

Сулейманов Д.И.♦

DOI: 10.25108/2304-1730-1749.iolr.2021.65.66-72

УДК 343.1

Незаконное обогащение: преступление или его результат

Аннотация: Противники криминализации незаконного обогащения, в том числе и ряд азербайджанских ученых, считают, что статья 20 Конвенции ООН против коррупции противоречит канонам права, основным правам личности, другим международным договорам, Конституции и уголовно-процессуальному законодательству Азербайджанской Республики.

При этом, делаются ссылки на Международный пакт о гражданских и политических правах, Европейскую Конвенцию о защите прав и основных свобод, Американскую конвенцию о правах человека, Африканскую хартию прав человека и народов, Декларацию прав человека АСЕАН и другие международные документы, в которых презумпция невиновности, свобода самообличения, возложение бремени доказывания на сторону обвинения указаны в качестве основных неотъемлемых прав личности.

Ключевые слова: незаконное обогащение; коррупция; права человека; декларация; амнистия.

В последнее время в Азербайджане муссируется вопрос о введении уголовной ответственности за незаконное обогащение, как средства противодействия коррупции.

В целом, сторонники предложения основываются на Конвенции ООН против коррупции 2005 г. и практике ряда стран, криминализировавших незаконное обогащение.

В частности, согласно статьи 20 «Незаконное обогащение» Конвенции ООН против коррупции 2005 г., «... при условии соблюдения своей конституции и основополагающих принципов своей правовой системы каждое Государство-участник рассматривает возможность принятия таких законодательных и других мер, какие могут потребоваться, с тем, чтобы признать в качестве уголовно наказуемого деяния, когда оно совершается умышленно, незаконное обогащение, т.е. значительное увеличение активов публичного должностного лица, превышающее его законные доходы, которое оно не может разумным образом обосновать» [8, с. 12].

До принятия Конвенции ООН, незаконное обогащение как преступление в 1996 г. было включено в Межамериканскую конвенцию против коррупции (IACAC) и Конвенцию Африканского союза о предупреждении коррупции и борьбе с ней (АИСРСС-2003) [10; 7].

К середине 80-х г. прошлого столетия в числе первых стран криминализировавших незаконное обогащение были Бруней, Доминиканская Республика, Египет, Пакистан, Сенегал, Эквадор и др., в настоящее время количество таких превысило пять десятков.

В 1964 г. Аргентина утвердила законопроект 1936 г., согласно которого «любой человек, который не в состоянии объяснить происхождение своего заметного обогащения (или третьих лиц, если таким образом он скрывает свои активы), полученного во время госслужбы или в

♦ Сулейманов Джаваншир Ислам оглы - доктор юридических наук, профессор, зав. отделом «Уголовное право и уголовный процесс» Института права и прав человека НАНА (Азербайджан). E-mail: mori_sid@yahoo.com

течение двух лет после неё наказывается лишением свободы от двух до шести лет, штрафом от 50 до 100 % величины незаконного обогащения и пожизненным запретом на госслужбу».

Согласно части 10 Указа о предотвращении коррупции, принятого в Гонконге в 1971 году, «любой государственный служащий, который: а) имеет уровень жизни выше того, который соответствует его нынешним или прежним доходам на службе б) контролирует денежные средства или имущество несоразмерно своим нынешним или прежним доходам на службе при отсутствии удовлетворительных объяснений, как ему удается поддерживать такой уровень жизни или как денежные средства или собственность попала под его контроль, должен быть признан виновным в совершении преступления и приговорен к лишению свободы до 10 лет и штрафу до 1 млн. HKD (около \$130 тыс. долларов США)» [15, с. 71-72].

В соответствии со ст. 13 Закона Индии по борьбе с коррупцией, в редакции 1988 года, «государственный служащий признается совершившим преступление, если он или любой человек от его имени, владеет или имеет в распоряжении денежные средства или имущества несоразмерные известным источникам его дохода и не может дать удовлетворительных объяснений на этот счет. Это преступление наказывается лишением свободы от одного года до семи лет, и штрафом» [15, с. 77].

Согласно ст. 395 Уголовного кодекса КНР, введенной в 1997 года, «государственные служащие, стоимость имущества которых или расходы которых заметно превышают величину законных доходов, и это превышение составляет значительную сумму, могут быть обязаны объяснить источник доходов. При невозможности подтверждения законности доходов сумма, составляющая разницу, считается незаконно полученной. В этом случае следует наказание лишением свободы на срок до 5 лет или краткосрочным арестом, а излишки имущества подлежат взысканию.

Государственные служащие, имеющие счета за рубежом, обязаны заявить об этом в соответствии с государственными установлениями. Имеющие счета на сравнительно крупную сумму и не заявившие об этом - наказываются лишением свободы на срок до 2 лет или краткосрочным арестом; при смягчающих обстоятельствах - организацией или вышестоящими органами применяются административные меры наказания» [13].

Согласно ст. 189 Уголовного кодекса Литвы, принятой в 2010 году, «любой гражданин, который владеет активами дороже 250 минимальных прожиточных минимумов (около 65 тыс. литов или \$24 тыс.), зная, что они не могли быть приобретены на законные доходы, наказывается штрафом, арестом или лишением свободы до 4 лет» [16, с. 18-19].

Так, в 2014 году суд приговорил к штрафу студентку, которая не смогла объяснить происхождение средств, потраченных на приобретение квартиры. Её также обязали вернуть в казну стоимость недвижимости — около 100 тыс. евро. По утверждению следователей, купить жилье девушке помог её отец, связанный с торговлей наркотиками [16].

В 2006 г. Российская Федерация ратифицировала Конвенцию ООН против коррупции, исключив ст. 20 из дальнейшего применения [14].

Противники криминализации незаконного обогащения, в том числе и ряд азербайджанских ученых, считают, что статья 20 Конвенции ООН против коррупции противоречит канонам права, основным правам личности, другим международным договорам, Конституции и уголовно-процессуальному законодательству Азербайджанской Республики [3, с. 34-35].

При этом, делаются ссылки на Международный пакт о гражданских и политических правах, Европейскую Конвенцию о защите прав и основных свобод, Американскую конвен-

цию о правах человека, Африканскую хартию прав человека и народов, Декларацию прав человека АСЕАН и другие международные документы, в которых презумпция невиновности, свобода самообличения, возложение бремени доказывания на сторону обвинения указаны в качестве основных неотъемлемых прав личности [11; 5; 1; 2; 4].

Согласно ст. 63 Конституции Азербайджанской Республики, «Презумпция невиновности»

«I. Каждый имеет право на презумпцию невиновности. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и не будет в связи с этим вступившего в законную силу приговора суда.

II. Если есть обоснованные сомнения в виновности лица, то признание его виновным не допускается.

III. Лицо, обвиняемое в совершении преступления, не обязано доказывать свою невиновность.

IV. При осуществлении правосудия не могут быть использованы доказательства, полученные с нарушением закона.

V. Никто не может быть признан без приговора суда виновным в совершении преступления» [9].

Согласно ст. 66 «Недопущение принуждения к даче показаний против родственников» Конституции Азербайджанской Республики, «никто не может быть принужден к даче показаний против себя самого, своего супруга, детей, родителей, брата, сестры. Полный перечень родственников, дача показаний против которых необязательна, определяется законом» [9].

В качестве основных принципов уголовного судопроизводства, составляющих основу уголовного преследования, обеспечивающих защиту человека и гражданина от случаев незаконного ограничения его прав и свобод, установление законности и обоснованности каждого уголовного преследования, в УПК Азербайджанской Республики значатся свобода самообличения и презумпция невиновности.

В частности, согласно ст. 20 «Свобода самообличения и обличения родственников» УПК Азербайджанской Республики, «никто не может быть понужден к даче показаний против себя самого и своих близких родственников и подвергнут какому-либо преследованию за это; лицо, которому при предварительном расследовании или судебном рассмотрении предложено предоставить сведения, обличающие в совершении преступления его самого или его близких родственников, вправе отказаться от дачи показаний, не опасаясь каких-либо негативных юридических последствий для себя» [12, с. 51].

Согласно ст. 21 «Презумпция невиновности» УПК Азербайджанской Республики, «всякий обвиняемый в совершении преступления признается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и не будет вступившего в законную силу приговора суда об этом; признание лица виновным недопустимо даже при наличии основательных подозрений в его виновности. В соответствии с положениями настоящего Кодекса сомнения, которые при доказывании обвинения невозможно устранить в рамках соответствующей правовой процедуры, разрешаются в пользу обвиняемого (подозреваемого). Точно также в его пользу должны разрешаться и сомнения, не устраненные при применении уголовного и уголовно-процессуального законов; лицо, обвиняемое в совершении преступления, не обязано доказывать свою невиновность. Обязанность доказывания обвине-

ния, опровержения доводов, выдвинутых в защиту обвиняемого, ложится на сторону обвинения» [12, с. 51-52].

Незаконное обогащение, как правило, является результатом преступной деятельности. Однако, у А. Конан Дойля в рассказе «Человек с рассеченной губой» описан случай, когда добропорядочный гражданин обогащался путем попрошайничества на улице [6], возможны ситуации обогащения в результате участия в азартных играх, предоставлении платных сексуальных услуг и т.п., но эти деяния не являются преступными. Ясно, что не каждое публичное должностное лицо согласится раскрыть подобные источники обогащения, предпочтя молчать либо искать иные пути уклонения от уголовной ответственности.

Тем не менее, актуальность борьбы с коррупцией более чем очевидна, как очевидно, что незаконное обогащение является результатом коррупции.

Однако, если уж бороться с явлением путем пресечения (уничтожения) его последствий, то делать это надо законными способами, основываясь на национальном законодательстве, которое ни в чем не уступает, а в ряде случаев и превосходит во всех отношениях вышеуказанных первопроходцев.

Представляется, что последовательность действий в этом направлении в общих чертах должна быть следующей.

1. Объявляется своего рода амнистия на все капиталы, приобретенные до конкретной даты при условии, что они будут полностью задекларированы. На незадекларированные капиталы амнистия не распространяется.

2. Вводится в действие ежегодное декларирование всеми физическими и юридическими лицами доходов и расходов после амнистии.

3. Вводится уголовная ответственность за квалифицированное сокрытие незаконных (не имеющих обоснования) доходов.

Библиография

1. Американская конвенция о правах человека. Сан-Хосе, 22 ноября 1969 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instree/Rzoas3con.html> (дата обращения: 02.12.2021 г.)

2. Африканская хартия прав человека и народов. Найроби, 26 июня 1981 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instree/Rz1afchar.html> (дата обращения: 04.12.2021 г.)

3. Вагабов Т.Ф., Сулейманов Д.И. Понятие, структура и виды коррупции // Наука и образование (Право). - Баку, 2004. № 6. - С. 20-36.

4. Декларация прав человека АСЕАН. Пномпень, 18 ноября 2012 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://constitutions.ru/?p=8333> (дата обращения: 04.12.2021 г.)

5. Европейская Конвенция о защите прав и основных свобод, с изм. и доп. Протоколами № 11 и № 14 в сопровождении Дополнительного протокола и Протоколов № 4, 6, 7, 12, 13 и 16. Европейский суд по правам человека, Страсбург: 2013, 63 с.

6. Конан Дойль А. Человек с рассеченной губой. М.: АСТ, 2015, 96 с.

7. Конвенция Африканского союза о предупреждении коррупции и борьбе с ней. 10 февраля 2003 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://au.int/en/treaties/african-union-convention-preventing-and-combating-corruption> (дата обращения: 04.12.2021 г.)

8. Конвенция ООН против коррупции. Принята резолюцией 58/4 Генеральной Ассамблеи от 31 октября 2003 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/corruption.shtml (дата обращения: 06.12.2021 г.)
9. Конституция Азербайджанской Республики. С изменениями и дополнениями на 2018. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://cabmin.gov.az/media/files/90a73597cdb27f724722e8134e5dd92f.pdf> (дата обращения: 02.12.2021 г.)
10. Межамериканское соглашение против коррупции. Каракас, 29 марта 1996 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://docs.cntd.ru/document/901934990> (дата обращения: 04.12.2021 г.)
11. Международный пакт о гражданских и политических правах. Принят Ген. Ассамблеей ООН 16.12.1966 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml (дата обращения: 08.12.2021 г.)
12. Уголовно-процессуальный кодекс Азербайджанской Республики с изм. и доп. на 09.07.2021 г. Баку: Изд-во Хугуг, 2021, 840 с.
13. Уголовный кодекс Китайской Народной Республики от 14.03.1997 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.mfa.gov.cn/ce/cerus/rus/zfhz/zgflyd/t1330730.htm> (дата обращения: 08.12.2021 г.)
14. Федеральный закон Российской Федерации «О Ратификации Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции» № 40-ФЗ от 08.03.2006 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://docs.cntd.ru/document/901971906> (дата обращения: 02.12.2021 г.)
15. Lindy Muzila, et al. On the Take. Criminalizing Illicit Enrichment to Fight Corruption. Washington, UNDOC, 2012, 124 p.
16. Lithuania Final Country Report - 2013. Available at: https://www.unodc.org/documents/treaties/UNCAC/CountryVisitFinalReports/2013_10_29_Lithuania_Final_Country_Report/2013_10_29_Lithuania_Annex_1_Legislation.pdf, 97 с. (дата обращения: 07.12.2021 г.)

Suleymanov J.I.♦

DOI: 10.25108/2304-1730-1749.iolr.2021.65.66-72

UDC 343.1

Illicit enrichment: a crime or its result

Abstract: Opponents of the criminalization of illegal enrichment, including a number of Azerbaijani scholars, believe that Article 20 of the UN Convention against Corruption contradicts the canons of law, fundamental rights of the individual, other international treaties, the Constitution and criminal procedure legislation of the Republic of Azerbaijan.

♦ Suleymanov Javanshir Islam oglu – Doctor of Juridical Sciences, Professor, Chief of Department of the Institute on Law and Human Rights of the National Academy of Sciences of Azerbaijan Republic (Azerbaijan). E-mail: mopi_sid@yahoo.com

Wherein, references are made to the International Covenant on Civil and Political Rights, the European Convention for the Protection of Rights and Fundamental Freedoms, the American Convention on Human Rights, the African Charter on Human and Peoples' Rights, the ASEAN Declaration of Human Rights and other international documents in which the presumption of innocence, freedom of self-incrimination, placing the burden of proof on the prosecution party are indicated as the basic inalienable rights of the individual.

Keywords: illicit enrichment; corruption; human rights; declaration; amnesty.

References

1. American Convention on Human Rights. San Jose, 22 November Available at: <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instreet/Rzoas3con.html> (accessed: 02.12.2021)
2. African Charter on Human and Peoples' Rights. Nairobi, June 26, 1981 Available at: <http://hrlibrary.umn.edu/russian/instreet/Rz1afchar.html> (accessed: 04.12.2021)
3. Vagabov T.F., Suleymanov J.I. *Ponyatie, struktura i vidy korruptsii* [Concept, structure and types of corruption]. *Nauka i obrazovanie (Pravo) / Science and Education (Law)*. Baku, 2004, no. 6, pp. 20-36.
4. ASEAN Declaration of Human Rights. Phnom Penh, 18 November 2012. Available at: <https://constitutions.ru/?p=8333> (accessed: 04.12.2021)
5. European Convention for the Protection of Rights and Fundamental Freedoms, as amended and add. Protocols No. 11 and No. 14, accompanied by Additional Protocol and Protocols No. 4, 6, 7, 12, 13 and 16. European Court of Human Rights, Strasbourg: 2013, 63 p.
6. Conan Doyle A. *The Man with the Dissected Lip*. M.: AST, 2015, 96 p. (in Russian).
7. African Union Convention on Preventing and Combating Corruption. February 10, 2003. Available at: <https://au.int/en/treaties/african-union-convention-preventing-and-combating-corruption> (accessed: 04.12.2021)
8. UN Convention against Corruption. Adopted by General Assembly resolution 58/4 of 31 October 2003. Available at: https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/corruption.shtml (accessed: 06.12.2021 r.)
9. *Konstitutsiya Azerbajanskoy Respubliki. S izmeneniyami i dopolneniyami na 2018*. [Constitution of Azerbaijan Republic. As amended and supplemented for 2018] Available at: <https://cabmin.gov.az/media/files/90a73597cdb27f724722e8134e5dd92f.pdf> (accessed: 02.12.2021)
10. *Mezhamerikanskoe soglashenie protiv korruptsii*. [Inter-American Agreement against Corruption. Caracas, March 29, 1996]. Available at: <https://docs.cntd.ru/document/901934990> (accessed: 04.12.2021)
11. *Mezhdunarodniy pakt o grazhdanskih i politicheskikh pravakh. Prinyat Gen. Assambleey OON 16.12.1966* [International Covenant on Civil and Political Rights. Adopted by UN General Assembly 16.12.1966]. Available at: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml (accessed: 08.12.2021)
12. *Ugolovno-protsessual'nyi kodeks Azerbajanskoy Respubliki s izm. i dop. na 09.07.2021 g.* [Criminal Procedure Code of the Republic of Azerbaijan with amen. And suppl. On 09.07.2021]. Baku: Huquq Publ., 2021, 840 p.

13. *Ugolovniy kodeks Kitayskoy Narodnoy Respubliki ot 14.03.1997 g.* [Criminal Code of the People's Republic of China dated 14.03.1997]. Available at: <https://www.mfa.gov.cn/ce/cerus/rus/zfhz/zgflyd/t1330730.htm> (accessed: 08.12.2021)
14. *Federal'niy zakon Rossiyskoy Federatsii "O ratifikatsii Konventsii Organizatsii Ob'edinennykh Natsiyi protiv korrupsii" No. 40-FZ ot 08.03.2006 g.* [Federal Law of the Russian Federation "On Ratification of the United Nations Convention against Corruption" No. 40-FZ of 03.08.2006]. Available at: <https://docs.cntd.ru/document/901971906> (accessed: 08.12.2021)
15. Lindy Muzila, et al. *On the Take. Criminalizing Illicit Enrichment to Fight Corruption.* Washington, UNDOC, 2012, 124 p.
16. Lithuania Final Country Report - 2013. Available at: https://www.unodc.org/documents/treaties/UNCAC/CountryVisitFinalReports/2013_10_29_Lithuania_Final_Country_Report/2013_10_29_Lithuania_Annex_1_Legislation.pdf, 97 p. (accessed: 07.12.2021 г.)