

Принята
Конференцией полномочных
представителей стран - членов ОЭСР
21 ноября 1997 года

Преамбула

Участники Конференции,

Учитывая, что взяточничество получило широкое распространение при осуществлении международных деловых операций, в том числе и в сфере инвестиций и торговли, в связи с чем возникают серьезные моральные и политические проблемы, подрываются основы эффективного управления, наносится ущерб экономическому развитию и возникает искажение условий международной конкуренции;

Принимая во внимание то, что на всех странах лежит общая ответственность за ведение борьбы со взяточничеством при проведении международных деловых операций;

Отражая положения Пересмотренных Рекомендаций в отношении мер борьбы с коррупцией при проведении международных деловых операций, принятых Советом Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) 23 мая 1997 года, C(97)123/FINAL, которые, наряду с другими положениями, требуют принятия эффективных мер, направленных на пресечение и предупреждение подкупа должностных лиц иностранных государств в связи с проведением международных деловых операций, а также борьбу с этим явлением, в частности, незамедлительной криминализации (объявления деяния преступлением по закону) подобных случаев взяточничества, эффективным и скоординированным способом с учетом согласованных общих элементов, включенных в Рекомендации, равно как и юрисдикционных и иных базовых правовых принципов каждой страны;

Положительно оценивая другие недавние события и тенденции, способствующие дальнейшему углублению понимания и сотрудничества в сфере борьбы с подкупом должностных лиц, в том числе мероприятия и действия, предпринятые и предпринимаемые ООН, Всемирным банком, Международным валютным фондом, Всемирной торговой организацией, Организацией американских государств, Советом Европы и Европейским Союзом;

Приветствуя усилия компаний, деловых организаций и профсоюзов, а также других неправительственных организаций в сфере борьбы со взяточничеством;

Признавая роль правительств в предотвращении случаев вымогательства взяток от отдельных лиц и компаний при совершении международных деловых операций;

Признавая, что достижение положительных результатов в этой деятельности требует усилий как на уровне отдельных государств, так и многостороннего сотрудничества, текущего контроля и проведения последующих практических мероприятий;

Признавая, что достижение эквивалентности всех мер, которые должны будут приняты Сторонами, это важнейшая цель Конвенции, требующая, чтобы ратификация Конвенции осуществлялась без частичных отмен, влияющих на эту эквивалентность;

Согласились о нижеследующем:

Статья 1. Подкуп должностных лиц иностранных государств как уголовное преступление

1. Каждая Сторона будет принимать все необходимые меры к тому, чтобы установить, что в соответствии с национальным законодательством сознательное предложение, обещание или предоставление, прямо или через посредников, любых материальных, денежных или иных преимуществ со стороны любого юридического или физического лица в пользу должностных лиц иностранных государств, или для таких должностных лиц, или для третьих лиц в обмен на определенные действия или бездействие данного должностного лица в связи с выполнением своих служебных обязанностей в целях получения или сохранения деловой выгоды, а также получения ненадлежащих преимуществ при осуществлении международных деловых операций образует состав уголовно наказуемого преступления.

2. Каждая Сторона будет принимать все необходимые меры к тому, чтобы установить, что соучастие, а также подстрекательство, содействие и пособничество, равно как и санкционирование действий, направленных на подкуп должностного лица иностранного государства, является уголовным преступлением. Покушение на подкуп или сговор с целью дачи взятки должностному лицу иностранного государства являются таким же уголовным преступлением, как и покушение на подкуп или сговор с целью дачи взятки должностному лицу данной Стороны.

3. Правонарушения, определенные в пунктах 1 и 2, приведенных выше, в данном документе объединяются под категорией "подкуп должностных лиц иностранных государств".

4. Для целей данной Конвенции:

a. термин "должностное лицо иностранного государства" означает любое лицо, занимающее назначаемую или выборную должность в органе законодательной, исполнительной или судебной власти иностранного государства; а также любое лицо, отправляющее государственные функции для иностранного государства, в том числе и для государственного агентства или государственного предприятия, равно как и любое должностное лицо или представитель государственной международной организации;

b. термин "иностранное государство" включает все уровни и структуры системы государственного управления, от центральных до местных органов государственной власти;

c. понятие "действовать или бездействовать в связи с выполнением официальных обязанностей" охватывает любое использование государственной должности независимо от того, находится ли оно в рамках уполномоченной компетенции данного должностного лица.

Статья 2. Ответственность юридических лиц

Каждая Сторона будет принимать все необходимые меры для того, чтобы определить ответственность юридических лиц за подкуп должностного лица иностранного государства в соответствии со своими правовыми принципами.

Статья 3. Санкции

1. Подкуп должностного лица иностранного государства подлежит эффективному, соразмерному и суровому уголовному наказанию. Перечень уголовных наказаний должен быть соразмерным с диапазоном наказаний, определяемых Сторонами за подкуп должностных лиц своих государственных органов и, в случае физических лиц, будет включать лишение свободы, достаточное для обеспечения эффективной взаимной правовой помощи и выдачи преступников.

2. В случае, если в соответствии с правовой системой данной Стороны уголовная ответственность неприменима к юридическим лицам, то эта Сторона должна принять меры к тому, чтобы добиться применения эффективных, соразмерных и суровых неуголовных санкций, включая финансовые санкции, за подкуп должностных лиц иностранных государств.

3. Каждая Сторона обязана принимать все необходимые меры к тому, чтобы сумма взятки и доходы от подкупа должностного лица иностранного государства, а также имущество, стоимость которого соответствует указанным доходам, подлежали изъятию или конфискации или чтобы применялись финансовые санкции, обеспечивающие соразмерный эффект.

4. Каждая Сторона рассмотрит возможность применения дополнительных гражданско-правовых или административных санкций против лиц, подлежащих наказанию за подкуп должностного лица иностранного государства.

Статья 4. Юрисдикция

1. Каждая Сторона обязана принимать все необходимые меры к тому, чтобы определить свою юрисдикцию в отношении подкупа должностного лица иностранного государства, когда данное преступление совершается полностью или частично на его территории.

2. Каждая Страна, имеющая юрисдикцию в отношении уголовного преследования своих граждан за правонарушения, совершенные за рубежом, обязана принимать все необходимые меры в целях установления своей юрисдикции (в отношении уголовного преследования) над подкупом должностного лица иностранного государства в соответствии с теми же принципами.

3. В случае, если несколько Стран имеют юрисдикцию над предполагаемым преступлением, описанным в данной Конвенции, заинтересованные Страны обязаны по просьбе одной из Стран провести соответствующие консультации с целью определения наиболее адекватной юрисдикции для уголовного преследования правонарушителей.

4. Каждая Страна подвергнет анализу эффективность существующей базы юрисдикции для борьбы с подкупом должностных лиц иностранных государств и в случае, если эта эффективность недостаточна, примет соответствующие меры для исправления положения.

Статья 5. Правоприменение

Расследование и уголовное преследование случаев подкупа должностных лиц иностранных государств осуществляются в соответствии с применимыми правилами и принципами каждой Страны. Эти правила и принципы будут независимы от соображений, связанных с экономическими интересами той или иной страны, от потенциального влияния на отношения с другим государством или от личности вовлеченных физических лиц или отличительных особенностей юридических лиц.

Статья 6. Закон об исковой давности

Любой закон об исковой давности, применимый к такому преступлению, как подкуп должностного лица иностранного государства, должен предусматривать предоставление соответствующего периода времени, достаточного для расследования и уголовного преследования виновных в совершении этого преступления.

Статья 7. Отмывание "грязных" денег

Каждая Страна, которая объявила преступлением подкуп должностных лиц собственных государственных органов в целях применения законодательства о борьбе с отмыванием "грязных" денег, будет поступать аналогичным образом в отношении подкупа должностных лиц иностранных государств, независимо от того, где имел место факт подкупа.

Статья 8. Учет

1. Для эффективной борьбы с подкупом должностных лиц иностранных государств каждая Сторона будет принимать все необходимые меры в соответствии с законами и правилами, регламентирующими ведение бухгалтерского учета и других учетных документов, раскрытие сведений в финансовых отчетах, а также определяющими нормы и правила учета и аудита, чтобы воспрепятствовать созданию скрытых счетов, заключению и проведению неучтенных или сомнительных сделок, записи несуществующих расходов, записи пассивов с неправильной идентификацией их объекта, а также использованию ложных документов теми компаниями, которые являются субъектом указанных норм и правил, с целью подкупа должностных лиц иностранных государств или сокрытия факта такого подкупа.

2. Каждая Сторона будет применять эффективные, соразмерные и суровые гражданско-правовые, административные или уголовные санкции за подобные упущения и фальсификацию бухгалтерских книг, учетных записей, счетов и финансовых отчетов таких компаний.

Статья 9. Взаимная правовая помощь

1. Каждая Сторона будет в максимально возможной степени оказывать незамедлительную и эффективную правовую помощь другой Стороне, исходя из своего законодательства и положений соответствующих договоров и механизмов, в интересах уголовного расследования и судебного преследования, возбуждаемого Стороной в отношении правонарушений в рамках данной Конвенции, а также в отношении неуголовного судебного преследования в рамках данной Конвенции, возбуждаемого стороной против юридического лица. Сторона, к которой обращается с запросом другая Сторона, будет незамедлительно предоставлять любую дополнительную информацию или документы, необходимые для поддержки просьбы о помощи и, когда требуется, в отношении состояния удовлетворения и конечных результатов выполнения просьбы о помощи.

2. В тех случаях, когда Сторона ставит оказание правовой помощи в зависимость от наличия принципа "двойной преступности" (деяния - по закону страны, выдающей преступника, и по закону страны, принимающей его), то тогда концепция "двойного преступления" будет рассматриваться в качестве обоснованной, если преступление, для раскрытия и наказания которого требуется помощь, подпадает под определение данной Конвенции.

3. Сторона не будет отказываться от оказания взаимной правовой помощи в решении вопросов борьбы с преступностью, подпадающих под определение данной Конвенции, под предлогом необходимости сохранения банковской тайны.

Статья 10. Выдача преступника

1. В соответствии с законами Сторон и положениями договоров об экстрадиции подкуп должностного лица иностранного государства должен быть отнесен к категории преступлений, по которым осуществляется выдача преступника.

2. Если Сторона, которая ставит выдачу преступника в зависимость от существования договора об экстрадиции, получает просьбу о выдаче преступника от другой Стороны, с которой она не имеет договора об экстрадиции, то она может считать данную Конвенцию правовым основанием для выдачи виновных в совершении подкупа должностного лица иностранного государства.

3. Каждая Сторона будет принимать все необходимые меры, чтобы гарантировать экстрадицию своих граждан или подвергать своих граждан уголовному преследованию за совершение подкупа должностного лица иностранного государства. Та Сторона, которая отклоняет просьбу другой Стороны о выдаче конкретного лица, виновного в подкупе должностного лица иностранного государства, на том лишь основании, что это лицо является ее гражданином, должна представить материалы дела компетентным органам для уголовного преследования данного лица.

4. Выдача лиц, виновных в подкупе должностных лиц иностранного государства, осуществляется в соответствии с условиями, изложенными в национальном законодательстве, применимых договорах и механизмах каждой из Сторон. В тех случаях, когда Сторона ставит выдачу преступника в зависимость от наличия "двойной преступности", это условие будет считаться выполненным, если преступление, влекущее за собой требование о выдаче, соответствует признакам, описанным в Статье 1 данной Конвенции.

Статья 11. Ответственные органы

Для целей, изложенных в Ст.4, пункт 3 - о проведении консультаций, в Ст.9 - о взаимной правовой помощи, а также в Ст.10 - о выдаче преступника, каждая Сторона обязуется извещать Генерального Секретаря ОЭСР о том, какой (какие) орган (органы) ответственны за формулировку и прием просьб, а также поддержание связи и взаимодействия по этим вопросам для данной Стороны без ущерба для реализации других соглашений и механизмов между Сторонами.

Статья 12. Текущий контроль и последующие мероприятия

Стороны будут сотрудничать в выполнении программы систематических мероприятий в целях текущего контроля и содействия полной реализации данной Конвенции. Если не будет принято другое решение методом консенсуса Сторон, эта работа будет осуществляться в рамках деятельности Рабочей Группы ОЭСР по борьбе со взяточничеством в международных деловых операциях, а соответствии с полномочиями данного органа, либо в рамках и соответствии с полномочиями любого правопреемника функций этой Группы, при этом Стороны обязуются компенсировать затраты на реализацию программы в соответствии с правилами, применимыми к деятельности такого органа.

Статья 13. Подписание и присоединение

1. До вступления в силу данная Конвенция будет открыта для подписания странами - членами ОЭСР и теми странами, не являющимися участниками ОЭСР, которые получили приглашение стать полноправными участниками Рабочей Группы по борьбе со взяточничеством в международных деловых операциях.

2. После вступления в силу данная Конвенция будет открыта для присоединения любой страной, не подписавшей ее и являющейся участницей ОЭСР или ставшей полноправной участницей Рабочей Группы по борьбе со взяточничеством в международных деловых операциях или любого другого правопреемника функций этой Группы. Для каждой такой страны, не подписавшей Конвенцию, Конвенция будет вступать в силу на шестой день начиная с даты депонирования документа о присоединении.

Статья 14. Ратификация и депозитарий

1. Данная Конвенция подлежит принятию, утверждению или ратификации Сторонами, подписавшими Конвенцию, в соответствии с их законами.

2. Документы о принятии, утверждении, ратификации или присоединении депонируются Генеральным Секретарем ОЭСР, который будет являться Депозитарием данной Конвенции.

Статья 15. Вступление в силу

1. Данная Конвенция вступает в силу на шестидесятый день после даты, на которую пять из десяти стран, имеющих наибольшую долю в объеме экспорта в соответствии с приложением и представляющих не менее шестидесяти процентов комбинированного суммарного экспорта указанных десяти стран, депонировали документы о принятии, утверждении или ратификации Конвенции. Для каждой страны, подписавшей Конвенцию и депонировавшей свои документы после такого вступления Конвенции в силу. Конвенция вступает в силу на шестидесятый день после депонирования ее документа.

2. Если Конвенция не вступит в силу согласно п.1 Ст.15 после 31 декабря 1998 года, любая страна, подписавшая Конвенцию и депонировавшая документ о принятии, утверждении или ратификации, может заявить в письменной форме Депозитарию о готовности принять вступление данной Конвенции в силу, согласно данному пункту 2. Конвенция вступит в силу в отношении указанной страны, подписавшей ее, на шестидесятый день после даты, на которую такие заявления депонированы не менее чем двумя государствами, подписавшими Конвенцию. Для каждого государства, подписавшего Конвенцию и депонировавшего свое заявление после такого вступления Конвенции в силу, Конвенция вступает в силу на шестидесятый день после даты депонирования.

Статья 16. Поправки

Каждая Страна может предлагать поправки к данной Конвенции. Предложенные поправки представляются Депозитарию, который сообщает о них другим Странам не позднее чем за шестьдесят дней до созыва встречи представителей Стран для рассмотрения предложенных поправок. Поправка, принятая на основе консенсуса Стран или другим методом, определяемым Странами путем консенсуса, вступит в силу спустя шестьдесят дней после депонирования документа о принятии, утверждении или ратификации всеми Странами, либо в таких иных обстоятельствах, которые могут быть определены Странами во время принятия поправки.

Статья 17. Выход из Конвенции

Любая Сторона может выйти из Конвенции путем представления письменного извещения Депозитарию. Подобный выход из Конвенции будет иметь силу через один год после даты получения извещения. После выхода Стороны из Конвенции сотрудничество между Сторонами и Стороной, которая вышла из Конвенции, будет продолжаться по всем подлежащим удовлетворению просьбам о помощи или выдаче преступников, которые поступили до даты вступления в силу выхода Стороны из Конвенции.

Комментарии к Конвенции о борьбе с дачей взяток иностранным государственным должностным лицам при осуществлении международных деловых операций

Приняты
Конференцией полномочных
представителей
21 ноября 1997 года

1. Данная Конвенция направлена на борьбу с тем, что в законодательстве некоторых стран именуется "активной коррупцией" или "активным взяточничеством", означая преступление, совершаемое лицом, которое обещает дать или дает взятку, в противоположность "пассивному взяточничеству" - преступлению, совершаемому должностным лицом, которое берет взятку. В Конвенции не используется термин "активное взяточничество" только для того, чтобы не разбирающийся в технических тонкостях читатель не стал неправильно интерпретировать данный термин, подразумевая, что инициатива была на стороне взяткодателя, а взяткополучатель является лишь пассивной жертвой. На самом деле в ряде случаев именно получатель взятки будет оказывать воздействие или давление на взяткодателя и, в этом смысле, будет более активной стороной.

2. Одной из задач настоящей Конвенции является обеспечение функциональной эквивалентности мер, принимаемых Сторонами для введения правовых санкций, налагаемых за дачу взяток иностранным государственным должностным лицам. При этом не требуется достижения единообразия или внесения изменений в основополагающие принципы правовых систем Сторон.

Статья 1. Преступление в виде дачи взятки иностранным государственным должностным лицам

По пункту 1:

3. Статья 1 устанавливает норму, которая должна быть соблюдена Сторонами, но не требует от них использовать в своем внутреннем законодательстве точно такие же формулировки для определения рассматриваемого преступления. Сторона может воспользоваться различными подходами для выполнения своих обязательств, при условии, что для признания виновным лица, совершившего рассматриваемое преступление, не потребуется доказательства признаков состава преступления, выходящих за пределы тех, которые потребовалось бы доказать, если бы определение данного преступления было бы таким же, как и в этом пункте. К примеру, и законодательный акт, запрещающий дачу взяток агентам вообще, без конкретного упоминания дачи взяток иностранным государственным должностным лицам, и законодательный акт, прямо ограниченный последним видом дачи взяток, могут соответствовать требованиям указанной статьи. Аналогичным образом, законодательный акт, определяющий рассматриваемое преступление как осуществление платежей, призванных "склонить к нарушению должностным лицом своих обязанностей", может соответствовать означенной норме при условии, что подразумевается, что в обязанности каждого государственного должностного лица входит необходимость проявления беспристрастности при принятии решений и вынесении суждений и что вышеприведенное определение является "независимым" и не требующим доказывания согласно законам страны конкретного должностного лица.

4. В соответствии с пунктом 1 дача взятки с целью получения или сохранения заказа или иной неправомерной выгоды является преступлением вне зависимости от того, предлагала или нет соответствующая компания наиболее выгодные условия на торгах и могла бы она или нет выиграть борьбу за получение заказа на законной основе.

5. Словосочетание "иная неправомерная выгода" относится к чему-либо такому, на что соответствующая компания не имела очевидных прав. Например, это может быть разрешение на работу завода, не отвечающего установленным законом требованиям.

6. Деяние, описанное в пункте 1, является преступлением вне зависимости от того, делается ли предложение, или дается ли обещание, или предоставляется ли денежная или иная выгода от имени самого лица, делающего это, или от имени какого-либо другого физического лица или юридического субъекта.

7. Кроме того, данное деяние является преступлением вне зависимости от, в частности, размера выгоды, ее результатов, представлений о местных обычаях, терпимости, проявляемой местными властями по отношению к подобным выплатам, и утверждений о необходимости осуществления указанной выплаты для того, чтобы получить или сохранить заказы или иную неправомерную выгоду.

8. Означенное деяние, однако, не является преступлением в том случае, если такая выгода разрешается или требуется в соответствии с законодательством или нормативными актами страны соответствующего иностранного государственного должностного лица, включая прецедентное право.

9. Небольшие "поощрительные выплаты" не являются, согласно смыслу пункта 1, платежами, производимыми для "получения или сохранения заказов или иной неправомерной выгоды" и, соответственно, не являются преступлением. Такие выплаты, производимые в некоторых странах для того, чтобы побудить государственных должностных лиц к выполнению их функций (таких, например, как выдача лицензий и разрешений), являются в соответствующих зарубежных государствах, как правило, незаконными. Другие страны могут и должны бороться с этим разлагающим явлением такими средствами, как оказание поддержки осуществлению программ совершенствования и развития надлежащего государственного управления. Однако, не думается, чтобы объявление другими странами подобных выплат преступлением могло стать целесообразной и действенной дополняющей мерой.

10. В соответствии с правовой системой некоторых стран обещание или предоставление какому-либо лицу выгоды, в ожидании, что этот человек станет иностранным государственным должностным лицом, попадает в круг преступлений, описанных в пунктах 1 и 2 статьи 1. В соответствии с правовой системой многих государств такое деяние с технической точки зрения считается отличным от преступлений, охватываемых настоящей Конвенцией. Однако существуют общие озабоченность и намерения решать эту проблему путем дальнейшей работы.

По пункту 2:

11. Под составом преступлений, описанных в пункте 2, понимается обычный для правовых систем отдельных государств состав такого рода преступлений. Соответственно, если в рамках правовой системы какой-либо из Сторон уполномочивание, подстрекательство или иное перечисленное в этом пункте деяние, не приведшее к дальнейшим действиям, не является наказуемым само по себе, от этой Стороны не будет требоваться сделать его наказуемым в связи с дачей взятки иностранному государственному должностному лицу.

По пункту 4:

12. Понятие "государственные функции" включает в себя любую деятельность в государственных интересах, полномочия по осуществлению которой даны иностранным государством. К такой деятельности, например, относится выполнение по поручению государства обязанностей в связи с государственными закупками.

13. "Государственное учреждение" - это самостоятельная правовая единица, созданная в соответствии с публичным правом для выполнения конкретных функций в государственных интересах.

14. "Государственное предприятие" - это любое предприятие, вне зависимости от его правовой формы, на которое правительство или правительства могут, прямо или косвенно, оказывать доминирующее влияние. Считается, что дело обстоит именно так, в частности, в тех случаях, когда правительство или правительства владеют большей частью выпущенного по подписке акционерного капитала предприятия, контролируют большинство голосов, право на которые дают акции, выпущенные предприятием, или могут назначить большинство членов административного или управленческого органа предприятия или его наблюдательного совета.

15. Любое должностное лицо государственного предприятия считается выполняющим публичные функции, за исключением тех случаев, когда это предприятие действует на соответствующем рынке на обычной коммерческой основе, т.е. на такой основе, которая, по существу, эквивалентна той основе, на которой действуют частные предприятия, и не получает льготных субсидий или иных привилегий.

16. В особых обстоятельствах государственные полномочия могут на самом деле осуществляться лицами (например, должностными лицами политических партий в однопартийных государствах), которые не были официально назначены в качестве государственных должностных лиц. Такие лица ввиду того, что они фактически выполняют государственные должностные обязанности, могут считаться, согласно правовым принципам некоторых стран, иностранными государственными должностными лицами.

17. Термин "международная публичная организация" включает в себя любые международные организации, созданные государствами, правительствами или другими международными публичными организациями, вне зависимости от их организационной формы и сферы компетенции. К таким организациям относятся организации, ведающие региональной экономической интеграцией, - например, Европейские сообщества.

18. Термин "иностранное государство" не ограничивается лишь государствами и включает в себя любые организованные зарубежные территориальные зоны и единицы, такие как автономная территория или отдельная таможенная территория.

19. Одним из вариантов дачи взяток, предусмотренных определением, данным в подпункте 4 (с), является случай, когда ответственный сотрудник компании дает взятку занимающему высокий пост правительственному чиновнику с тем, чтобы этот чиновник, пользуясь своим служебным положением (но действуя вне рамок своей компетенции), вынудил другого чиновника заключить контракт с этой компанией.

Статья 2. Ответственность юридических лиц

20. В случае если в соответствии с правовой системой какой-либо из Сторон уголовная ответственность неприменима по отношению к юридическим лицам, от этой Стороны не будет требоваться вводить такую уголовную ответственность.

Статья 3. Санкции:

По пункту 3:

21. "Доход", полученный благодаря даче взятки, - это прибыль или другие выгоды, полученные взятодателем от совершения операции, или иная неправомерная выгода, полученная или сохраненная благодаря даче взятки.

22. Термин "конфискация" включает в себя, где это будет применимым, обращение собственности в доход государства и означает необратимое лишение собственности, осуществляемое по решению суда или иного компетентного органа. Данный пункт не ущемляет прав потерпевших.

23. Пункт 3 не препятствует установлению соответствующих пределов для денежных санкций.

По пункту 4:

24. К числу гражданско-правовых и административных санкций, отличных от неуголовных штрафов, которые могут налагаться на юридические лица за совершения деяния, выразившегося в даче взятки иностранному государственному должностному лицу, относятся: лишение права получать от государства льготы или помощь; постоянное или временное лишение права участвовать в государственных закупках или заниматься иной коммерческой деятельностью; помещение под надзор судебных органов и издание судебного приказа о ликвидации компании.

Статья 4. Судебная юрисдикция

По пункту 1:

25. Территориальная основа для установления судебной юрисдикции должна истолковываться в широком смысле с тем, чтобы для деяния в виде дачи взятки не требовалась существенная привязка по физическому признаку.

По пункту 2:

26. Судебная юрисдикция, устанавливаемая на основании гражданства, должна устанавливаться в соответствии с общими принципами и условиями правовой системы каждой Стороны. Эти принципы касаются таких вопросов, как "двойная преступность". Однако должно считаться, что требование о наличии факта "двойной преступности" будет соблюдено, если деяние является противоправным на территории той страны, где оно совершено, даже если оно признается таковым на основании иного уголовного закона. Для стран, которые применяют судебную юрисдикцию, устанавливаемую на основании гражданства, только по отношению к некоторым видам преступлений, ссылка на "принципы" включает в себя и те принципы, на которых основывается подобный отбор видов преступлений.

Статья 5. Правоприменение

27. В статье 5 признается основополагающий характер действующих в различных государствах режимов регулирования усмотрения обвинительной власти. Там также признается, что для обеспечения защиты независимости обвинения необходимо, чтобы подобное усмотрение основывалось на соображениях профессионального характера и не подвергалось неправомерному влиянию политических факторов. Статья 5 дополняется пунктом 6 Дополнения к пересмотренному варианту Рекомендации ОЭСР по борьбе с дачей взяток при осуществлении международных деловых операций от 1997 года, C(97)123/FINAL (далее этот документ именуется "Рекомендацией ОЭСР от 1997 года"), в котором помимо прочего рекомендуется, чтобы компетентные органы проводили серьезное расследование в связи с жалобами по поводу дачи взяток иностранным государственным должностным лицам и чтобы правительства государств выделяли достаточные ресурсы, позволяющие вести действенное судебное преследование подобного рода взяточничества. Стороны должны принять данную Рекомендацию, включая содержащиеся в ней договоренности по поводу мониторинга, контроля и анализа исполнения.

Статья 7. Отмывание денег

28. Используемое в статье 7 словосочетание "взяточничество ее собственного государственного должностного лица" употребляется в широком смысле с той целью, чтобы была принята действующая на тех же условиях правовая норма о том, что дача взятки иностранному государственному должностному лицу рассматривается как преступление, служащее основанием для применения законодательства об отмывании денег, причем относится это к тем случаям, когда у Стороны уже действует правовая норма, гласящая, что либо активное (т.е. дача взятки нижеозначенному лицу), либо пассивное (т.е. получение взятки нижеозначенным лицом) взяточничество ее собственного государственного должностного лица является такого рода преступлением. В тех случаях, когда у Стороны действует правовая норма, гласящая, что лишь пассивное взяточничество ее государственных должностных лиц должно рассматриваться как преступление, служащее основанием для применения законодательства об отмывании денег, данная статья требует, чтобы отмывание суммы взятки подпадало под действие законодательства об отмывании денег.

Статья 8. Бухгалтерский учет

29. Статья 8 относится к части V Рекомендации ОЭСР от 1997 года, которую все Стороны должны принять и которая является предметом контроля и анализа исполнения, осуществляемых Рабочей группой ОЭСР по борьбе со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций. Этот пункт содержит ряд рекомендаций, касающихся требований к бухгалтерскому учету независимого внешнего аудита, и внутренних механизмов контроля, действующих в компаниях. Практическая реализация этих рекомендаций будет важна для обеспечения общей эффективности борьбы со взяточничеством в международном бизнесе. Однако одним из прямых следствий реализации настоящей Конвенции Сторонами явится то, что компаниям, от которых требуется публиковать финансовые отчеты с указанием существенных условных обязательств, понадобится принимать во внимание все потенциальные финансовые обязательства, вытекающие из настоящей Конвенции, и в частности из ее статей 3 и 8, а также другие убытки, которые могут быть понесены вследствие осуждения самой компании или ее представителей за дачу взяток. Это также скажется на выполнении аудиторами их профессиональных обязанностей в той их части, которая относится к выявлению признаков, свидетельствующих о фактах дачи взяток иностранным государственным должностным лицам. Кроме того, правонарушения в области бухгалтерского учета, упоминаемые в статье 8, будут, как правило, совершаться в той стране, где компания была официально зарегистрирована, в то время как само преступление в форме дачи взятки могло быть совершено в другой стране, и это позволит ликвидировать мертвые зоны в фактической сфере действия настоящей Конвенции.

Статья 9. Взаимная правовая помощь

30. Стороны также должны согласиться - посредством принятия пункта 8 перечня Согласованных общих элементов, прилагаемого к Рекомендации ОЭСР от 1997 года, - изучить и принять меры, направленные на повышение действенности взаимной правовой помощи.

По пункту 1:

31. В рамках пункта 1 статьи 9 Стороны должны, по получении соответствующей просьбы, способствовать обеспечению и поощрять присутствие или наличие лиц, включая лиц, находящихся в заключении, которые согласны помочь в проведении расследования или участвовать в судебном разбирательстве. Стороны должны принять такие меры, которые позволят им в соответствующих случаях временно передавать такое лицо, находящееся в заключении, Стороне, запросившей такую передачу, и засчитывать время, проведенное в заключении у запрашивающей Стороны, в счет срока отбытия приговора, к которому это лицо приговорено у запрашиваемой Стороны. Стороны, желающие воспользоваться данным механизмом, должны также принять такие меры, которые дадут им возможность в качестве запрашивающей Стороны содержать переданное им лицо в заключении и вернуть это лицо обратно без необходимости судебного рассмотрения вопроса об экстрадиции.

По пункту 2:

32. Пункт 2 затрагивает проблему тождественности норм, относящихся к концепции "двойной преступности". Стороны, у которых действуют столь различные законодательные акты, как закон, запрещающий дачу взяток посредникам и представителям вообще, и закон, направленный конкретно на запрещение дачи взяток иностранным государственным должностным лицам, должны располагать возможностью всецело сотрудничать в отношении дел, фактическая сторона которых относится к кругу преступлений, описанных в настоящей Конвенции.

Статья 10. Экстрадиция

По пункту 2:

33. Если у какой-либо из Сторон для одной или более категорий дел, подпадающих под данную Конвенцию, для осуществления экстрадиции необходимо наличие договора о выдаче преступников, эта Страна может считать настоящую Конвенцию правовой основой для экстрадиции. Например, в случае, если в какой-либо стране для экстрадиции ее граждан требуется наличие договора о выдаче преступников, а для экстрадиции неграждан - не требуется, эта страна может расценивать Конвенцию в качестве правовой основы для экстрадиции своих граждан.

Статья 12. Мониторинг, контроль и анализ исполнения

34. Действующие в настоящее время полномочия Рабочей группы ОЭСР по борьбе со взяточничеством, относящиеся к мониторингу, контролю и анализу исполнения, приведены в части VIII Рекомендации ОЭСР от 1997 года. Ими предусматриваются:

i) получение уведомлений и другой информации, представленной ей странами [-участницами];

ii) регулярный анализ мер, принимаемых странами [-участницами] для реализации данной Рекомендации и для выдвижения предложений (если это будет уместным), призванных помочь странам [-участницам] в ее реализации; данный анализ будет основываться на двух взаимодополняющих системах оценки:

- система самооценки, в рамках которой ответы стран [-участниц] на анкету явятся основой для оценки хода реализации Рекомендации;

- система взаимной оценки, в рамках которой каждая страна [-участница] будет по очереди обследована Рабочей группой по борьбе со взяточничеством, причем основой такого обследования явится отчет, содержащий объективную оценку успехов страны [-участницы] в реализации Рекомендации;

iii) изучение конкретных проблем, связанных со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций;

<...>

v) регулярное информирование общественности о своей работе и деятельности, а также о реализации Рекомендации.

35. Для стран - членов ОЭСР расходы по мониторингу, контролю и анализу исполнения будут финансироваться в рамках обычного бюджетного процесса ОЭСР. Для стран, не входящих в ОЭСР, действующие ныне правила предусматривают создание эквивалентной системы совместного несения расходов, описанной в Резолюции Совета по поводу взносов стран, имеющих статус постоянных наблюдателей, и стран, не входящих в ОЭСР, являющихся полноправными участниками вспомогательных органов ОЭСР, документ C(96)223/FINAL.

36. Контроль и анализ исполнения любого аспекта Конвенции, не являющиеся одновременно контролем и анализом исполнения Рекомендации ОЭСР от 1997 года или какого-либо другого документа, принятого всеми участниками Рабочей группы ОЭСР по борьбе со взяточничеством, будут осуществляться Сторонами настоящей Конвенции и, если это будет уместным, сторонами - участницами других соответствующих документов.

Статья 13. Подписание Конвенции и присоединение к ней

37. Конвенция будет открыта для подписания теми странами, не входящими в ОЭСР, которые станут полноправными участниками Рабочей группы ОЭСР по борьбе со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций. Полноправное участие стран, не входящих в ОЭСР, в работе данной Рабочей группы поощряется и организуется при помощи несложных процедур. Следовательно, требование о полноправном участии в Рабочей группе, вытекающее из взаимосвязи Конвенции с другими аспектами борьбы со взяточничеством в международном бизнесе, не должно рассматриваться в качестве препятствия для стран, желающих принять участие в этой борьбе. Совет ОЭСР призвал страны, не входящие в эту организацию, следовать Рекомендации ОЭСР от 1997 года и принять участие в работе любых институциональных механизмов по контролю и анализу или обеспечению реализации этой рекомендации, т.е. в работе Рабочей группы. Действующие ныне процедуры, касающиеся полноправного участия стран, не входящих в ОЭСР, в работе Рабочей группы, описаны в Резолюции Совета в отношении полноправного участия стран, не входящих в ОЭСР, в работе вспомогательных органов Организации, документ C(96)64/REV I/FINAL. Помимо принятия Пересмотренной рекомендации Совета по борьбе со взяточничеством, полноправный участник также должен принять Рекомендацию по поводу возможности вычета сумм взяток, выплаченных иностранным государственным должностным лицам, из налогооблагаемой базы, принятую 11 апреля 1996 года, документ C(96)27/FINAL.

Приложение. Пересмотренный вариант рекомендаций по борьбе с дачей взяток при осуществлении международных деловых операций

Приложение
к Конвенции ОЭСР

Принят
Советом ОЭСР
23 мая 1997 года

Совет,

Принимая во внимание статьи 3, 5 (а) и 5 (b) Конвенции о создании Организации экономического сотрудничества и развития от 14 декабря 1960 года;

Учитывая, что дача взяток получила широкое распространение при ведении международных деловых операций, в том числе в торговле и сфере инвестиции, что вызывает серьезную озабоченность морального и политического характера и ведет к искажению условий международной конкуренции;

Учитывая, что все страны обязаны бороться с дачей взяток при осуществлении международных деловых операций;

Учитывая, что предприятия должны воздерживаться отдачи взяток государственным служащим и лицам, занимающим государственные должности, как это указано в Директивах ОЭСР для многонациональных компаний;

Учитывая успехи, достигнутые в ходе реализации первоначального варианта Рекомендации Совета по борьбе с дачей взяток при осуществлении международных деловых операций, принятой 27 мая 1994 года, документ C(94)75/FINAL, и связанную с ней Рекомендацию в отношении возможности вычета сумм взяток, выплаченных иностранным государственным должностным лицам, из налогооблагаемой базы, принятую 11 апреля 1996 года, документ C(96)27/FINAL; а также Рекомендацию по поводу предложений по борьбе с коррупцией при поставках в рамках помощи, предоставленной на основе двусторонних соглашений, принятую проведенным на высоком уровне представительства заседании Комитета содействия развитию 7 мая 1996 года;

Приветствуя другие недавние меры, способствующие развитию международного взаимопонимания и сотрудничества в борьбе с дачей взяток при осуществлении деловых операций, в том числе действия Организации Объединенных Наций, Совета Европы, Европейского союза и Организации американских государств;

Принимая во внимание принятое на заседании Совета на уровне министров, состоявшемся в мае 1996 года, обязательство о действенном и скоординированном принятии правовых норм, объявляющих преступлением дачу взяток иностранным государственным должностным лицам;

Отмечая, что международная конвенция, заключенная в соответствии с согласованными общими элементами, приведенными в Дополнении, является надлежащим документом, позволяющим быстро добиться объявления вышеуказанного деяния преступлением;

Учитывая достигнутый консенсус по поводу мер, которые должны быть приняты для реализации Рекомендации от 1994 года, и, в частности, касающихся средств и международных документов, которые будут способствовать объявлению преступлением дачу взяток иностранным государственным должностным лицам, а также касающихся:

- проблемы, вызванной возможностью вычета сумм взяток, выплаченных

иностранным государственным должностным лицам, из налогооблагаемой базы;

- требований к бухгалтерскому учету, внешнего аудита и внутренних механизмов контроля, действующих в компаниях;

- правил и норм, регламентирующих государственные закупки;

Осознавая, что для достижения успехов в этой сфере требуются не только усилия, предпринимаемые на уровне отдельных стран, но и многостороннее сотрудничество, мониторинг, контроль и анализ исполнения.

Общие положения

I. РЕКОМЕНДУЕТ, чтобы Страны-члены приняли действенные меры по сдерживанию, предотвращению и борьбе с дачей взяток иностранным государственным должностным лицам в связи с осуществлением международных деловых операций.

II. РЕКОМЕНДУЕТ, чтобы каждая Страна-член проанализировала положение дел в нижеследующих областях и приняла в соответствии со своими юрисдикционными и иными основополагающими правовыми принципами конкретные и серьезные меры, направленные на достижение вышеуказанной цели:

- i) уголовное право и его применение, согласно части III и в соответствии с Дополнением к данной Рекомендации;

- ii) налоговые законодательство, правила и практика, с целью ликвидации любой косвенной поддержки взяточничества, в соответствии с частью IV;

- iii) практика бухгалтерского учета компаний и фирм, внешнего аудита и внутренних механизмов контроля и требования к ним в соответствии с частью V;

- iv) банковские, финансовые и прочие относящиеся к данной проблеме нормы, для обеспечения того, чтобы осуществлялось ведение адекватной учетной документации и чтобы эта документация была доступна для проверки и при ведении расследования;

- v) государственные субсидии, лицензии, государственные контракты на закупку и иные выгоды, предоставляемые государством, с тем чтобы можно было в соответствующих случаях лишать этих выгод в качестве наказания за дачу взяток, и в соответствии с частью VI, в том, что касается контрактов на закупку и поставки в рамках помощи;

- vi) гражданские, коммерческие и административные законодательные и нормативные акты, с тем чтобы дача взяток стала незаконной;

- vii) международное сотрудничество в проведении расследований и иных процессуальных действий, в соответствии с частью VII.

Объявление преступлением дачи взяток иностранным государственным должностным лицам

III. РЕКОМЕНДУЕТ, чтобы Страны-члены объявили дачу взяток иностранным государственным должностным лицам преступлением, что должно быть реализовано эффективно и скоординированно: соответствующие предложения должны быть внесены в законодательные органы этих стран к 1 апреля 1998 года, в соответствии с согласованными общими элементами, приведенными в Дополнении, с тем чтобы указанные предложения были приняты в виде законов к концу 1998 года.

РЕШАЕТ, с этой целью, незамедлительно начать переговоры о заключении международной конвенции, которая должна объявить взяточничество преступлением в соответствии с согласованными общими элементами, причем данный международный договор должен быть открыт для подписания к концу 1997 года, с тем чтобы двенадцать месяцев спустя он вступил в силу.

Возможность вычета из налогооблагаемой базы

IV. НАСТОЯТЕЛЬНО ПРИЗЫВАЕТ к безотлагательной реализации Странами-членами Рекомендации от 1996 года, гласящей, что "те Страны-члены, которые не запрещают возможности вычета сумм взяток, выплаченных иностранным государственным должностным лицам, из налогооблагаемой базы, пересмотрели свое отношение к этому с целью запрета таких вычетов. Подобному действию может способствовать общая тенденция считать взятки иностранным государственным должностным лицам незаконными".

Требования к бухгалтерскому учету, внешний аудит и внутренние механизмы контроля, действующие в компаниях

V. РЕКОМЕНДУЕТ, чтобы Страны-члены приняли необходимые меры с тем, чтобы законы, правила и практика, относящиеся к требованиям по ведению бухгалтерского учета, внешнему аудиту и внутренним механизмам контроля, действующим в компаниях, были приведены в соответствие с нижеизложенными принципами и всецело применялись с целью предотвращения и обнаружения случаев дачи взяток иностранным государственным должностным лицам в международном бизнесе.

A. Требования по ведению адекватного бухгалтерского учета

i) Страны-члены должны ввести в действие требование о том, чтобы компании вели адекватный учет денежных сумм, полученных и израсходованных компанией, указывая основания для получения и расходования денежных средств. Компаниям должно быть запрещено совершать не отраженные в бухгалтерском учете операции и иметь счета, не зарегистрированные в бухгалтерском учете.

ii) Страны-члены должны ввести в действие требование о том, чтобы компании отражали в своих финансовых отчетах всю полноту своих существенных условных обязательств.

iii) Страны-члены должны налагать адекватные санкции за упущения, фальсификацию и мошенничество в сфере бухгалтерского учета.

B. Независимый внешний аудит

i) Страны-члены должны проанализировать адекватность существующих требований о проведении внешнего аудита.

ii) Страны-члены и профессиональные ассоциации должны придерживаться адекватных норм, позволяющих обеспечить независимость внешних аудиторов, что позволит им давать объективную оценку счетов, финансовых отчетов и внутренних механизмов контроля компаний.

iii) Страны-члены должны ввести в действие требование о том, чтобы аудитор, обнаруживший признаки возможного совершения незаконного деяния, выражающегося в даче взятки, обязан был сообщать об этом руководству и, если это будет уместным, надзорным органам компании.

iv) Страны-члены должны рассмотреть возможность введения требования о том, чтобы аудитор был обязан сообщать компетентным органам об обнаружении им признаков возможного совершения незаконного деяния, выражающегося в даче взятки.

C. Внутренние механизмы контроля, действующие в компаниях

i) Страны-члены должны поощрять разработку и утверждение адекватных внутренних механизмов контроля, действующих в компаниях и, в том числе, норм поведения.

ii) Страны-члены должны поощрять руководство компаний в том, чтобы компании включали в свои годовые отчеты заявления о своих внутренних механизмах контроля, включая те из них, которые способствуют предотвращению взяточничества.

iii) Страны-члены должны поощрять создание надзорных органов, независимых от руководства, таких как комитеты советов директоров по аудиту и наблюдательные советы.

iv) Страны-члены должны поощрять компании в том, чтобы они организовывали каналы связи и обеспечивали защиту для лиц, не желающих нарушать профессиональные нормы или этику по указанию или под давлением начальства.

Государственные закупки

VI. РЕКОМЕНДУЕТ:

i) Страны-члены должны поддержать усилия Всемирной торговой организации, стремящейся к выработке соглашения об обеспечении информационной прозрачности при осуществлении государственных закупок.

ii) Законы и нормативные акты Стран-членов должны позволять властям отстранять от участия в конкурсе на заключение контрактов на государственные закупки те фирмы, которые, как было установлено, давали взятки иностранным государственным должностным лицам в нарушение внутригосударственных законов соответствующей Страны-члена, и, при этом - в той мере, в какой Страна-член налагает санкции в форме отстранения от участия в контрактах на государственные закупки, налагаемые за дачу взяток государственным должностным лицам этой страны, - такие санкции должны в равной степени применяться и в случае дачи взяток иностранным государственным должностным лицам*.

* Действующие в Странах-членах системы наложения санкций за дачу взяток государственным должностным лицам этих стран имеют отличия в методах установления виновности в даче взяток (оно может быть основано на осуждении в уголовном порядке, обвинительном акте или административной процедуре), однако во всех случаях эти методы основываются на существенных доказательствах.

iii) В соответствии с Рекомендацией Комитета содействия развитию Страны-члены должны требовать внесения антикоррупционных положений в контракты на закупки, финансируемые из средств, предоставленных в качестве помощи на основе двусторонних соглашений, содействовать надлежащей реализации антикоррупционных положений международными институтами, занимающимися проблемами развития, и работать в тесном контакте с партнерами по развитию для борьбы с коррупцией при осуществлении любых видов сотрудничества в области развития*.

* В данном пункте приводится в сжатом виде рекомендация Комитета содействия развитию (КСР), адресованная лишь странам - членам КСР, и здесь она адресуется всем Странам - членам ОЭСР и в конечном итоге странам, не входящим в эту организацию, придерживающимся Рекомендации.

Международное сотрудничество

VII. РЕКОМЕНДУЕТ, чтобы Страны-члены, с целью борьбы со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций, предприняли - в соответствии со своими юрисдикционными и иными основополагающими правовыми принципами - нижеследующие действия:

i) консультироваться и иным образом сотрудничать с соответствующими органами других стран при проведении расследований и других процессуальных действий в отношении конкретных случаев подобного взяточничества, используя такие методы, как обмен информацией (по собственной инициативе или по запросу), предоставление доказательств и экстрадиция;

ii) всецело использовать существующие соглашения и договоренности для обеспечения взаимной международной правовой помощи и, если это будет необходимым, заключать с этой целью новые соглашения и договоренности;

iii) обеспечить, чтобы законы этих стран создавали адекватную основу для такого сотрудничества, в частности, в соответствии с пунктом 8 Дополнения.

Контроль, анализ исполнения и институциональные меры

VIII. ДАЕТ УКАЗАНИЕ Комитету по международным инвестициям и многонациональным компаниям - через свою Рабочую группу по борьбе со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций - выполнять программу систематического контроля и анализа исполнения с целью ведения мониторинга и содействия полной реализации данной Рекомендации. Это должно осуществляться в сотрудничестве с Комитетом по налогово-бюджетным вопросам, Комитетом содействия развитию и прочими соответствующими органами ОЭСР. Данные меры по контролю и анализу исполнения будут включать в себя, в частности, нижеследующее:

i) получение уведомлений и другой информации, представленной Рабочей группе Странами-членами;

ii) регулярный анализ мер, принимаемых Странами-членами для реализации данной Рекомендации и для выдвижения предложений (если это будет уместным), призванных помочь Странам-членам в ее реализации, данный анализ будет основываться на двух взаимодополняющих системах оценки:

- система самооценки, в рамках которой ответы Стран-членов, полученные по результатам анкетных опросов, являются основой для оценки хода реализации Рекомендации;

- система взаимной оценки, в рамках которой каждая Страна-член будет по очереди обследована Рабочей группой по борьбе со взяточничеством, причем основой такого обследования явится отчет, содержащий объективную оценку успехов Страны-члена в реализации Рекомендации;

iii) изучение конкретных проблем, связанных со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций;

iv) изучение возможности расширения масштабов работы ОЭСР по борьбе с международным взяточничеством с целью включения в сферу охвата этой работы подкупа в частном секторе и дачи взяток иностранным должностным лицам по причинам, отличным от необходимости получения или сохранения заказов;

v) регулярное информирование общественности о своей работе и деятельности, а также о реализации Рекомендации.

IX. ОБРАЩАЕТ ВНИМАНИЕ на обязательство Стран-членов осуществлять тесное сотрудничество при выполнении указанной программы контроля и анализа исполнения, в соответствии со статьей 3 Конвенции о создании Организации экономического сотрудничества и развития.

X. ДАЕТ УКАЗАНИЕ Комитету по международным инвестициям и многонациональным компаниям проанализировать реализацию части III и - в сотрудничестве с Комитетом по налогово-бюджетным вопросам - части IV настоящей Рекомендации и отчитаться перед министрами по этому поводу весной 1998 года, выступить перед Советом с отчетом после проведения первого из регулярных рассмотрений хода реализации и затем выступать с отчетами через соответствующие промежутки времени, а также проанализировать данный Пересмотренный вариант Рекомендации в трехлетний срок с момента ее принятия.

Сотрудничество со странами, не входящими в ОЭСР

XI. ПРИЗЫВАЕТ страны, не входящие в ОЭСР, придерживаться настоящей Рекомендации и участвовать в работе любых институциональных механизмов контроля и анализа ее исполнения или реализации.

XII. ДАЕТ УКАЗАНИЕ Комитету по международным инвестициям и многонациональным компаниям обеспечить - через свою Рабочую группу по борьбе со взяточничеством - работу форума, предназначенного для проведения консультации со странами, которые пока еще не придерживаются настоящей Рекомендации, с целью поощрения более широкого участия в выполнении Рекомендации и контроле и анализе ее исполнения.

Взаимоотношения с международными правительственными и неправительственными организациями

XIII. ПРЕДЛАГАЕТ Комитету по международным инвестициям и многонациональным компаниям проводить консультации и осуществлять сотрудничество - через свою Рабочую группу по борьбе со взяточничеством - с международными организациями и международными финансовыми учреждениями, активно участвующими в борьбе со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций, а также проводить регулярные консультации с неправительственными организациями и представителями деловых кругов, активно действующими в данной сфере.

Дополнение. Согласованные общие элементы уголовного законодательства и связанные с этим меры

Согласованные общие элементы уголовного законодательства и связанные с этим меры

1) Признаки состава преступления, выражающегося в активном взяточничестве

i) Под дачей взятки понимается обещание предоставления или предоставление каких-либо неправомερных выплат или иных выгод, вне зависимости от того, производится это напрямую или же через посредников, государственному должностному лицу для него лично или для третьей стороны, для того, чтобы побудить это должностное лицо совершить или воздержаться от совершения действия, относящегося к выполнению этим лицом его служебных обязанностей, с целью получения или сохранения заказов.

ii) Термин "иностранное государственное должностное лицо" означает любое лицо, занимающее законодательную, административную или судебную должность в иностранном государстве или международной организации, вне зависимости от того, назначено оно или избрано на эту должность, или любое лицо, выполняющее государственные должностные функции или обязанности в иностранном государстве.

iii) "Лицо, делающее предложение" - это любое лицо, действующее от своего имени или от имени любого другого физического лица или юридического субъекта.

2) Дополнительные признаки состава преступления или правонарушения

Общие понятия уголовного права - покушение на совершение преступления, соучастие и/или сговор, - содержащиеся в законодательстве государства, осуществляющего судебное преследование, признаются применимыми по отношению к преступлению, выражающемуся в даче взятки иностранному государственному должностному лицу.

3) Оправдывающие обстоятельства и возражения по обвинению

Дача взятки иностранным государственным должностным лицам с целью получения или сохранения заказов является преступлением вне зависимости от суммы взятки и достигнутых с ее помощью результатов, от представлений о местных обычаях и от терпимости, проявляемой местными властями по отношению к взяточничеству.

4) Судебная юрисдикция

Судебная юрисдикция над преступлением в виде дачи взяток иностранным государственным должностным лицам должна обязательно устанавливаться в тех случаях, когда такое преступление совершено - полностью или частично - на территории государства, осуществляющего судебное преследование этого преступления. Территориальная основа для установления судебной юрисдикции должна истолковываться в широком смысле с тем, чтобы для деяния в виде дачи взятки не требовалась существенная привязка по физическому признаку.

Государства, преследующие в судебном порядке своих граждан за преступления, совершенные за границей, должны делать это на основе тех же самых принципов и в связи с дачей взяток иностранным государственным должностным лицам.

Государства, не осуществляющие судебного преследования на основе принципов гражданства, должны быть готовы экстрадировать своих граждан, совершивших дачу взяток иностранным государственным должностным лицам.

Все страны должны будут проанализировать, эффективны ли в борьбе с дачей взяток иностранным государственным должностным лицам принятые у них в настоящее время основания для установления судебной юрисдикции, и, если нет, принять соответствующие меры по исправлению существующего положения дел.

5) Санкции

За дачу взяток иностранным государственным должностным лицам должны налагаться/полагаться действенные и соразмерные наказания в рамках уголовного права, заставляющие отказаться от намерения совершить подобное преступление. Эти наказания должны быть достаточными, чтобы гарантировать оказание действенной взаимной правовой помощи и экстрадиции, и они должны быть сопоставимыми с теми наказаниями, которые налагаются на взяткодателей за дачу взяток государственным должностным лицам самой данной страны.

Следует предусмотреть введение денежных, гражданско-правовых, административных или уголовных наказаний для любых юридических лиц, вовлеченных в такое преступление, причем при назначении этих наказаний должны учитываться суммы взяток и доходов, полученных от осуществления операции, совершенной благодаря даче взятки.

Должны предусматриваться обращение в доход государства или конфискация орудий преступления, выгод и доходов, полученных благодаря даче взятки, либо наложение сопоставимых по размерам штрафов или взыскание денежных сумм для компенсации причиненного ущерба.

6) Правоприменение

Ввиду серьезности преступления, заключающегося в даче взяток иностранным государственным должностным лицам, государственные обвинители должны принимать решения, основанные на их собственном усмотрении, исходя из соображений профессионального характера. На них не должны влиять соображения, связанные с национальными экономическими интересами, необходимостью способствовать развитию хороших политических отношений, или то, кем является потерпевший.

Компетентные органы должны проводить серьезное расследование в связи с жалобами потерпевших по поводу дачи взяток иностранным государственным должностным лицам.

В законе о давности уголовного преследования должен предусматриваться достаточный срок для расследования и судебного преследования этого сложного преступления.

Правительства государств должны выделять обвинительным органам достаточные ресурсы, позволяющие вести действенное судебное преследование преступлений, заключающихся в даче взяток иностранным государственным должностным лицам.

7) Другие связанные с вышесказанным правовые положения (уголовного и неуголовного характера)

Требования к бухгалтерскому учету, ведению учетной документации и раскрытию информации

Для действенной борьбы с дачей взяток иностранным государственным должностным лицам государства должны также налагать адекватные санкции за упущения, фальсификацию и мошенничество в сфере бухгалтерского учета.

Отмывание денег

В тех странах, где дача взяток государственному должностному лицу самой этой страны рассматривается как преступление, служащее основанием для применения законодательства о борьбе с отмыванием денег, должна быть принята правовая норма, гласящая, что дача взяток иностранным государственным должностным лицам, вне зависимости от места дачи взяток, является преступлением, служащим основанием для применения законодательства о борьбе с отмыванием денег.

8) Международное сотрудничество

Действенная взаимная правовая помощь имеет критически важное значение для обеспечения возможности проведения расследования и получения доказательств, необходимых для судебного преследования случаев дачи взяток иностранным государственным должностным лицам.

Принятие законов, объявляющих преступлением дачу взяток иностранным государственным должностным лицам, позволит снять препятствия на пути оказания взаимной правовой помощи, создаваемые требованием о необходимости наличия факта "двойной преступности".

Страны должны адаптировать свои законы, регламентирующие оказание взаимной правовой помощи, таким образом, чтобы сделать возможным сотрудничество со странами, расследующими дела, связанные с дачей взяток иностранным государственным должностным лицам, даже с включением в этот процесс третьих стран (страны лица, предлагающего взятку; страны, где произошло деяние) и стран, применяющих другие типы законодательства об объявлении деяния преступлением с тем, чтобы обеспечить судебное преследование по таким делам.

Необходимо изучить и принять меры по повышению эффективности взаимной правовой помощи.

Приложение. Рекомендация Совета о вычете сумм взяток, выплаченных иностранным государственным должностным лицам, из налогооблагаемой базы

Приложение
к Конвенции ОЭСР

Принята
Советом ОЭСР
11 апреля 1996 года

СОВЕТ,

Принимая во внимание статью 5 (b) Конвенции о создании Организации экономического сотрудничества и развития от 14 декабря 1960 года;

Принимая во внимание Рекомендацию Совета ОЭСР по борьбе с дачей взяток при осуществлении международных деловых операций [документ C(94)75/FINAL];

Учитывая, что взяточничество получило широкое распространение при ведении международных деловых операций, в том числе в торговле и сфере инвестиций, что вызывает серьезную озабоченность морального и политического характера, а также ведет к искажению условий международной конкуренции;

Учитывая, что в Рекомендации Совета по борьбе с дачей взяток Страны-члены призывались к принятию конкретных и серьезных мер по борьбе со взяточничеством при осуществлении международных деловых операций и, в том числе, к выявлению и анализу тех налоговых мер, которые могут косвенно способствовать взяточничеству;

По предложению Комитета по налогово-бюджетным вопросам и Комитета по международным инвестициям и многонациональным компаниям:

I. РЕКОМЕНДУЕТ, чтобы те Страны-члены, которые не запрещают возможности вычета сумм взяток, выплаченных иностранным государственным должностным лицам, из налогооблагаемой базы, пересмотрели свое отношение к этому с целью запрета таких вычетов. Подобному действию может способствовать общая тенденция считать взятки иностранным государственным должностным лицам незаконными.

II. ДАЕТ УКАЗАНИЕ Комитету по налогово-бюджетным вопросам о том, чтобы он - в сотрудничестве с Комитетом по международным инвестициям и многонациональным компаниям - отслеживал ход реализации настоящей Рекомендации, всячески поддерживал данную Рекомендацию в процессе контактов со странами, не входящими в ОЭСР, и отчитывался перед Советом по мере надобности.

Текст документа сверен по:

"Антикоррупционные документы и инструменты: Международный и национальный опыт борьбы с коррупцией",

М., 2004 год (Конвенция);

"Международно-правовые основы

борьбы с коррупцией и отмытием

преступных доходов. Сборник документов",

М., ИНФРА-М, 2004 год (Комментарии, Приложения)