

МРНТИ 10.79.41

УДК 343.1

Сагымбеков Б. Ж. — главный научный сотрудник Межведомственного научно-исследовательского института Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан, магистр права (Республика Казахстан, г. Астана)

О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ВОЗВРАТА ПОХИЩЕННЫХ АКТИВОВ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Аннотация. В статье автором рассмотрены некоторые аспекты правового регулирования возврата активов в Республики Казахстан. Как показывает анализ термин «возврат активов» не регламентирован в законодательстве. На сегодня в действующем Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан возмещение ущерба и возврат похищенного имущества не отнесены к задачам уголовного процесса. Как показывает практика, органы уголовного преследования прежде всего нацелены на решение задач о привлечении виновного лица к уголовной ответственности. В этой связи вопросы возврата похищенного имущества из-за рубежа зачастую остаются без должного внимания, в т.ч. ввиду сложности доказывания. Вопросы возврата активов в Республике Казахстан рассматриваются через призму процессуальных действий по аресту и конфискации имущества, регламентированных нормами УПК. Поэтому, на основе проведенного анализа автором сделан вывод о том, что действующее законодательство все же предусматривает достаточный перечень процессуальных норм, позволяющих реализовать механизм возврата активов.

Ключевые слова: *возврат активов, поиск, арест, конфискация, имущество, уголовный процесс, правоохранительные органы.*

Сағымбеков Б. Ж. — Қазақстан Республикасы Бас прокуратурасы жанындағы Құқық қорғау органдары академиясының Ведомствоаралық ғылыми-зерттеу институтының бас ғылыми қызметкері, заң магистрі (Қазақстан Республикасы, Астана қ.)

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА ҰРЛАНҒАН АКТИВТЕРДІ ҚАЙТАРУДЫ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕРІ ТУРАЛЫ

Түйін. Мақалада автор Қазақстан Республикасындағы активтерді қайтаруды құқықтық реттеудің кейбір аспектілерін қарастырады. Талдау көрсеткендей, «активтердің қайтарымы» термині заңнамада реттелмеген. Қазіргі таңда қолданыстағы Қазақстан Республикасының Қылмыстық-процестік кодексінде келтірілген зиянды өтеу және ұрланған мүлікті қайтару қылмыстық процестің міндеттеріне кірмейді. Тәжірибе көрсеткендей, қылмыстық қудалау органдары бірінші кезекте кінәлі адамды қылмыстық жауапкершілікке тарту мәселелерін шешуге бағытталған. Осыған байланысты шетелден ұрланған мүлікті қайтару мәселелері жиі назардан тыс қалып жатады, соның ішінде. дәлелдеудің қиындығынан. Қазақстан Республикасындағы мүлікті қайтару мәселелері Қылмыстық-процестік кодексінің нормаларымен реттелетін мүлікті қамауға алу және тәркілеу жөніндегі іс жүргізу әрекеттері призмасы арқылы қарастырылады. Сондықтан, талдау негізінде автор қолданыстағы заңнамада активтерді өтеу тетігін іске асыруға мүмкіндік беретін процессуалдық нормалардың жеткілікті тізбесі әлі де қарастырылған деген қорытындыға келді.

Түйінді сөздер: *мүлікті қайтару, тінту, қамауға алу, тәркілеу, мүлік, қылмыстық процесс, құқық қорғау органдары.*

Sagymbekov B. Zh. — chief researcher of the Interdepartmental research institute of the law enforcement Academy under the General Prosecutor's Office of the Republic of Kazakhstan, master of laws (Republic of Kazakhstan, Astana)

ON SOME ISSUES OF LEGAL REGULATION OF THE RETURN OF STOLEN ASSETS IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Annotation. In the article, the author considers some aspects of the legal regulation of asset recovery in the Republic of Kazakhstan. As the analysis shows, the term “asset recovery” is not regulated in the legislation. As of today, in the current Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan, compensation for damage and return of stolen property are not assigned to the tasks of the criminal process. As practice shows, the criminal prosecution authorities are primarily aimed at solving the tasks of bringing the guilty person to criminal responsibility. In this regard, the issues of returning stolen property from abroad often remain without due attention, including due to the complexity of proof. The issues of asset recovery in the Republic of Kazakhstan are considered through the prism of procedural actions for the arrest and confiscation of property regulated by the norms of the CPC. Therefore, based on the analysis, the author concludes that the current legislation still provides for a sufficient list of procedural rules that allow for the implementation of the asset recovery mechanism.

Key words: asset recovery, search, arrest, confiscation, property, criminal proceedings, law enforcement agencies.

Введение. Согласно Уголовно-процессуальному кодексу Республики Казахстан (далее — УПК РК), задачами уголовного процесса являются пресечение, беспристрастное, быстрое и полное раскрытие, расследование уголовных правонарушений, изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, их совершивших, справедливое судебное разбирательство и правильное применение уголовного закона, защита лиц, общества и государства от уголовных правонарушений.

Для реализации указанных задач статьей 113 УПК РК определен полный перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию.

Наряду с этим часть 3 вышеуказанной статьи обязывает доказывать в рамках дела факт того, что имущество получено в результате совершения уголовного правонарушения, или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия или средства совершения уголовного правонарушения либо финансирования экстремистской или террористической деятельности, либо преступной группы.

Вместе с тем как показывает практика, органы уголовного преследования прежде всего нацелены на решение задач о привлечении виновного лица к уголовной ответственности.

При этом на стадиях как досудебного, так и судебного расследования вопросы возврата похищенного имущества из-за рубежа зачастую остаются без должного внимания, в т.ч. ввиду сложности доказывания.

Немаловажным фактором остается несовершенство отечественной правовой базы в вопросах возраста активов и сбора необходимых доказательств в соответствии с международными требованиями, и как следствие пробелы в работе правоохранительных органов.

Масштабы выведенных средств, ущерб экономике и благосостоянию нашей страны способствовали тому, что Президент Казахстана определил вопрос возврата активов одним из приоритетных направлений правоохранительных органов¹.

Основная часть. Используя терминологию «возврат активов» и «возвращение похищенных активов» мы подразумеваем юридический процесс, осуществляемый без согласия лица, в результате конфискации активов, полученных преступным путем². При этом «репатриация» осуществляется самим лицом и в основном носит добровольный характер.

Анализ показывает, что термин «возврат похищенных активов», «возврат активов» в законодательстве Республики Казахстан не регламентирован.

В международной практике возврат активов, как инструмент изъятия добытых преступным путем доходов (имущества), включает в себя идентификацию преступной деятельности, расследование, арест, конфискации активов и их возврат в страну.

В связи с чем, вопросы возврата активов в Республике Казахстан рассматриваются через призму процессуальных действий по аресту и конфискации имущества, регламентированных нормами УПК.

В соответствии со ст. 161 УПК РК, в целях обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации имущества лицо, осуществляющее досудебное расследование, обязано принять меры по наложению ареста на имущество.

Наложение ареста на имущество состоит в запрете, адресованном собственнику или владельцу имущества, распоряжаться, а в необходимых случаях и пользоваться этим имуществом, либо изъятии имущества и передаче его на хранение.

При необходимости наложения ареста на имущество лицо, осуществляющее досудебное расследование, выносит постановление о возбуждении перед судом ходатайства о наложении ареста на имущество подозреваемого или лиц, несущих по закону материальную ответственность за их действия.

Вопросы конфискации имущества регламентированы Конституцией, УК, УПК и иными законодательными актами Республики Казахстан.

Конституцией Республики Казахстан установлено, что никто не может быть лишен своего имущества, иначе как по решению суда (ст. 26).

Согласно нормам Уголовного кодекса Республики Казахстан (далее — УК РК) конфискация относится к видам наказания, применяемое к лицу, признанному виновным в совершении уголовного правонарушения

В соответствии со ст. 48 УК РК, конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства имущества, находящегося в собственности осужденного, добытого преступным путем либо приобретенного на средства, добытые преступным путем, а также имущества, являющегося орудием или средством совершения уголовного правонарушения.

В уголовном законодательстве отсутствует самостоятельный состав за незаконный вывод денежных средств либо незаконное обогащение. Однако следует обратить внимание на ст. 218 УК, в которой законодатель предусмотрел ответственность за легализацию (отмывание) денег и (или) иного имущества, полученных преступным путем. Кроме того, Закон Республики Казахстан «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» предусматривает вопросы, связанные с выявлением подозрительных переводов и возвратом похищенных активов.

Следует также отметить, что ст. 235 УК РК предусматривает уголовную ответственность за невыполнение требования репатриации национальной и (или) иностранной валюты. Это не весь перечень статей в рамках уголовной ответственности, по которым производится возврат похищенных активов, имеются факты в рамках главы 6 «Уголовные правонарушения против собственности», главы 8 «Уголовные правонарушения в сфере экономической деятельности», а также главы 15 «Коррупционные и иные уголовные правонарушения против интересов государственной службы и государственного управления».

По общим правилам конфискация применяется после вступления обвинительного приговора в силу.

Вместе с тем, нормами УПК предусмотрен порядок конфискации имущества до вынесения приговора.

Так, в случаях, когда подозреваемый, обвиняемый объявлены в международный розыск либо в отношении них уголовное преследование прекращено на основании пунктов 3, 4 и 11 части 1 ст. 35 УПК РК, лицо, осуществляющее досудебное расследование, при наличии сведений об имуществе, полученном незаконным путем, возбуждает производство о конфискации имущества.

Порядок производства о конфискации имущества, полученного незаконным путем, до вынесения приговора осуществляется в соответствии с Главой 71 УПК.

Аналогичные процедуры ареста и конфискации имущества, находящегося за рубежом, осуществляется через механизмы международно-правовой помощи посредством направления соответствующих запросов и поручений в иностранные государства.

Важно подчеркнуть, что процедура возврата имущества осуществляется с учетом особенностей международных правовых договоров и соглашений.

На сегодня Казахстаном подписаны и ратифицированы основные международные конвенции, затрагивающие вопросы возврата активов — в частности, Конвенция ООН против коррупции (31.10.2003 г., Нью-Йорк), Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности (13.01.2000 г., Палермо), Конвенция «Об отмывании, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности» (8.11.1990 г., Страсбург).

Особо следует выделить значимость Конвенции ООН против коррупции при возврате активов. Данная конвенция применяется, в соответствии с ее положениями, к предупреждению, расследованию и уголовному преследованию за коррупцию и к приостановлению операций (замораживанию), аресту, конфискации и возврату доходов от преступлений (ст. 3).

Нормы данных конвенций применяются при направлении запросов об оказании правовой помощи (часть 9 статьи 18 Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности; части 1-2 статьи 43 Конвенции ООН против коррупции; статьи 7, 8 и 9 Конвенции «Об отмывании, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности»).

Касательно пространства СНГ следует выделить Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск) 22.01.1993 г., Протокол к Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г., Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Кишинев) 07.10.2002 г.

Не менее важной правовой основой являются двухсторонние договора об оказании правовой помощи по уголовным делам (ареста, конфискации имущества за

рубежом). Не сегодняшний день Республикой Казахстан подписано 70 двухсторонних договоров с 33 зарубежными странами, в том числе с США, Великобританией, Монако, Испанией, Италией и ОАЭ.

Немаловажную роль в возврате активов играют международные неформальные организации, такие как сети «CARIN» — созданная в 2004 году неформальная межведомственная региональная сеть по вопросам сотрудничества в области отслеживания и конфискации преступных активов³. В сеть входят эксперты из числа практических работников судебных и правоохранительных органов стран Европы.

Такая же сеть существует и для Азиатского региона «ARIN-AP», в которую вошел и Казахстан⁴.

Группа «Эгмонт» — это неформальное объединение подразделений финансовых разведок мира. Целью данного объединения является укрепление сотрудничества и обмена оперативной информацией для выявления и пресечения отмывания денег и финансирования терроризма⁵.

Заключение. На сегодня, в действующем Уголовно-процессуальном кодексе Республики Казахстан возмещение ущерба и возврат похищенного имущества не отнесены к задачам уголовного процесса и их решение оставлено на усмотрение органов уголовного преследования.

Поэтому эффективность процесса возврата активов возможна при строгом соблюдении следующих условий:

Во-первых, возврат похищенных активов из иностранных юрисдикций должен стать одной из приоритетных задач уголовного процесса.

Во-вторых, в условиях глобализации и перехода преступности на организованные и трансграничные формы процесс возврата активов должен трансформироваться в разряд значимых в стратегическом плане направлений уголовной политики, и следственно-судебная практика должна ориентироваться на существующие международно-правовые и институциональные механизмы по возврату активов (рекомендации Конвенции ООН против коррупции, ФАТФ и др.).

Действующее законодательство Республики Казахстан предусматривает достаточный перечень процессуальных норм, позволяющих реализовать механизм возврата активов:

- на стадии досудебного производства через институт досудебной конфискации доходов (имущества) как меры уголовно-правового воздействия (когда подозреваемый/обвиняемый объявлены в международный розыск либо в отношении них уголовное преследование прекращено на основании пунктов 3, 4 и 11 ч. 1 ст. 35 УПК РК) с рассмотрением вопроса о дальнейшем совершенствовании этого института;

- путем подачи иска потерпевшими, в т.ч. прокурором по уголовным и административным делам о взыскании причиненного преступлением ущерба;

- назначения судами наказания в виде конфискации доходов (имущества), добытого преступным путем. Согласно подпункту 1 ч. 3 ст. 40 УК РК к лицу, при-

знанному виновным в совершении уголовного правонарушения, наряду с основным наказанием может быть применено дополнительное наказание в виде конфискации имущества;

- по всем расследуемым предикатным уголовным правонарушениям, где установлены хищение и вывоз активов за пределы страны (налоговые и иные правонарушения в сфере экономической деятельности, против собственности, коррупционные, наркопреступления и т.д.) проведения финансовых расследований по фактам легализации (отмывания) доходов, добытых преступным путем (ст. 218 УК РК);

- заключения процессуального соглашения о признании вины или о соучастничестве;

- освобождения лица от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием;

- в рамках гражданского судопроизводства инициирования уполномоченными госорганами, в т.ч. прокурорами исков о признании сделок недействительными, возврате сторон в первоначальное положение и обращении имущества в доход государства, взыскании вреда вследствие неосновательного обогащения.

Список литературы

1. Информационный портал Tengrinews. Токаев: Ясные цели — вернуть активы и восстановить справедливость // http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/tokaev-yasnyie-tseli-vernut-aktivyi-vostran-ovit-470692/ Дата обращения 27.02.2023г.

2. Жан-Пьер Брюн, Ларисса Грей, Кевин Стивенсон, Клайв Скотт. Руководство по возврату активов для специалистов-практиков: Пер. с англ. — М.: Альпина Паблишер, 2012. — 356 с.

3. Camden Asset Recovery Inter-agency Network/ Who we are // <http://www.carin.network>. Дата обращения 27.02.2023 г.

4. Asset Recovery Interagency Network — Asia Pacific. Members & Observers // <http://www.arin-ap.org/main.do>. Дата обращения 27.02.2023г.

5. Egmont Group of financial intelligence unit // <https://egmontgroup.org/>. Дата обращения 27.02.2023 г.

References

1. Informatsionnyy portal Tengrinews. Tokayev: Yasnyye tseli — vernut' aktivy i vosstanovit' spravedlivost' // http://tengrinews.kz/kazakhstan_news/tokaev-yasnyie-tseli-vernut-aktivyi-vostran-ovit-470692/ Date of the application 27.02.2023g.

2. Zhan-P'yer Bryun, Larissa Grey, Kevin Stivenson, Klayv Skott. Rukovodstvo po vozvratu aktivov dlya spetsialistov-praktikov: Per. s angl. — M.: Al'pina Pablisher, 2012. — 356 s.

3. Camden Asset Recovery Inter-agency Network/ Who we are // <http://www.carin.network>. Date of the application 27.02.2023 g.

4. Asset Recovery Interagency Network — Asia Pacific. Members & Observers // <http://www.arin-ap.org/main.do>. Date of the application 27.02.2023 g.

5. Egmont Group of financial intelligence unit // <https://egmontgroup.org/>. Date of the application 27.02.2023 g.

