и обвиняемых, вручение судебных повесток, предписаний и постановлений) или передача доказательств (записей или документов) в уголовном производстве, осуществляемом судебными органами другой Стороны («запрашивающей Стороны»).

Согласно Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам Стороны договорились оказывать друг другу самую широкую правовую помощь на взаимной основе в отношении сбора доказательств, опроса свидетелей, экспертов и обвиняемых, и т.д. Конвенция также устанавливает требования, предъявляемые к просьбам об оказании взаимной правовой помощи и судебным поручениям (передающие государственные органы, язык, отказ в оказании взаимной правовой помощи).

Конвенция устанавливает правила в отношении принудительного исполнения судебных поручений государственными органами Стороны («запрашиваемой Стороны»), целью которых является получение доказательств (опрос свидетелей, экспертов и обвиняемых, вручение судебных повесток, предписаний и постановлений) или передача доказательств (записей или документов) в уголовном производстве, осуществляемом судебными органами другой Стороны («запрашивающей Стороны»).

Конвенция также устанавливает требования, предъявляемые к просьбам об оказании взаимной правовой помощи и судебным поручениям (передающие государственные органы, язык, отказ в оказании взаимной правовой помощи), что бесспорно имеет большое значения для расследования фактов коррупции и отмывания денежных средств.

Дополнительный протокол к Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам, 1978 год (Дополнительный протокол)

Дополнительный протокол к Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам (Дополнительный протокол) дополняет положения, содержащиеся в Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам. Он устраняет возможность, существовавшую в Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам, отказать в помощи исключительно на основании того, что запрос касается преступления, которое запрашиваемая Сторона считает финансовым преступлением. Этот Дополнительный протокол распространяет международное сотрудничество на вручение

документов, касающихся принудительного исполнения приговора и аналогичных мер (приостановление вынесения судебного решения, условное освобождение, приостановление приведения в исполнение судебного решения или прекращение такого приведения в исполнение). Наконец, он дополняет положения, касающиеся обмена информацией по судебным вопросам.

Второй дополнительный протокол к Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам, 2001 год (Второй протокол)


Второй дополнительный протокол к Европейской Конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам, 2001 год (Второй протокол) призван улучшить возможности государств по принятию ответных мер на трансграничную преступность в свете социально-политических изменений в Европе и технологического развития в мире. Поэтому этот Второй протокол призван усовершенствовать и дополнить Европейскую Конвенцию о взаимной правовой помощи по уголовным делам и Дополнительный протокол к ней, в частности, посредством расширения круга ситуаций, в которых взаимная правовая помощь может быть запрошена, и упрощения и ускорения процесса оказания взаимной правовой помощи, а также делая этот процесс более гибким. Он также учитывает необходимость защиты прав граждан при обработке персональных данных.

Также важно отметить положения Статьи 8 Второго протокола: даже если запрашиваемой Стороне незнакомы положения Конвенции, содержащие формальности и процедуры, являющиеся необходимыми согласно законодательству запрашивающей Стороны, запрашиваемая Сторона выполняет такие требования в такой степени, в какой требующиеся действия не противоречат фундаментальным принципам ее законодательства, если иное не предусмотрено настоящим Протоколом.

4) Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (22 января 1993 года, Минск, с изменениями и дополнениями от 28 марта 1997 года) (Минская Конвенция)

Минская Конвенция

регулирует вопросы об оказании взаимной правовой помощи, например, правовое содействие (т.е. получение доказательств, вручение документов и т.д.), нормы коллизионного права, подсудность и положения о признании и исполнении судебных решений в сфере сотрудничества по гражданским и семейным вопросам, а также правовой помощи, уголовному преследованию и экстрадиции (выдаче)



В Слайде 9 представлен еще один часто применяемый инструмент. Государства-члены Содружества Независимых Государств (СНГ) разработали Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минскую Конвенцию),

которая была принята в Минске 22 января 1993 года и изменена Протоколом от 28 марта 1997 года. Конвенцию подписали Армения, Беларусь, Казахстан, Кыргызстан, Молдова, Россия, Таджикистан, Туркменистан, Узбекистан и Украина. Она вступила в силу 19 мая 1994 года. Данная всеобъемлющая Конвенция регулирует вопросы, которые традиционно были урегулированы в Советских / Российских двусторонних договорах об оказании взаимной правовой помощи, например, правовое содействие (т.е. получение доказательств, вручение документов и т.д.), нормы коллизионного права, подсудность и положения о признании и исполнении судебных решений в сфере сотрудничества по гражданским и семейным вопросам, а также правовой помощи, уголовному преследованию и экстрадиции (выдаче) в сфере сотрудничества между компетентными органами по гражданским, семейным и уголовным делам.

В рамках Конвенции судебные и иные компетентные органы Договаривающихся Сторон общаются друг с другом через свои центральные учреждения (Министерства юстиции), которые обязуются получать запросы об оказании правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, исходящие от иных Договаривающихся Сторон.

Объем правовой помощи, которую оказывают Государства-члены Содружества Независимых Государств (СНГ), закреплен в Статье 6 Конвенции. Он включает в себя составление и пересылку документов, получение доказательств у сторон, свидетелей и экспертов, проведение осмотров и обысков, приведение приговора в исполнение, признание и исполнение судебных решений по гражданским делам, выдачу лиц для привлечения их к уголовной ответственности, осуществление иных процессуальных действий. Такая помощь может быть оказана судебными органами запрашиваемой Стороны на основании судебных поручений, исходящих от запрашивающей Стороны.

Статья 7 Конвенции предусматривает, что поручения об оказании правовой помощи должны быть составлены в письменном виде и содержать:

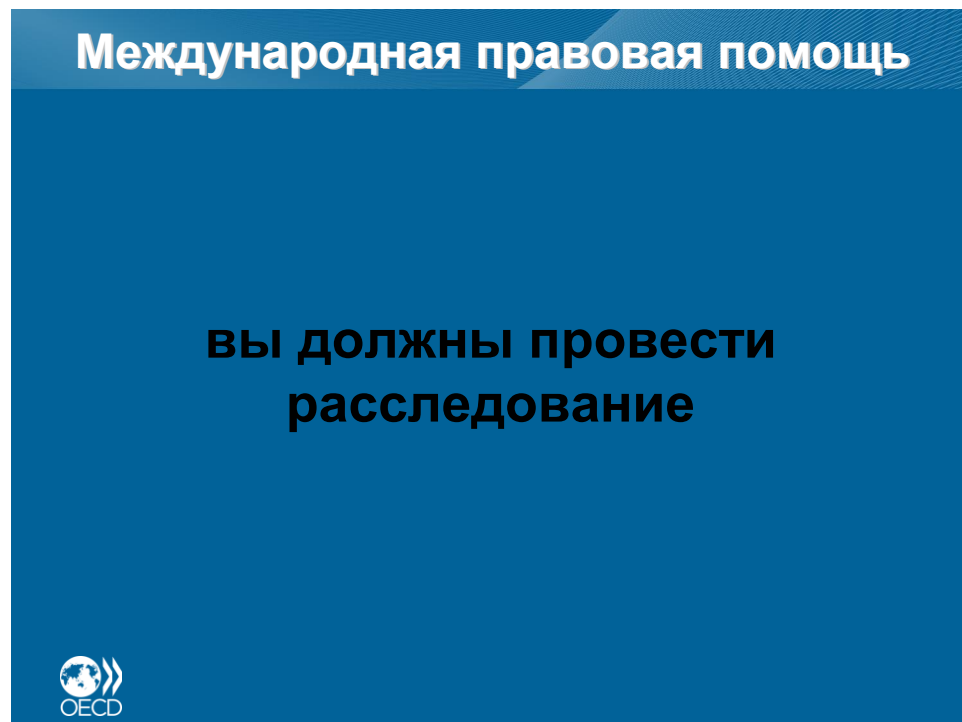
- наименование запрашиваемого учреждения;
- наименование запрашивающего учреждения;
- наименование дела, по которому запрашивается правовая помощь;
- имена, фамилии и адреса лиц, имеющих отношение к поручению об оказании правовой помощи, информацию об их гражданстве, месте работы, местожительстве и местопребывании (для юридических лиц - их наименование, юридический адрес и/или местонахождение);
- имена, фамилии и адреса представителей лиц, имеющих отношение к поручению об оказании правовой помощи;
- содержание поручения об оказании правовой помощи.

При исполнении поручения об оказании правовой помощи запрашиваемый орган применяет национальное законодательство своего государства. Однако по просьбе запрашивающего учреждения запрашиваемое учреждение может применять процессуальные нормы запрашивающей Договаривающейся Стороны, если только они не противоречат законодательству запрашиваемой Договаривающейся Стороны.

Важно упомянуть, что согласно Конвенции признание документов, выданных или заверенных в предусмотренной форме и официально скрепленные печатью уполномоченного учреждения или уполномоченного лица на территории одной Договаривающейся Стороны, не требуют какой-либо иной формы удостоверения на территориях других Договаривающихся Сторон. Документы, которые признаются официальными на территории одной Договаривающейся Стороны, имеют силу доказательства официальных документов на территориях других Договаривающихся Сторон.

В заключение преподаватель должен напомнить участникам, что существует множество способов, с помощью которых можно получить доказательство, которое будет являться допустимым в суде и иметь необходимый вес. Взаимная правовая помощь является одним из таких способов, в то время как совместные расследования являются другим примером. Если практикующий эксперт выбирает проведение совместного расследования вместо направления письменного ходатайства, то швейцарские органы будут вправе провести у себя в Швейцарии

полноценное расследование (например, факта отмывания денежных средств). Это означает, что вся необходимая информация может быть собрана без риска возможного последующего обжалования и нарушения правил о конфиденциальности на важнейших этапах этого процесса. Это вариант, который следует изучить вместе с запрашиваемым государством до направления просьбы об оказании правовой помощи. Преподаватель должен напомнить участникам, что это является причиной того, почему необходимо подчеркнуть важность установления предварительного контакта с представителями запрашиваемого государства.



The slide features a dark blue background. At the top, the title "Международная правовая помощь" is written in white. In the center, the main message "ВЫ ДОЛЖНЫ ПРОВЕСТИ РАССЛЕДОВАНИЕ" is displayed in large, bold, white capital letters. At the bottom left corner, there is the OECD logo, which consists of a globe icon and the text "OECD".

С помощью **Слайда 10** преподаватели могут дать участникам финальный и очень важный (возможно, даже самый важный) урок, который они должны извлечь из этой презентации. Основной вывод заключается в том, что они должны провести расследование. Если участники ожидают, что орган иностранного государства выполнит их просьбу, они должны создать фактографическую основу. Просьбы об оказании правовой помощи не могут быть выполнены на основании предположений или слухов: они должны быть выполнены на основании фактов, а факты должны быть установлены посредством проведения подробного расследования. Важна причинно-следственная связь: если активы могут быть арестованы, должно существовать взаимосвязь между активами и преступной деятельностью. То же самое касается и доказательств. Проведение расследования является крайне необходимым.

3.4. Практическое упражнение

Как упоминалось ранее, в ходе практического упражнения будет симулировано расследование реалистичного крупномасштабного преступления, связанного с коррупцией и отмыванием денежных средств. Участники будут разделены на 4-5 групп; каждая группа будет выступать в качестве независимой следственной команды.

Группам будет дано задание провести расследование по сообщению о предполагаемом совершении преступления; такое сообщение будет предоставлено преподавателем для каждой группы. Группы должны будут предпринять различные следственные меры, чтобы получить необходимую информацию и собрать доказательства; преподаватель будет выдавать последующие элементы доказательств. Когда группа получит объем доказательств, необходимый для подтверждения каждого элемента состава преступления, она будет должна организовать доказательства в электронном виде и подготовить презентацию для суда

Идея практического упражнения заключается в том, чтобы студенты определили ход имитируемого процесса расследования, поэтому не будет возможности однозначно идентифицировать последовательность появления элементов доказательственной базы. Подробное описание сессий и элементов доказательственной базы, которые, возможно, будут обсуждаться и анализироваться в ходе этих сессий, представлено ниже в качестве примера и описывается так называемый «идеальный» ход расследования для этого дела. Однако такая разбивка может лишь дать общую оценку хода событий и может общественным образом варьироваться от группы к группе. Можно только посоветовать, чтобы преподаватели следовали отведенному регламенту для каждой сессии работы над упражнением, чтобы обеспечить должный баланс между теоретическим и практическим обучением, и чтобы каждой группе выделялось в среднем около 15 минут на каждый элемент доказательственной базы.

При лучшем варианте развития событий всем группам удастся собрать необходимый объем доказательств и подготовить дело для передачи в суд. Однако если они не смогут завершить расследование в полном объеме, то в этом случае они будут должны сделать презентацию по своему делу только в отношении тех элементов состава преступления, которые подтверждаются достаточными доказательствами, или завершить расследование.

По завершении практического упражнения каждая группа будет должна представить результаты своего расследования и уголовного преследования по делу. Каждому члену группы будет необходимо подготовить часть дела и сделать подробную презентацию для всего класса. Преподаватель поставит оценку каждой группе по результатам выполнения задания.

3.4.1. Подготовка к практическому упражнению

Для подготовки к проведению практического упражнения преподаватели должны:

- прочитать раздел 3.3. настоящего Пособия;
- ознакомиться с документами, которые будут использоваться в практическом упражнении;
- научиться удалять пароли;
- научиться вести учет раздаточных материалов с использованием электронной таблицы Excel;
- научиться использовать Investigative File Inventory («Каталог следственного дела»).

3.4.1.1. Материалы для практического упражнения

Документы в подпапке **“Практическое упражнение”** в папке **“Папка преподавателя”** представляют собой все возможные и доступные элементы доказательственной базы. Они все пронумерованы и называются **“Item #”** («Элемент №») по порядку их использования в упражнении. Все они (за исключением **Элемента 1**) должны быть защищены паролем, который

сообщается группе только тогда, когда группе дается задания приступить к соответствующей части упражнения; тогда группе раздаются документы для практического упражнения и сообщается пароль.

Папка также содержит два дополнительных документа, которые будут использоваться в организационных целях:

- **Перечень документов для практического упражнения и коды** будет использоваться для ведения учета раздаточных материалов преподавателями;
- **Investigative File Inventory («Каталог следственного дела»)** будет использоваться студентами для организации данных по расследованию.

3.4.1.2. Как убрать пароль

Каждый раз, когда команда получает новый элемент доказательственной базы (документ), необходимо навсегда удалить пароль с этого документа. Это можно сделать разными способами в зависимости от типа программного обеспечения Майкрософт, которое вы будете использовать. Для компьютеров, на которых установлено программное обеспечение:

Microsoft Office 2000 или 2003 процесс удаления пароля заключается в следующем:

- кликнуть мышкой на Tools
- кликнуть мышкой на Options
- кликнуть мышкой на Security
- удалить пароль и нажать ОК
- нажать Save

Microsoft Office 2007 процесс удаления пароля заключается в следующем:

- кликнуть мышкой на Office Button (верхний левый угол экрана)
- кликнуть мышкой на Save As и выбрать “Excel 97 – 2003 Workbook”
- кликнуть мышкой на Tools (нижний левый угол диалогового окна Save As)
- выбрать General Options, удалить пароль и нажать ОК
- нажать Save (нижний правый угол диалогового окна Save As)

3.4.1.3. Как вести учет раздаточных материалов / указаний

Для упрощения работы преподавателей был создан полный перечень документов для практического упражнения (с соответствующим наименованием **Перечень документов для практического упражнения**), который содержит номер документа, описание документа, пароль и руководство по отслеживанию указаний (ключей). Образец приведен ниже.

Источник указаний (ключей)	Элемент №	Описание	Пароль	Следующие указания (ключи)
Элемент 22а, Элемент 30	26	«Индиан Оушен Факторс»	845	Элемент 27
Элемент 22а, Элемент 26	27		249	Элементы 26, 30, 31

В руководстве содержатся две колонки с названиями «Источник указаний» и «Следующие указания (ключи)». В колонке «Источник указаний (ключей)» указываются все документы, в которых были указания на номер документа в этой строке. Например, если мы посмотрим на документ **Элемент 26**, то в колонке «Источник указаний (ключей)» указано, что документы **Элемент 22а** и **Элемент 30** дают указания на этот документ. В колонке «Следующие указания (ключи)» отображаются все указания, которые можно выявить в этом документе. Например,

если мы посмотрим на документ **Элемент 26**, то в колонке «Следующие указания (ключи)» отображается, что внимательный анализ документа **Элемент 26** должен привести группу к документу **Элемент 27**.

3.4.1.4. Как использовать «Каталог следственного дела»

«Каталог следственного дела» (IFD) представляет собой электронную таблицу Excel, которая была отформатирована для записи каждого элемента доказательственной базы по мере их получения и которую можно найти в папке *“Папка студента”*.

Док №	Свидетель	Ключевое слово	Дата получения	Гиперссылка	Отмывание денежных средств	Конфискация имущества	Коррупция	Комментарии
3	Кузнецова	Репортер	12 июня 2008 года	Документ 2	Да	Да	Да	

Записи должны вестись так же, как это указано выше. Первые четыре колонки не требуют разъяснений. Пятая колонка является гипертекстовой ссылкой (hyperlink) на документ (доказательство) в электронной таблице. Данный процесс может быть пройден с помощью последующих шагов:

- В электронной таблице Excel поместите курсор на ячейку под колонкой с гипертекстовой ссылкой;
- Кликните правой кнопкой мыши на ячейку, появится меню;
- Выберите hyperlink;
- Из перечня документов в поле “insert hyperlink” выберите документ, на который нужно сделать ссылку – в вышеуказанном примере это будет Документ 2, затем нажмите ОК.

Колонки под названиями «отмывание денежных средств», «конфискация имущества» и «коррупция» должны использоваться для отображения информации о том, есть ли в данном элементе доказательственной базы сведения, которые относятся к любому из указанных вопросов. Например, если документ содержит доказательства о факте отмывания денежных средств, полученных преступным путем, вы можете просто указать «да» в этой колонке. По завершении реального расследования у группы может оказаться около 200 собранных элементов доказательственной базы. Если вы хотите посмотреть на все доказательства, которые связаны с отмыванием денежных средств, полученных преступным путем, просто воспользуйтесь функцией сортировки информации по этой колонке, и таблица выдаст вам все элементы доказательственной базы, которые касаются отмывания денежных средств, полученных преступным путем. Колонка под названием «коррупция» может быть использована аналогичным образом. В колонке «конфискация имущества» могут отслеживаться доказательства, которые относятся к конкретным активам. Например, если есть доказательства, связанные с потенциальной конфискацией дома, автомобиля или катера, вам нужно просто написать одно из этих слов в соответствующей ячейке, если представленный элемент доказательственной базы содержал информацию, которая будет использована для подтверждения того, что доходы были получены в результате совершения коррупционного преступления.

3.4.1.5. Установление правил для практического упражнения

Преподаватель должен напомнить студентам, что каждая группа проводит расследование самостоятельно.

Преподаватель также должен напомнить студентам, что все материалы курса, включая документы для практического упражнения (доказательства), были загружены в электронном виде на их компьютеры в папку под названием *“Папка студента”*, и попросить их ознакомиться с содержанием данной папки.

Преподаватели должны раздавать элементы доказательственной базы (документы) студентам один за другим в процессе проведения имитируемого расследования. Студентам будет дано задание ознакомиться с документом, представляющим собой доказательство, и определить следующий шаг расследования. Команда должна составить перечень всех указаний, которым нужно следовать, и заполнить электронную таблицу Excel Investigative File Inventory («Каталог следственного дела») для каждого из доказательственных элементов. Если это не будет сделано, это приведет к тому, что многие важные указания (доказательства) могут быть упущены.

Когда команда будет готова следовать указанию, члены команды должны будут уведомить преподавателя о конкретном шаге расследования, который они планируют предпринять. Преподаватель должен давать указания (выдавать команде соответствующий документ) только в том случае, если запрос является весьма конкретным. Когда команду попросят следовать конкретному указанию в ходе упражнения, то преподаватель выдаст ей соответствующий документ. Это должно быть сделано посредством сообщения номера документа и пароля к нему. Преподаватель также выдаст команде один распечатанный экземпляр документа, который должен быть подшит в папку в цифровой последовательности. Студентов нужно будет попросить не менять наименования файлов с документами, поскольку это впоследствии может создать для них путаницу.

Каждый раз, когда команде будет даваться задание следовать указанию и выдаваться новый документ, команда должна будет повторять процесса анализа документа на предмет выявления дополнительных указаний.

3.4.2. Работа над практическим упражнением

3.4.2.1. Упражнение, часть 1: введение и демонстрация использования программного обеспечения

Часть 1 Упражнения занимает около 75 минут.

В качестве введения в практическое упражнение студентам необходимо напомнить, что целью задания является создание доказательственной базы, которая позволит подтвердить наличие каждого элемента состава коррупционного преступления, понять процесс отмывания денежных средств, полученных в результате совершения коррупционного преступления, отследить активы, которые были приобретены за счет доходов, полученных преступным путем, определить наилучшие правовые способы сбора доказательств посредством взаимной правовой помощи и организовать дело для судебного разбирательства. Каждый из этих этапов требует глубокого понимания вопроса о допустимости доказательств, а также организованности на всех стадиях расследования, подготовки к судебному разбирательству и представления доказательств в ходе судебного разбирательства.

Дело будет начато после завершения презентации на **Лекции 1**. Преподаватель должен дать студентам следующие пояснения и инструкции:

- Дело будет возбуждено по получении информации от Государственного комитета финансового мониторинга Украины и подразделения финансовой разведки Швейцарии (Управление Швейцарии по борьбе с отмыванием денег – MROS). Студенты будут должны открыть **Элемент 1**, который не защищен паролем, и ознакомиться с документом. Информация в этом документе указывает на то, что есть основания полагать, что украинский министр внутреннего развития живет не по средствам и получает проценты по банковскому счету, открытому в банке «Кредит Свисс Бэнк» в Цюрихе.
- Студенты будут должны обсудить эти потенциальные обвинения между собой (между членами группы) и принять решение относительно конкретных следственных мер, которые необходимо предпринять.⁸⁹
- Очень важно сообщить студентам, что информация полученная от Государственного комитета финансового мониторинга Украины предоставляет достаточные основания для возбуждения уголовного дела, и официального расследования было одобрено.

⁸⁹ Для выполнения этого задания студентам дается около 15 минут.

Теперь ведущий преподаватель должен попросить студентов (обращаясь ко всем) поделиться в формате пленарного обсуждения своими идеями о том, какие следственные меры должны быть предприняты. Запросы на проведение следственных мер должны быть конкретными, а не общими. Иными словами, запрос должен конкретно указывать, кого именно необходимо опросить, с каким банком связаться, указать конкретное наименование банковского счета и что именно предстоит проверить. Запрос не должен быть чрезмерно общим, например, «мы хотим получить всю банковскую информацию по всем компаниям, с которыми он может быть связан».

В то время как ведущий преподаватель расспрашивает студентов об их идеях относительно запросов на проведение следственных мер, преподаватель-ассистент должен записывать их на доске. По крайней мере, один из таких запросов должен выглядеть так (1) опросить автора газетной статьи и/или (2) получить декларацию о благосостоянии Министра. Теперь преподаватель может раздать всем группам декларацию о благосостоянии Министра (**Элемент 2**) или опрос автора газетной статьи (**Элемент 3**).

Цель обращения ко всей группе заключается в том, чтобы показать студентам, каким образом расследование будет прогрессировать по мере выполнения упражнения. Преподаватель выдаст группам первые два документа в ходе пленарного заседания, как было указано выше.

После того, как студенты получают первые два документа, им необходимо рассказать о том, каким образом нужно использовать электронный **Investigative File Inventory (IFI)** («Каталог следственного дела») для записи и организации каждого полученного элемента доказательственной базы. Всем студентам будет нужно записать первые два документа для изучения процесса, а также немного изучить применение программы Excel. Однако, только одному члену каждой команды (группы) будет нужно записать все доказательства по мере продвижения расследования, если команда выберет такой метод.

Преподаватель должен объяснить студентам ценность использования **Investigative File Inventory (IFI)** («Каталога следственного дела») в каждодневной работе при проведении расследования и уголовного преследования с помощью следующих аргументов:

- Это чрезвычайно простой способ отслеживать все имеющиеся доказательства;
- Любой элемент доказательства может быть быстро найден с помощью поиска по ключевому слову;
- Можно быстро сгруппировать доказательства по нарушениям или конфискации активов с помощью функции сортировки;
- Все доказательства могут содержать ссылку на документ Excel для быстрого просмотра и могут переноситься на «флешке» (карте памяти);
- Каталог позволяет делать записи или комментарии для каждого элемента доказательственной базы и хранить их в одном месте.

Нет необходимости устанавливать дорогостоящую и сложную систему управления документооборотом - **Investigative File Inventory (IFI)** («Каталог следственного дела») может использоваться абсолютно бесплатно.

По завершении демонстрации **Investigative File Inventory (IFI)** («Каталога следственного дела») и внесения участниками первых двух документов в указанный каталог, ведущий преподаватель должен пояснить, что, начиная с этого момента и до конца упражнения, вся работа должна выполняться самостоятельно.

Студентам дается еще 15 минут для изучения **Элементов 2 и 3** соответственно, чтобы составить перечень потенциальных указаний и сделать запросы в отношении последующих следственных действий. Запросы, которые делает каждая команда, должны быть записаны их приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.2. Упражнение, часть 2

Часть 2 Упражнения занимает около 75 минут.

Работа по делу продолжится после презентации в рамках **Лекции 2**. Преподаватель напомним своим группам о том, что после изучения **Элементов 2 и 3** они должны были выработать запросы на проведение следственных действий.

В идеале результатом анализа формы декларации о благосостоянии Министра (**Элемент 2**) должен стать запрос *(1) связаться с киевским банком и запросить информацию обо всех данных и документах, связанных со всеми счетами, открытыми на имя Бориса и/или Наташи Майстренко, включая банковские выписки, чеки и иные списания со счета, вклады и кредиты, карточки с образцами подписей и заявления об открытии счетов; (2) получить данные и документы о личном текущем счете министра Майстренко; и (3) получить данные и документы о его сберегательном счете.*

Если такие запросы были сделаны группой, необходимо выдать группе соответствующие документы для подробного анализа и выработки стратегии в отношении последующих шагов в процессе расследования. Такие документы должны включать **Элемент 5a**, содержащий ответ представителя киевского банка на официальный запрос по всем данным и документам, связанным с банковскими счетами г-на Майстренко; **Элемент 5**, который представляет собой документы и информацию о личном текущем счете министра Майстренко, и **Элемент 5b**, содержащий данные и документы о его банковском счете.

Другой запрос, который мог бы быть сделан в рамках анализа **Элемента 2**, включал бы в себя следующее *(4) получить выписку о праве собственности на жилое помещение, указанное в форме декларации о благосостоянии министра, для установления того, кому это помещение еще принадлежит, и есть ли еще какая-нибудь дополнительная информация в этой выписке.* В этом случае группе должен быть выдан **Элемент 8**, который содержит выданный государственным нотариусом документ, подтверждающий регистрацию права собственности на помещение, расположенное по адресу ул. Григоренко 35.

Среди запросов на проведение иных следственных действий также может находиться запрос *(5) провести анализ положений и условий ипотеки, которая была задекларирована в форме*, если студенты подготовят запрос на предоставление такой информации – преподаватель должен выдать группе следующий элемент доказательственной базы, который связан с результатами опроса менеджера киевского банка на предмет ипотеки (**Элемент 19**).

Также существует несколько указаний, которые могли бы быть выявлены и впоследствии проработаны студентами после проведения анализа **Элемента 3**. При лучшем варианте развития событий результатом такого анализа должен стать ряд запросов, включая запрос *(1) о получении документа, подтверждающего право собственности на недвижимое имущество в Конча-Заспа, которое было описано репортером, с целью установления собственника указанного недвижимого имущества, а также выявления какой-либо иной дополнительной информации, содержащейся в соответствующих документах, и (2) о получении документа, подтверждающего право собственности на жилое помещение министра, указанное в информации от журналиста.* **Элемент 6**, содержащий документ, подтверждающий зарегистрированное право собственности и выданный государственным нотариусом, должен быть выдан группе вместе с **Элементом 8**, который уже был описан ранее.

Иные указания, которые могут быть выданы, включают *(3) проверку информации в отношении компании «Алмо Лтд.»*, которая согласно журналистскому расследованию владеет имуществом, которое использует министр в Конча-Заспа, но права собственности на которое вызывают ряд вопросов (изучить вопросы собственности и управления); *(4) идентификацию автомобиля «Мерседес-Бенц»*, которым согласно журналистскому расследованию пользуется супруга министра (например, посредством наблюдения за имуществом, используемым министром, в целях получения информации о государственном номере автомобиля); и, наконец, *(5) проверку информации о праве собственности на иное имущество, расположенное на ул. Минская, которое было упомянуто журналистом* и которое предположительно принадлежит министру. В ответ преподаватель может соответственно предоставить свидетельство о регистрации Устава компании «Алмо Лтд.» (**Элемент 9**), отчет о наблюдении для получения информации о государственном номере автомобиля «Мерседес-Бенц» (**Элемент 10**), а также документ, подтверждающий регистрацию права собственности на имущество, расположенное на ул. Минская (**Элемент 52**).

В идеале группы должны были сделать, по крайней мере, пять запросов и получить в результате **Элементы 5, 5a, 5b, 6 и 8**. В процессе выдачи указанных документов студентам должно быть

предоставлено в среднем 15 минут для анализа и обсуждения каждого элемента (документа). Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.3. Упражнение, часть 3

Часть 3 Упражнения занимает около 75 минут.

Работа по делу продолжится после презентации **Лекции 3** и проведения **Семинара по элементам состава коррупционных преступлений**. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 5, 5a, 5b, 6 и 8**.

В идеале студенты должны будут указать, что в результате анализа банковских счетов министра Майстренко и соответствующей информации в киевском банке (**Элементы 5, 5a, и 5b**) было выявлено, что чек, посредством которого выплачивается дивиденд, был перемещен со счета компании «РГ Хорман Брокеридж» на счет Майстренко, и запросить (1) на посещение или проведение опроса с целью выявления предназначения данного чека. Также студенты должны были бы запросить (2) связаться с Отделом ипотечного кредитования киевского банка для получения информации об ипотеке в отношении жилого помещения, расположенного по адресу г. Киев, ул. Григоренко 35, которое принадлежит министру Майстренко и его супруге. Соответствующие документы должны быть выданы студентам, включая **Элемент 17** (результаты опроса менеджера компании «РГ Хорман Брокеридж»), и **Элемент 19** (результаты опроса менеджера Отдела ипотечного кредитования киевского банка). Они также могли бы сделать запрос на (3) получение документа, подтверждающего право собственности на жилое помещение, указанное в форме декларации о благосостоянии министра (Элемент 8), если это не было сделано ранее в ходе сессии 2 работы над упражнением. В этом случае все эти документы должны быть выданы группам, а студентам должно быть предоставлено 15 минут для анализа и ознакомления каждого нового доказательства.

Результатом анализа документа, подтверждающего регистрацию права собственности на имущество в Конча-Заспа (**Элемент 6**), в результате которого будет установлено, что имущество было передано компании «Алмо Лтд.» на имя г-на Джонсона, должен стать запрос (1) о проведении опроса г-на Джонсона для целей установления его взаимоотношений с компанией «Алмо Лтд.» и права собственности на дом отдыха, который занимает министр Майстренко, и (2) о проверке информации в отношении права собственности компании «Алмо Лтд.». Следовательно результаты опроса (**Элемент 7**) свидетельство о регистрации Устава компании «Алмо Лтд.» (**Элемент 9**) должны быть переданы студентам для анализа и обсуждения, при этом необходимо выделить около 25 минут на ознакомление с **Элементом 7** и 15 минут на ознакомление с **Элементом 9**.

Анализ выданного государственным нотариусом документа, подтверждающего регистрацию права собственности на помещение, расположенное по адресу ул. Григоренко 35 (**Элемент 8**), не даст каких-либо новых указаний.

Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.4. Упражнение, часть 4

Часть 4 Упражнения занимает около 60 минут.

Работа по делу продолжится после презентации **Лекции 4** и проведения **Семинара о финансовом расследовании**. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 7, 9, 17 и 19**. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть

упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа **Элемента 7**.

Результаты опроса г-на Джонсона (**Элемент 7**) показали, что он являлся бывшим собственником компании «Алмо Лтд.» и после принятия предложения министра Майстренко он подал на регистрацию в Орган по регулированию деятельности компаний измененный Устав, в котором были отражены новый президент и новый состав Совета директоров. Имущества в Конча-Заспа было передано Майстренко и его группе, когда они приобрели акции на предъявителя в компании «Алмо» в качестве активов компании. По идее, данная информация должна побудить студентов проследить платеж, сделанный за акции компании в форме трех чеков и (1) запросить все документы и информацию относительно приобретения банковского чека, выданного киевским банком, включая, в частности, имя покупателя и метод платежа (информация содержится в **Эlemente 21**); (2) направить запрос об оказании взаимной правовой помощи в Швейцарию в отношении отслеживания банковских документов и информации и прав собственности на швейцарскую корпорацию «Индиан Оушен Факторс», которая выпустила другой чек (ответ на этот запрос находится в **Эlemente 22** и **Эlemente 22a**), и (3) запросить все документы и информацию относительно приобретения банковского чека, выданного банком «Надра», включая, в частности, имя покупателя и метод платежа (информация содержится в **Эlemente 23**). Четыре вышеуказанных элемента должны быть выданы студентам для анализа и обсуждения. На ознакомление с **Эlementами 21** и **23** студентам понадобится около 15 минут, на ознакомление с **Эlementами 22** и **22a** необходимо будет выделить по 20 минут на каждый элемент.

Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий, возникших в результате анализа **Элемента 7**. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.5. Упражнение, часть 5

Часть 5 Упражнения занимает около 75 минут.

Работа по делу продолжится после презентации **Лекции 5**. Студентам необходимо напомнить, что оставшиеся указания, которые были выявлены по результатам анализа **Эlementов 9, 17** и **19**, должны быть обсуждены и рассмотрены в ходе этой сессии. Преподаватель также напомнит своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Эlementов 9, 17** и **19**.

Анализ свидетельства о регистрации Устава компании «Алмо Лтд.» (**Элемент 9**) должен опять подвести студентов к подготовке запроса о проведении беседы с г-ном Джонсоном (**Элемент 7**), который освободил должность Президента компании «Алмо Лтд.». Они также должны будут сделать запрос на проведение опроса лиц, указанных в документе в качестве нового Президента и членов Совета директоров компании «Алмо Лтд.». Таким образом, студенты должны будут получить от преподавателя для анализа и обсуждения результаты опроса указанного Президента г-на Иваненко относительно его участия в компании «Алмо Лтд.», которая имеет в собственности дом отдыха, занимаемый Борисом Майстренко (**Элемент 24**); результаты опроса члена Совета директоров г-жи Поповой (**Элемент 34**), а также результаты опроса члена Совета директоров г-на Борисенко (**Элемент 35**). На ознакомление с указанными тремя новыми документами студентам необходимо будет выделить по 15 минут на каждый документ.

Анализ **Элемента 17** (результаты опроса менеджера компании «РГ Хорман Брокеридж») покажет, что компания «РГ Хорман Брокеридж» является инвестиционной брокерской компанией, которая управляет личным благосостоянием брата жены министра; что брат не в состоянии вести свои финансовые дела и что его опекуном является министр. Также выяснится, что чек представлял собой первый дивиденд, заработанный на счете брата. В идеале данная информация подведет группу к вопросу относительно источников вкладов, которые были внесены на счет. Ответ на такой запрос можно найти в **Эlemente 18**, который может быть выдан студентам; для ознакомления с документом необходимо выделить 15 минут.

Анализ **Элемента 19** (результаты опроса менеджера Отдела ипотечного кредитования киевского банка) в идеале должны вызвать вопрос о возможности выяснить метод платежа

для каждой выплаты возврата займа. Ответ на такой запрос можно найти в **Элементе 20**, который может быть выдан студентам; для ознакомления с документом необходимо выделить 15 минут.

Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий, возникших в результате анализа **Элементов 9, 17 и 19**. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.6. Упражнение, часть 6

Часть 6 Упражнения занимает около 90 минут.

Работа по делу продолжится после перерыва. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 21, 22, 22а и 23**. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа элементов в ходе сессии 4.

Анализ информации о кассовом чеке, содержащейся в **Элементе 21**, в идеале должен подвести студентов к подготовке запроса на оказание взаимной правовой помощи, если это уже не было сделано в ходе сессии 4 работы над упражнением (**Элемент 22**), и если студенты сделают запрос на осуществление такого действия, то им нужно будет выдать **Элемент 22**.

Анализ запроса на оказание взаимной правовой помощи и предоставленной в соответствии с таким запросом банковской информации (**Элементы 22 и 22а**) в идеале должен подвести студентов в подготовке аналогичных запросов в отношении **Элементов 23 и 24**, а также новых запросов на получение информации с целью выяснения цели и назначения *(1) 10 платежей в пользу компании «Никополь Майнинг Сервисез», которые были получены от швейцарской компании «Индиан Оушен Факторс»* (результаты опроса ее Президента содержатся в **Элементе 26**); *(2) 10 платежей от компании «ЛоудМастерс Эквипмент» в пользу компании «Индиан Оушен Факторс»* (опрос ее представителя содержится в **Элементе 27**); *(3) платежей, которые были осуществлены со счета компании «Донецк Бейсин Майнинг» на счет компании «Индиан Оушен Факторс» в банке «Кредит Свисс Бэнк» (Цюрих, Швейцария) или компании «Алмо Лимитед»* (результаты опроса главного бухгалтера содержатся в **Элементе 28**); и, наконец, *(4) двух платежей, которые были осуществлены со счета компании «Криворожская руда» на счет компании «Индиан Оушен Факторс» в банке «Кредит Свисс Бэнк» (Цюрих, Швейцария)* (результаты опроса его Вице-президента содержатся в **Элементе 29**). Если такие запросы были сделаны группой, студентам можно выдать четыре новых элемента для их анализа и обсуждения.

Анализ результатов опроса Президента компании «Алмо Лтд.» (**Элемент 23**) даст указания на аналогичный запрос об оказании взаимной правовой помощи (**Элемент 22**) без каких-либо новых дополнительных указаний.

Преподаватели могут сделать небольшой перерыв после завершения повторного обсуждения сессии 4.

Работа по делу должна продолжиться после небольшого перерыва. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 18, 20, 24, 34 и 35**. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа этих элементов.

В идеале, после анализа результатов опроса менеджера компании «РГ Хорман Брокеридж» (**Элемент 18**) студенты должны будут сделать запрос в отношении *(1) проведения опроса брата жены министра, которому принадлежит инвестиционный счет в компании «РГ Хорман Брокеридж»*, на котором были размещены крупные суммы денежных средств, а чек, посредством которого выплачивается дивиденд, был внесен на личный банковский счет министра Майстренко. Результаты такого опроса содержатся в **Элементе 38** и должны быть выданы студентам, если они сделают соответствующий запрос. Учитывая, что студенты также выяснили в ходе опросов, что каждый из вкладов на счет (за исключением открытия денежного

депозита) был переведен со счета компании «Глобал Майнинг Инкорпорейтед» в киевском отделении банка «Барклайс», они также могли бы сделать запрос (2) с целью определить назначение каждого из этих платежей. В этом случае результаты опроса главного бухгалтера компании «Глобал Майнинг Инкорпорейтед» (Элемент 50) должны быть выданы студентам для последующего анализа и обсуждения.

Анализ метода платежа для каждой выплаты возврата займа министром (Элемент 20) не даст студентам каких-либо новых указаний.

Лица, указанные в качестве Президента и двух членов Совета директоров компании «Алмо Лтд.» в своих опросах (Элементы 24, 34 и 35) отрицали свое участие в компании «Алмо Лтд.» и заявили, что они лишь работали в разном качестве для или с министром Майстренко. Данная информация должна побудить студентов еще раз взглянуть на свидетельство о регистрации Устава компании «Алмо Лтд.» (Элемент 9). Указанный там Президент компании «Алмо Лтд.», который является Директором по вопросам лицензирования у министра Майстренко, также заявил, что он ничего не знает о каких-либо платежах, сделанных в его адрес, ничего не знает об обналичивании этих платежей, а также ничего не знает о существовании швейцарского банковского счета. Данная информация должна побудить студентов направить в Швейцарию аналогичный запрос об оказании взаимной правовой помощи в отношении отслеживания банковских документов и информации и права собственности на швейцарскую корпорацию «Индиан Оушен Факторс», а также анализа чеков (Элемент 22).

Группы должны составить перечень следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.7. Упражнение, часть 7

Часть 7 Упражнения занимает около 135 минут.

Работа над делом продолжается. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа Элементов 26, 27, 28, 29, 38 и 50. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа указанных элементов.

Результаты опроса Президента компании «Никополь Майнинг Сервисез» (Элемент 26) показали, что эта компания являлась единственным уполномоченным представителем компании «ЛоудМастерс Эквипмент» в Украине, которая продавала горнодобывающее оборудование правительству Украины, и как получающий агент компании «ЛоудМастерс Эквипмент» ей выплачивалось вознаграждение в размере 5% от цены покупки ее услуг через посредника – именуемого «Индиан Оушен Факторс» (дочернее общество компании «ЛоудМастерс Эквипмент»). Это должно побудить студентов взглянуть еще раз на платежи, осуществленные компанией «ЛоудМастерс Эквипмент» в пользу компании «Индиан Оушен Факторс», а также на иную информацию, предоставленную ее представителем (Элемент 27), которая в свою очередь даст противоречивую информацию, говорящую о том, что компания «Индиан Оушен Факторс» является материнской компанией по отношению к компании «Никополь Майнинг Сервисез», в результате чего будет предложено связаться с Министерством Великобритании по международному развитию (DFID) за получением более подробной информации. В результате студентам было бы хорошо сделать запрос (1) о проведении опроса представителя Министерства Великобритании по международному развитию, чтобы выяснить характер взаимоотношений между Министерством Великобритании по международному развитию и компанией «ЛоудМастерс Эквипмент», а также назначение десяти платежей, сделанных компанией «ЛоудМастерс Эквипмент» в пользу компании «Индиан Оушен Факторс». Отчет о телефонной беседе с представителем Министерства Великобритании по международному развитию должен быть выдан студентам, если они сделают такой запрос (Элемент 30). Студентам также нужно было бы сделать запрос (2) в рамках оказания взаимной правовой помощи на проведение опроса Президента компании «ЛоудМастерс Эквипмент» в отношении контракта о продаже горнодобывающего оборудования правительству Украины, ответ на запрос об оказании взаимной правовой помощи должен быть выдан студентам (Элемент 31), если они

сделали соответствующий запрос; также студентам должно быть предоставлено 15 минут для анализа и обсуждения этого документа.

В идеале, анализ отчета о результатах опроса Главного бухгалтера компании «Донецк Бейсин Майнинг» (**Элемент 28**), который заявил, что никаких платежей в пользу министра Майстренко или указанного Президента компании «Алмо Лтд.» не производилось, и что был произведен единственный платеж в адрес компании «Индиан Оушен Факторс», должен бы побудить студентов сделать дополнительный запрос об иных платежах, которые были совершены с использованием того же номера счета. В этом случае ответ на такой вопрос будет предоставлен студентам (**Элемент 45**) для анализа и обсуждения.

Подробный анализ отчета о результатах опроса Вице-президента компании «Криворожская руда» и реестров его платежей (**Элемент 29**), которые выявили обвинения в вымогательстве платежей со стороны Директора по вопросам лицензирования для получения разрешений на производство горных работ, в идеале должен побудить студентов запросить информацию в отношении еще одного чека, который не был упомянут в пояснениях Вице-президента компании «Криворожская руда». Объяснения в отношении данного чека должны быть предоставлены студентам (**Элемент 36**) для анализа и обсуждения, если они сделают такой запрос.

Анализ результатов опроса брата жены министра и владельца инвестиционного счета в компании «РГ Хорман Брокеридж» (**Элемент 38**) позволит выяснить, что брат не обладает какой-либо информацией об инвестиционном счете в компании «РГ Хорман Брокеридж», никогда не переводил никаких средств на этот счет, никогда не посещал офисы компании «РГ Хорман Брокеридж» и никогда не снимал денежные средства с указанного счета. Он также сообщил, что министр Майстренко дал ему чек для помещения его на его личный счет и попросил выписать чек со своего счета Павлу Иваненко на ту же сумму. Это должно побудить студентов запросить копию такого чека, которые может быть им выдан в качестве **Элемента 39** для его анализа и обсуждения.

Результаты опроса Главного бухгалтера компании «Глобал Майнинг Инкорпорейтед» (**Элемент 50**) будут предоставлены студентам, но не дадут им каких-либо дальнейших указаний.

Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

В течении последнего часа сессии группы должны будут критически взглянуть и пересмотреть собранные ими доказательства и понять, каких указаний не хватает, нужно ли скорректировать стратегию расследования, а также принять решение, какие обвинения уже можно смело выдвигать. Преподаватели могут поделиться своими советами и дать рекомендации в отношении тех вопросов, которые необходимо улучшить. Это поможет командам подготовить промежуточное обобщение собранных доказательств и подумать о потенциальной гипотезе по делу.

3.4.2.8. Упражнение, часть 8

Часть 8 Упражнения занимает около 75 минут.

Работа по делу продолжится после презентации **Лекции 6**. Преподаватель также напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 30, 31, 36, 39 и 45**. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа указанных элементов.

Из ответа, полученного от представителя Министерства Великобритании по международному развитию (**Элемент 30**) стало ясно, что Украина участвует в беспроцентной программе займов Министерства Великобритании по международному развитию, предназначенной для получения средств на приобретение горнодобывающего оборудования, и что министр Майстренко одобрил заключение контракта с единственным источником (без проведения торгов) на закупку такого оборудования у компании «ЛоудМастерс Эквипмент», при этом компания «Никополь Майнинг

Сервисез» являлась единственным уполномоченным представителем компании «ЛоудМастерс Эквипмент» в Украине. Данная информация должна вернуть студентов к изучению протокола опроса Президента компании «Никополь Майнинг Сервисез» (**Элемент 26**).

Ответ на запрос об оказании взаимной правовой помощи в отношении проведения опроса Президента компании «ЛоудМастерс Эквипмент» в отношении контракта, заключенного с Правительством Украины (**Элемент 31**), в идеале должен побудить студентов сделать запрос о получении копии контракта между компанией «ЛоудМастерс Эквипмент» и Правительством Украины. Данный запрос должен быть удовлетворен посредством предоставления студентам **Элемента 32**, который содержит копию этого контракта. Студентам должно быть предоставлено около 15 минут для ознакомления с этим контрактом.

Элемент 36 содержит пояснения в отношении пропущенного чека среди платежей, которые были сделаны компанией «Криворожская руда», и позволит выяснить, что данный платеж был переведен на счет компании «Алмо Лимитед» в банке «Форум». В идеале, данная информация должна побудить студентов сделать запрос о получении всех документов и информации, касающихся всех счетов, открытых на имя компании «Алмо Лимитед», включая банковские выписки, чеки и иные списания со счета, вклады и кредиты, карточки подписей и заявление об открытии счета в банке «Форум». На этом этапе преподаватель должен раздать студентам **Элементы 37** и **37а**, содержащие такую информацию для их дальнейшего анализа и обсуждения.

Копия чека, полученного братом жены министра (**Элемент 39**), показывает, что он был выписан на имя некоего г-на Иваненко. Основываясь на этой информации, студенты должны сделать запрос на проведение опроса г-на Иваненко. Преподаватель должен выдать студентам соответствующий **Элемент 40** для анализа и обсуждения.

Основываясь на анализе платежей, отображенных в бухгалтерских документах (**Элемент 45**), и информации о том, что на компанию «Донецк Бейсин Майнинг» было оказано давление, и ее заставили выплатить г-ну Иваненко определенную сумму, чтобы сохранить свои права на производство горных работ, студенты должны были обратить внимание, что самый крупный платеж был сделан в пользу неизвестного г-на Харриса, и среагировать на этот факт, запросив копию чека, по которому был сделан платеж Малколму Харрису. Преподаватель должен передать студентам копию чека (**Элемент 46**) для анализа и обсуждения.

Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.9. Упражнение, часть 9

Часть 9 Упражнения занимает около 90 минут.

Работа по делу продолжится после перерыва. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 32, 37, 37а, 40** и **46**. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа упомянутых элементов.

Анализ контракта, заключенного компанией «ЛоудМастерс Эквипмент» с Правительством Украины (**Элемент 32**), заставит студентов вернуться к анализу результатов опроса Президента компании «Никополь Майнинг Сервисез» (**Элемент 26**) и результатов телефонной беседы с представителем компании «ЛоудМастерс Эквипмент» (**Элемент 27**), чтобы получить больше подробностей и подкрепляющих доказательств.

В идеале, анализ банковских документов и информации, относящихся ко всем счетам, открытым на имя компании «Алмо Лимитед» в банке «Форум» (**Элементы 37** и **37а**), должен заставить студентов вернуться еще раз к изучению результатов опроса Главного бухгалтера компании «Донецк Бейсин Майнинг» (**Элемент 28**), а также результатов опроса Вице-президента компании «Криворожская руда» и реестров его платежей (**Элемент 29**). Данные об операциях по банковскому счету компании «Алмо Лимитед», открытому в банке «Форум»,

подтверждают, что одиннадцать платежей было переведено в компанию «Ле Гранд Аппарель». Для дополнительной проработки этой информации студенты должны сделать запрос об установлении контакта с менеджером компании «Ле Гранд Аппарель», чтобы выяснить подробности этих сделок и имя/наименование реального заказчика. В этом случае преподаватель должен выдать студентам **Элемент 42** для его анализа и обсуждения.

Анализ результатов опроса г-на Иваненко (**Элемент 40**) не даст студентам каких-либо новых дальнейших указаний.

Студенты должны подготовить запрос о проведении опроса г-на Харриса после проведения анализа чека, выписанного на его имя (**Элемент 46**). В ответ на этот запрос преподаватель должен выдать студентам отчет о результатах опроса г-на Харриса, проведенного лондонской полицией (**Элемент 47**), для анализа и обсуждения.

Преподаватели могут сделать короткий перерыв после завершения повторного обсуждения сессии 8.

Работа по делу должна продолжиться после небольшого перерыва. Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 42** и **47** до перерыва.

Таким образом, изучение результатов опроса менеджера компании «Ле Гранд Аппарель» (**Элемент 42**), которые позволили выяснить, что министр Майстренко выступал в качестве заказчика по этим сделкам, и дали студентам информацию о счёте дебитора министра Майстренко в магазине, может дать студентам картину, позволяющую понять, что министр живет не по средствам. Данный документ также поможет выстроить доказательства в отношении чрезмерного богатства министра, однако, сам по себе этот документ не предоставит каких-либо новых дальнейших указаний по делу.

Анализ результатов опроса г-на Харриса (**Элемент 47**) позволит узнать, что г-н Харрис является агентом по недвижимости, и что чек был выписан ему его клиентом, министром Майстренко, для оплаты покупки участка земли, который принадлежал Адаму Уэлсли в прибрежной зоне графства Суффолк. В ходе опроса г-н Харрис также указал, что г-на Уэлсли можно найти через оценщика по имени Алан Манчестер. Данная информация должна побудить студентов сделать запрос на проведение опроса г-на Манчестера, а также на установление местонахождения г-на Уэлсли. Если студенты подготовят такой запрос, они должны получить **Элемент 48**.

После того, как в результате анализа **Элемента 47** студенты получили новую подсказку, преподаватель должен начать обсуждение относительно различных возможных результатов такого опроса и задать следующие вопросы:

- Что нам следует сделать, если свидетель не желает являться для опроса?
- Давайте предположим, что свидетель подпишет affidavit (письменное показание под присягой), в котором будут задокументированы его свидетельские показания; будет ли такой affidavit принят в качестве доказательства в украинском суде?
- Если нет, то как бы мы могли усовершенствовать данное доказательство?

Студентам должно быть предоставлено около 15 минут для анализа и обсуждения **Элемента 48**, что позволит им выяснить контактную информацию бывшего владельца земельного участка г-на Уэлсли. Это должно побудить студентов сделать запрос на проведение опроса г-на Уэлсли, чтобы дополнительно проработать информацию, полученную ранее от г-на Харриса. В ответ на такой запрос преподаватель должен выдать студентам **Элемент 49**, содержащий результаты опроса г-на Уэлсли, и предоставить около 15 минут для его анализа и обсуждения. Результаты опроса г-на Уэлсли также подтвердят свидетельские показания г-на Харриса и помогут подкрепить доказательства в отношении финансовых сделок министра Майстренко, однако, сам по себе этот документ не предоставит каких-либо новых дальнейших указаний по делу.

3.4.2.10. Упражнение, часть 10

Работа по делу продолжится после перерыва. Часть 10 Упражнения занимает около 60 минут.

Преподаватели должны будут проверить, какие еще есть в наличии элементы доказательственной базы, которые не были розданы студентам, и соответственно инициировать обсуждение в отношении недостающих связей.

Например, в ходе расследования, описанного выше, у преподавателя по-прежнему остаются на руках **Элементы 10, 12, 13, 13а, 13б, 14, 15, 16, 51** и **52**.

Элементы 10 и **52**, которые хотя и могли быть выявлены в качестве потенциальных указаний (ключей) в ходе сессии 2, не были проработаны в ходе сессии 3. Преподаватель может предложить вернуться к этим двум элементам, которые включают в себя отчет о наблюдении за домом отдыха Бориса Майстренко в Конча-Заспа, как описано журналистом г-жой Кузнецовой (**Элемент 10**), и документ, подтверждающий право собственности на имущество, расположенное по адресу ул. Минская 15 (**Элемент 52**). Студенты должны получить эти два документа, и им должно быть предоставлено 15 минут для ознакомления с каждым документом.

Анализ **Элемента 10**, в идеале, приведет к тому, что студенты запросят дополнительную информацию об автомобиле «Мерседес», на котором ездит жена министра и который был приобретен в автосалоне «Мерседес Украины». Студенты должны подготовить запрос на проведение опроса с представителем компании «Мерседес Украины» для получения дополнительной информации. В этом случае студентам может быть предоставлен отчет о результатах опроса (**Элемент 16**).

Анализ **Элемента 52** позволит выяснить, что имущество было перерегистрировано на имя дочери министра. Эта информация должна заставить студентов пообщаться с продавцом квартиры и подготовить запрос на проведение опроса этого владельца. Преподаватель должен раздать студентам **Элемент 14**, содержащий результаты такого опроса, для анализа и обсуждения.

Сессия должна завершиться составлением группами перечня следующих указаний и запросов на совершение дальнейших следственных действий. Запросы, сделанные каждой группой, должны быть записаны приписанными преподавателями и сохранены для обсуждения в ходе следующей сессии работы над упражнением.

3.4.2.11. Упражнение, часть 11

Работа по делу продолжится после перерыва. Часть 11 Упражнения занимает около 60 минут.

Преподаватель напомним своим группам о запросах на совершение дальнейших следственных действий, к которым они пришли ранее по результатам анализа **Элементов 16** и **14**. Преподаватель также сообщит студентам, что данная часть упражнения будет посвящена дальнейшей работе над указаниями, полученными из анализа упомянутых элементов.

Анализ **Элемента 16** не даст каких-либо дополнительных указаний для процесса расследования, тем не менее, он позволит усилить доказательственную базу по делу.

Анализ **Элемента 14**, с другой стороны, позволит выяснить, что квартира была приобретена министром для своей дочери, и что продавец согласился взять большой авансовый платеж, а остаток получать в виде ежемесячных наличных платежей в течение следующего года. Министр сделал один платеж с помощью банковского чека для оплаты установки новой двери. Данная информация должна заставить студентов запросить копию чека, который должен быть им предоставлен в качестве **Элемента 51**.

После того, как студенты потратили около 15 минут на анализ чека (**Элемент 51**), студенты, возможно, захотят получить информацию о чекодателе и должны будут запросить все реестры и документы, имеющие отношение к счету на имя компании «Айлэнд Флит», включая банковские выписки, чеки и иные списания денежных средств со счета, вклады и кредиты, карточки с образцами подписей и заявление об открытии счетов. Вся необходимая информация должна быть предоставлена студентам – соответствующие **Элементы 13, 13а** и **13б** должны быть переданы студентам для дальнейшего анализа и обсуждения.

Анализ переданной банковской информации приведет студентов к остающимся элементам доказательственной базы – а именно, информации о праве собственности на компанию «Айлэнд Флит Лимитед», которая будет получена из Реестра компаний Британских Виргинских островов

в свете создания компании «Айлэнд Флит Лимитед» посредством направления запроса об оказании взаимной правовой помощи, и передана студентам в качестве Элемента 12 для дальнейшего анализа и обсуждения; это также заставит студентов попросить провести опрос менеджера компании «Саусшор Апартаментс» на предмет платежей, полученных со счета компании «Айлэнд Флит Лимитед». Результаты данного опроса должны быть переданы студентам для анализа и обсуждения.

На этом расследование должно завершиться, а все элементы доказательственной базы теперь будут находиться в руках у студентов.

3.4.2.12. Упражнение, часть 12: подготовка презентаций группами

Студентам должно быть предоставлено около 90 минут для подготовки презентаций в группах. Группам будет дано задание подготовить презентации о результатах своего независимого расследования по делу, которые должны охватывать следующие аспекты:

1. Схема, отражающая состав лиц, участвовавших в финансовых аспектах расследованной схемы
2. Пояснения по отдельным элементам доказательственной базы, которые служат доказательствами каждого элемента состава преступления, заключающегося в отмывании денежных средств и коррупции
3. Подробный финансовый анализ источников и использования финансовых средств, основанный на косвенных доказательствах, включая общую сумму доходов, полученных в результате совершения коррупционного преступления
4. Финансовый анализ, позволяющий отследить доказуемый доход, полученный в результате совершения коррупционного преступления, посредством прямых доказательств
5. Идентификация всех активов, подлежащих конфискации и возврату, и конкретные доказательства, которые связывают имущество и лежащую в основе преступную деятельность

В рамках первой презентации будет дан обзор коррупционной схемы. Целью этой презентации является организация фактов по делу таким образом, чтобы дать возможность аудитории понять детали коррупционной деятельности, следовать за потоком денежных средств, полученных в результате совершения коррупционного преступления, четко объяснить схему отмывания денежных средств и проиллюстрировать метод, который будет использоваться для доказывания факта совершения преступления и суммы незаконно полученного дохода.

Во второй презентации будет описано преступление, по которому будут выдвигаться обвинения, идентифицирован элемент законодательного акта и конкретно указан каждая часть доказательства, которая будет использована для доказывания каждого элемента. Это должно быть сделано посредством ссылки на номера документов и краткого резюме о том, каким образом конкретное доказательство обосновывает факт наличия элемента состава преступления. Группы должны быть проинструктированы, что они должны выбрать только **одно лицо**, которому будут предъявлять обвинения, и только **одно преступление**, по которому будут предъявляться обвинения, - либо отмывания денежных средств, либо коррупционное преступление. Есть четкое понимание, что доказательство, полученное в ходе расследования, позволит предъявить обвинения нескольким потенциальным ответчикам в совершении нескольких преступлений. Однако для целей настоящего учебного курса будет выделено достаточное количество времени только для анализа одного преступления и доказательств, обосновывающих каждый элемент состава преступления.

Третья презентация будет посвящена вопросам финансового анализа с использованием метода анализа источников и использования финансовых средств с целью доказывания общей суммы доходов, полученных в результате совершения коррупционного преступления. Данный метод будет основываться на косвенных доказательствах и будет направлен на доказывание того, что ответчик приобрел активы и потратил денежные средства со значительным превышением своего законного дохода.

Четвертая презентация также будет посвящена вопросам финансового анализа. Однако в рамках данного анализа будут использоваться прямые доказательства для подтверждения любого дохода, полученного от совершения коррупционного преступления, что может напрямую

вывести на ответчика. Следует отметить, что данный метод, если он существует, исходя из объема собранных доказательств, может сформировать очень веские факты по делу о коррупции против ответчика. Однако он может не показать общую сумму дохода, полученного в результате совершения коррупционных преступлений, поскольку не все незаконные доходы могут быть отслежены напрямую. Метод анализа источников и использования финансовых средств может быть использован в сочетании с прямыми доказательствами, чтобы показать общую сумму дохода, полученного от совершения коррупционного преступления.

Пятая часть об отслеживании активов будет представлена в виде презентации одним из членов группы. Данная презентация должна четко показать связь между активами, которые были вовлечены в коррупционную деятельность. Для данной презентации потребуются графическая блок-схема, с помощью которой можно идентифицировать активы и отследить денежные средства, которые использовались для обратного приобретения данного актива для осуществления коррупционной или иной незаконной деятельности. Для этого может потребоваться отслеживать потоки денежных средств через подставные компании, многочисленные банковские счета и иностранные юрисдикции. Каждый шаг движения денежных средств будет документироваться с помощью конкретного доказательства.

3.4.2.13. Упражнение, часть 13: презентации групп и оценка студентов

Студентам должно быть предоставлено около 240 минут для работы над частью 13 упражнения. Каждой группе будет дано 25 минут для презентации. Каждый член группы должен принять участие в презентации (члены группы должны решить между собой, как им лучше распределить презентацию между собой). У каждого члена группы будет около пяти минут для представления своей части презентации.

После каждой презентации последует 15-ти минутная критическая дискуссия того что было сделано хорошо, а что – плохо в рамках только что сделанной презентации, что может быть улучшено и как, какие ошибки в «проведении расследования» можно было выделить по сделанной презентации, и т.д.. Преподаватель должен вести данную дискуссию и все студенты должны быть максимально задействованы. Она должна быть завершена оценкой каждого студента группы, которая сделала презентацию по делу, с расчетом в 5 минут на каждую группу.

Преподаватель может задействовать всех студентов курса в оценивании работы каждого из выступающих. Такая групповая оценка может быть произведена путем заполнения оценочных форм по каждому студенту всеми участниками курса. В этих формах студентам будет поставлена задача оценить их коллег по шкале (например от 1 до 5) по ряду избранных критериев. Критерии оценки должны быть разработаны преподавателем и могут включать в себя следующие:

- Организация и структура презентации;
- Краткость и четкость презентации;
- Объем и достоверность представленных фактов и аргументов;
- Презентационные способности участника;
- Работа в команде и общий успех группы в проведении расследования.

Результаты по каждому студенту могут быть вычтены преподавателем на основе данных форм.

КОМПАКТ ДИСК

Компакт диск, который прилагается к данному Пособию организован в следующих двух папках и содержит следующие материалы:

“Папка студента” состоит из следующих трех под-папок:

- Под-папка: “Украинское законодательство”, содержащая законодательные акты, необходимые для данного курса;
- Под-папка: “Международные инструменты”, содержащая международные договора необходимые для данного курса;
- Под-папка: “Практическое упражнение”, содержащая 52 элемента расследования, защищенных паролем и пустой **Каталог следственного дела (IFI)**.

“Папка преподавателя” состоит из следующих трех под-папок:

- Под-папка: “Лекции”, содержащая 6 презентаций в формате PowerPoint, которые могут быть взяты за основу при подготовке лекционного материала;
- Под-папка: “Семинары”, содержащая материалы для проведения двух семинарских занятий;
- Под-папка: “Практическое упражнение”, содержащая **Перечень документов для практического упражнения**, 52 элемента расследования без пароля и заполненный **Каталог следственного дела (IFI)**.

ОРГАНИЗАЦИЯ ЭКОНОМИЧЕСКОГО СОТРУДНИЧЕСТВА И РАЗВИТИЯ

ОЭСР представляет собой уникальный форум, в рамках которого правительства 34 демократических стран совместно работают над решением экономических, социальных и экологических проблем, возникающих в условиях глобализации. ОЭСР также находится на переднем плане усилий, направленных на обеспечение понимания новых тенденций и оказание помощи правительствам в решении связанных с этим задач, таких как корпоративное управление, информационная экономика и проблемы стареющего населения. Организация предоставляет площадку, где правительства могут обмениваться своим опытом в области экономической политики, вести поиск решения схожих проблем, узнавать о положительном опыте других стран и координировать свою национальную и внешнюю политику.

К числу членов ОЭСР относятся Австралия, Австрия, Бельгия, Великобритания, Венгрия, Германия, Греция, Дания, Израиль, Ирландия, Исландия, Испания, Италия, Канада, Корея, Люксембург, Мексика, Нидерланды, Новая Зеландия, Норвегия, Польша, Португалия, Словацкая Республика, Словения, Соединенные Штаты Америки, Турция, Финляндия, Франция, Чешская Республика, Чили, Швейцария, Швеция, Эстония и Япония. В работе ОЭСР также принимает участие Европейский Союз.

Издательство ОЭСР распространяет среди широкого круга пользователей статистическую информацию, собранную Организацией, и результаты исследований на экономические, социальные и экологические темы, а также конвенции, руководства и стандарты, принятые странами-членами.

www.oecd.org

