№ 05 (81) 2019 САНКЦИИ

Санкции: ТОП-4 вопроса

11.07.2019 НОВОСТИ КОМПАНИЙ СТАТЬИ

30 мая в Москве прошел семинар по вопросам санкций, организованный журналом Legal Insight. Основным докладчиком выступил партнер юридической фирмы Borenius Артем Жаворонков. Он рассказал о санкциях США и Европейского Союза в отношении России, о практике их применения, способах идентификации санкционных рисков, новеллах

санкционного законодательства и правоприменительной практики, поделился практическими наработками в области санкционного комплаенса, тонкостями подхода к санкционной работе и особенностями восприятия иностранных санкций в России. Кроме того, Артем дал ответы на большое количество вопросов участников. Приводим некоторые из них.

Вопрос: Некоторые европейские банки в качестве предварительного условия для открытия счета требуют, чтобы доля SDN в компании была ниже 25%, несмотря на установленный OFAC порог в размере 50%. Каковы основания для такого требования?
Ответ: С формальной точки зрения условие об уменьшении доли SDN ниже 25% в санкционном законодательстве не предусмотрено. Действительно, в санкционном законодательстве США установлен 50-процентный порог. Вместе в тем в ЕС действует ряд «антиотмывочных» конвенций, в соответствии с которыми банки обязаны проверять в юридических лицах конечных бенефициаров, имеющих долю в размере 25% и более. Предположительно, требование об уменьшении доли SDN ниже 25% обусловлено нежеланием комплаенс-департаментов видеть наименование санкционных лиц в качестве бенефициаров компаний – клиентов банка. Это элементарная перестраховка, которая в некоторых случаях может быть оправдана с учетом чудовищных штрафов, налагаемых OFAC на банки, нарушающие санкционный режим.

Вопрос: Наша стивидорная компания из Петербурга работает со многими иностранными морскими перевозчиками. Допускаем, что некоторые из грузов адресованы компаниям из санкционных списков. Связано ли это с какими-либо санкционными рисками для нас?
Ответ: За исключением так называемых вторичных санкций, риски минимальны. Если ваша компания является российским юридическим лицом, осуществляющим деятельность на территории России и получающим плату за свои услуги в российских рублях, риски скорее всего незначительны. Согласно санкционной программе США в отношении России обязательство соблюдать санкции касается американских лиц и организаций; лиц, имеющих право на постоянное местожительство в США; иностранных филиалов и представительств.

По общему правилу иностранные юридические лица не обязаны соблюдать американские санкции. Из этого правила есть два исключения:

• действия, направленные на обход санкций или уход от них (sanctions facilitation);

• вторичные санкции в соответствии с законом о противодействии противникам Америки посредством санкций, которые могут применяться к любым неамериканским лицам.

При оказании стивидорных услуг вторичные санкции не подпадают под определение sanctions facilitation, поскольку не имеют в качестве основной цели обход санкций для конкретного клиента морского перевозчика. Риск наложения вторичных санкций существует, однако он крайне маловероятен. В соответствии с законом о противодействии противникам Америки посредством санкций наказуемы значительные транзакции. При чрезвычайно размытом определении такой «значительности» логично предположить, что оказание местной стивидорной компанией услуг морского перевозчика, осуществляющего доставку грузов в пользу санкционного лица, скорее всего повлечет за собой санкционную ответственность самого перевозчика, а не стивидорной компании.

Вопрос: Многие контрагенты компаний, аффилированных с санкционными группами (но не подпадающих под санкции), просят OFAC подтвердить отсутствие у таких компаний санкционного статуса. Какие аргументы можно использовать в переговорах с партнерами в этой связи?

Ответ: В качестве аргумента можно использовать legal opinion (юридическое заключение), выданное уважаемой международной юридической фирмой, подтверждающее, что компания не находится в санкционных списках и к ней не применяются санкционные запреты. Обычно к такому юридическому заключению прикладывают сканы из специализированных санкционных поисковых систем (Thomson Reuters, Bloomberg Vault, Acuity и т. п.), подтверждающие, что компания не находится в санкционных списках. К сожалению, автоматизированные поисковые системы часто выдают неверный результат. Бывает также, что разные поисковые системы выдают разный результат по поводу одного и того же юридического лица. В связи с этим рекомендуем осуществлять проверку как в автоматическом, так и в ручном режиме.

В некоторых случаях целесообразно обратиться непосредственно в OFAC. Однако нужно учитывать следующее. Во-первых, поскольку OFAC отвечает на запросы исключительно американских организаций, запрос надо подавать через американских юристов или лоббистов. Во-вторых, OFAC очень долго отвечает, поэтому следует приготовиться к длительному сроку ожидания.

Вопрос: Как будет развиваться санкционная политика США, Европы и Великобритании в отношении России?
Ответ: В отсутствие дальнейшей эскалации отношений между Россией и Украиной усиление санкций ЕС вряд ли будет иметь место. Однако надеяться на ослабление европейских санкций также не приходится. Великобритания, в случае окончательного выхода из ЕС, скорее всего усилит санкционное давление на Россию. В связи с тем, что ее торговый оборот с Россией незначителен по сравнению с оборотом России с ЕС, британские санкции будут иметь ограниченный экономический эффект.
Совершенно другая история с Америкой. В отличие от Европы, ее политические институты, особенно Конгресс США, постоянно наращивают санкционное давление на Россию. В настоящее время на рассмотрении Конгресса находится несколько законопроектов по новым санкциям, в частности законопроект о защите безопасности Америки от агрессии Кремля и законопроект о санкционной ответственности лиц, оказывающих содействие в реализации «Северного потока-2». Оба законопроекта предполагают значительное усиление санкций в отношении России, в частности запрет на инвестирование в суверенный долг России (включая инвестиции в госкорпорации и Российский фонд прямых инвестиций) и внесение крупнейших госбанков в список SDN, дальнейшее давление на «олигархов», наложение санкционной ответственности на поставщиков и подрядчиков «Северного потока-2», в первую очередь европейских. Жить в условиях санкционного давления России придется долго. Вместе с тем санкции США не являются всеобъемлющими. Их точечный характер позволяет надеяться на то, что, по крайней мере, «нетоксичные» индустрии в нашей стране смогут успешно работать даже в таких условиях.

НОВОСТИ КОМПАНИЙ

СТАТЬИ