



**У каждой пятой компании контрагент попал под санкции.  
Такой результат показал опрос редакции КЮ  
среди читателей.**

**Санкционный орган США или ЕС включит компанию в санкционный список за попытку заключить сделку с лицом, уже включенным в этот список. В результате компания потеряет все финансирование, а банки откажут в проведении платежей из других стран. Товары или услуги компании обесценятся. Многие недооценивают риски санкций и не знают, как жить в таких условиях. Эксперты разобрали основные способы, при помощи которых российские компании могут защитить свои права или избежать внимания санкционных органов.**

Текст: Сергей Гландин, к. ю. н., преподаватель кафедры международного права МГУ им М.В. Ломоносова, Илья Рачков, партнер Nektorov, Saveliev & Partners, к. ю. н., доцент кафедры международного права МГИМО МИД России

## Стратегия влияния. Как спасти компанию от западных санкций

**С**тать нарушителем законодательства США потенциально может любая компания. Санкции касаются всех, кто ведет трансграничный бизнес. Закон США 2017 года «О противодействии противникам Америки посредством санкций» позволяет ввести персональные санкции в отношении любой компании, в том числе и никак не связанной с США. За сделку с попавшим под санкции лицом или содействие ему в обходе санкций у любой компании РФ есть шанс также попасть под санкции. При включении компании в список особо назначенных лиц (specially designated persons, далее — список SDN) любой контакт с ней будет запрещен, а активы заморожены.

Иностранные государства считают события в Крыму и на Украине нарушениями международного права, ответственность

за которые должна нести Россия. Поэтому отношения между нашей страной и иностранными партнерами сопровождаются западными санкциями.

Периодически в прессе появляются разговоры о смягчении санкций. Но это касается лишь секторальных санкций. Они запрещают лицам из ЕС и США предоставлять крупнейшим российским госбанкам заемные средства на срок свыше 30 суток в ЕС и 14 — в США и передавать определенное оборудование и технологии российским компаниям.

### Последствия санкций

Формально «секторальные» санкции «все-го лишь» запрещают лицам из США и ЕС предоставлять долгосрочное финансирование нескольким российским государственным банкам. Однако фактически

Европейский банк реконструкции и развития (ЕБРР) и Международная финансовая корпорация (МФК) полностью свернули финансирование российских проектов, а получить кредит на Западе для любой российской компании стало практически невозможно.

Зарубежные банки стали придирчиво проверять российские платежи в иностранной валюте либо вообще отказываются их проводить. Российские компании вынуждены продавать свои товары или услуги по более низким, а покупать по более высоким, чем мировые, ценам.

**Тревожное партнерство.** Денежные потоки в обеих глобальных валютах — долларах и евро — проходят через клиринговые центры в США и ЕС. Власти этих стран квалифицируют расчеты с иностранным лицом из санкционного списка либо аффилированным с ним как нарушение режима санкций. Поэтому существует ряд лиц и организаций, которые хоть и не попадают под санкционные требования, но вынуждены их соблюдать:

- граждане США — генеральные директора российских компаний;
- российская компания, которая заключает и исполняет договоры с иностранцами;
- лица, которые владеют долей бизнеса в США или иначе связаны с рынком США;
- иностранная компания, которая владеет контролирующей долей российской компании. Например, завод «Лебедянский», владельцем которой является американская корпорация PepsiCo.

**Круговая порука.** Санкционные запреты и штрафы адресованы в первую очередь лицам, в юрисдикциях которых данные санкции приняты. Однако санкционные органы могут применить санкции и экстерриториально. По этой причине кредитные организации дополнительно выдвигают требования, которые налагают на клиентов существенные ограничения. Такими требованиями могут быть санкционные оговорки в договорах или обязательства по выстраиванию санкционной политики в компании.

## Рискованная авантюра

### Сергей Гландин

Каждая компания рискует оказаться в списке SDN, если не предпримет меры осмотрительности при выборе делового партнера. Так произошло с компанией «Инстар Лоджистикс», которая была включена в санкционный список из-за желания заполучить в клиенты концерн «Калашников».

Другой пример — ООО «Ком-

пания «Газ-Альянс». Она попала под санкции из-за установленной по материалам СМИ информации о вывозе металлопродукции из Луганской и Донецкой народных республик в интересах беглого украинского олигарха С. Курченко.

4 мая 2018 года нидерландская газета Algemeen Dagblad сообщила, что специализированная прокуратура Нидерландов возбудила производство против семи компаний

из этой страны за содействие в строительстве моста через Керченский пролив между полуостровами Тамань и Крымским. Если компании и их менеджеры будут признаны нарушившими эмбарго на поставку товаров и услуг в Крым, им грозят большие штрафы: для юридических лиц максимальный штраф составляет € 820 тыс., для физических — € 82 тыс. или тюремное заключение сроком до шести лет.

Большинство банков вовлечены в международные расчеты и имеют корреспондентские счета в долларах США в банках США. Поэтому власти США покажут именно банк, а не плательщика или получателя платежа. Например, в 2014 году банк Франции BNP Paribas уплатил 8,9 млрд долл. за обслуживание сделок клиентов с компаниями из списка SDN. Такой штраф выставили власти США, хотя в то время санкции ЕС на эти страны не распространялись.

### Соблюдение санкций

Попытка обойти санкции подразумевает умышленные действия. Это еще более тяжкое правонарушение, чем несоблюдение санкций по неосторожности. Соответственно, и наказание строже. Позволить себе игнорировать санкции может только локальная компания, которая ничего не продает и не покупает за рубежом, в том числе опосредованно. Чтобы сохранить международный бизнес, необходимо выбрать стратегию поведения, знать свои права в США и ЕС и стремиться их отстаивать.

Даже если компания не охвачена персональными или секторальными санкциями, а только рассматривает возможность заключать сделки с подсанкционными лицами, необходимо сделать выбор. Если компании не удастся избежать ответственности за нарушение санкционных ограничений, она может попытаться смягчить ответственность, например уменьшить размер штрафа. Внутренний контроль поможет отслеживать и оперативно реагировать на изменения санкционных режимов. Для этого необходимо создать внутренний регламент соблюдения санкционных ограничений. Власти США считают отсутствие этого документа отягчающим вину обстоятельством. Такой нормативный акт компании должен:

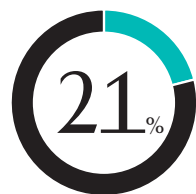
- подробно регламентировать работу с лицами, попавшими под санкции, их ценными бумагами, прочими активами и зависимыми лицами;
- определять ответственное подразделение, в задачу которого входит выработка стратегии и политики компании по соблюдению санкционных норм;

# 4

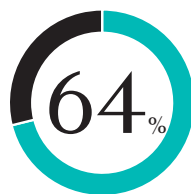
### месяца —

таким может стать срок для обращения в ЕСПЧ (Федеральный закон от 01.05.2017 № 79-ФЗ «О ратификации Протокола № 15, вносящего изменения в Конвенцию о защите прав человека и основных свобод»)

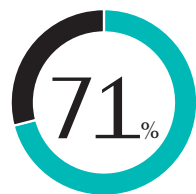
### Результаты опроса компаний



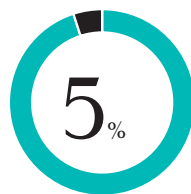
контрагент попал в список SDN



отслеживают расширение списка SDN и новые санкции

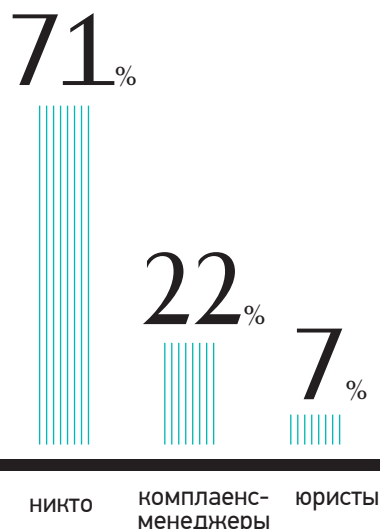


не используют санкционный комплаенс



есть санкционный регламент

### Кто следит за соблюдением санкций



**Таблица 1. Чек-лист для регламента соблюдения санкционных ограничений**

Обзор санкций	Структура регламента
Какие государства или объединения государств ввели санкции,	Основные принципы работы компании с лицами, находящимися под санкциями
Какие санкции введены, их правовая основа и срок?	Обязательства руководства компании по соблюдению санкционных ограничений
Вид санкций: в отношении конкретных лиц или секторальные?	Назначение лица, ответственного за соблюдение санкций
Какие органы власти занимаются администрированием этих санкций?	Права и обязанности сотрудников компании в связи с соблюдением санкционных ограничений
Какова ответственность юридических и физических лиц за несоблюдение санкций?	Процедура выявления нарушений санкционного законодательства и порядок взаимодействия с властями США / ЕС / членов ЕС
Различаются ли виды соучастия для определения размера ответственности, например организатор, пособник, подстрекатель, исполнитель?	Обучение и инструктаж сотрудников Обязательства по хранению документации в связи с соблюдением санкций
	Порядок пересмотра или изменения Регламента

- носить обязательный характер для сотрудников подразделений компании;
- определять необходимые действия дочерних и зависимых обществ и их работников (см. таблицу 1).

### Борьба на национальном уровне

Против санкций можно активно бороться на национальном уровне — в административном или судебном порядке. В США вообще невозможно потребовать по суду исключить лицо из списка: можно лишь обратиться с таким требованием к OFAC. Только если OFAC откажет в удовлетворении этого заявления, можно попытаться обжаловать отказ в суде. В праве ЕС, наоборот, нет требования, чтобы такое лицо сначала попробовало добиться от автора санкций (в данном случае — Совет ЕС) исключения из этих списков. Этот шаг можно предпринять, но он не является обязательной частью программы. Поэтому

многие лица, персонально перечисленные в санкционных списках ЕС, пробовали добиться исключения из этих списков при помощи обращения в Суд ЕС. Однако большинству из этих лиц (как физических, так и юридических) это не удалось.

**Административный путь в США.** Чтобы вывести лицо, сделку или вид деятельности из-под риска санкций, нужно действовать в рамках генеральной лицензии OFAC либо получить специальную лицензию. Однако это не приводит к исключению лица из списка SDN. Генеральная лицензия разрешает определенный тип транзакции для группы лиц без необходимости подачи заявки на получение лицензии.

Запрещенные сделки, которые не допускаются в рамках генеральной лицензии, могут быть разрешены только на основании специальных лицензий. Чтобы получить лицензию, необходимо составить заявление, однако определенных требований для

его оформления нет. В заявлении нужно указать:

- информацию, опираясь на руководство по составлению заявлений и нормы законодательства, относящиеся к данной программе санкций;
- детальное описание предполагаемой сделки;
- контактные данные всех участвующих физических и юридических лиц.

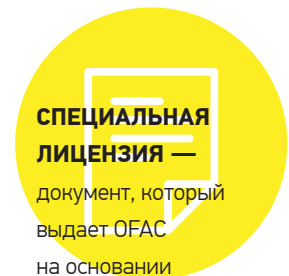
**Отказ.** OFAC вправе отказать в выдаче лицензии. Обжаловать такое решение заявитель не вправе. Официальной процедуры апелляции не существует, такие решения принимаются по внешнеполитическим соображениям и с учетом интересов национальной безопасности США.

Все свои действия OFAC координирует с Государственным департаментом США и другими правительственными агентствами, например с Министерством торговли США. Отменить решение может только Окружной суд США, но только если решение необоснованно,

произвольно, злоупотребляет правом принимать решение по усмотрению или еще каким-либо образом противоречит закону. Это связано с тем, что суд рассматривает дело с «полным уважением» к OFAC или другому правительственному агентству.

**Административный путь в ЕС.** Если лицо не включено в санкционный список, но хочет совершить сделку с подсанкционным лицом, то можно получить разрешение. Для этого необходимо обратиться в соответствующий орган исполнительной власти соответствующего члена ЕС. Например, Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты получил у шведских властей разрешение администрировать международные коммерческие споры с участием лиц из санкционного списка.

**Судебный путь в США.** Нормы и стандарты, по которым суды США рассматривают категорию дел об исключении нерезидентов из списка SDN, приведены в двух показательных делах:



### СПЕЦИАЛЬНАЯ ЛИЦЕНЗИЯ —

документ, который  
выдает OFAC  
на основании

заявления  
заинтересованного  
лица. Специальная  
лицензия разрешает  
конкретную сделку  
конкретному лицу или  
организации (31 C.F.R.  
501.801(b)).

## Могущество OFAC

**Георгий Бенор, учредитель и владелец фирмы Venaug Law LLC, Нью-Йорк**

Управление по контролю за иностранными активами Минфина США (Office for Foreign Assets Control, OFAC) администрирует программы санкций и запрещает использовать иностранных лиц для их обхода. В основном положения OFAC отражены в правительственных постановлениях и исполнительных указах, например 31 Свод федеральных

правил CFR, части 501–598 ([www.treasury.gov](http://www.treasury.gov)). Принудительные меры OFAC могут длиться годами и серьезно повлиять на отношения с банками. Поэтому компания должна показать, что сделки, которые она заключает, не несут риска. Для этого необходимо ввести регламент по соблюдению режима санкций, который должен быть частью процесса заключения

контрактов. Чтобы снять запрет на сделку, компания может попытаться получить генеральную или специальную лицензию от OFAC. А чтобы иностранные партнеры не сомневались и заключили сделку, можно получить отчет о комплексной проверке от местной юридической фирмы или от детективного агентства.



**ПРАВИЛО ВТО**

Член ВТО должен предоставлять на своей территории одинаковый благоприятный режим для всех других членов — режим наибольшего благоприятствования (далее — РНБ). Исключения из этого режима предусмотрены, например, по соображениям безопасности (ст. XXI ГАТТ).

- постановление апелляционного суда Округа Колумбии 1999 года в объединенном производстве по жалобам «Организации моджахедов иранского народа» и «Тигров освобождения Тамил-Илама (Шри-Ланка)» (People’s Mojahedin Org. of Iran v. U.S. Dep’t of State. 182 F.3d 17, 19 (D.C. Cir. 1999));
- постановление по апелляционной жалобе перуанца Фернандо Севайоса (Zevallos v. Obama et al., No. 14-5059, (D.C. Cir. 2015).

В этих делах суд обобщил стандарт исключения из санкционного списка США. В частности, суд сформулировал нормы о том, что административный орган может включить лицо в список SDN даже на основании информации из газетной статьи, интернета и даже слухов, а истец не вправе просить суд признать решение административного органа правильным или неправильным.

**Судебный путь в ЕС.** Для исключения из санкционного списка ЕС следует обращаться в Суд ЕС. Однако Совет ЕС неоднократно вновь включал в список после исключения. Это связано с тем, что списки ЕС пересматривают каждые полгода

или год. Пока истец обжалует включение в список, возможно, он уже не действует. Есть несколько успешных примеров таких обращений. В 2017 году прошли слушания по делам трех отечественных банков — ВТБ, Сбербанк и ВЭБ, а также двух нефтяных компаний — «Роснефти» и «Газпром нефти». Правда, между подачей исков этими организациями и слушаниями по существу дела прошло три года. За это время менее устойчивый бизнес может развалиться.

**Борьба на международном уровне**

На этом уровне с санкциями можно бороться самостоятельно и при помощи государства. Предпочтение нужно отдать именно судебным способам борьбы, так как другие, например политический, не работают (см. таблицу 2).

**Государственная защита.** Когда компания привлечет государство, то уже не сможет контролировать ход процесса. Кроме того, такие процессы длятся годами, их результат не всегда предсказуем, а возможности принудительно исполнить решение международного суда ограничены или исключены.

**Проблема правоприменения**

**Илья Рачков**

Ни современная Россия, ни СССР ни разу не подавали иск ни в Международный суд, ни в Постоянную палату международного правосудия. В случае обращения России с иском в Международный суд может повториться история иска в деле против США в 1984—1986 гг.: Никарагуа

пыталась доказать, что экономические санкции противоречат международному праву (ст. 2 Устава ООН). Однако США считали, что запрет применять силу касается военной силы, а не экономических мер давления. В решении от 27 июня 1986 года по существу спора Международный суд постановил,

что не считает эмбарго США на вывоз сахара из Никарагуа нарушением принципа невмешательства. Такое же мнение в дальнейшем выразил Генеральный секретарь ООН в 1993 году: «Хотя международное право не поощряет применение экономических санкций, оно и не запрещает их».

**Таблица 2. Самостоятельная борьба с санкциями на международном уровне**

Суд	Международный инвестиционный арбитраж	Европейский суд по правам человека
Что нужно для иска	Необходимо подобрать подходящий международный договор о поощрении и взаимной защите капиталовложений и инвестиций (далее — ДИД)	Государство-ответчик должно быть участником Римской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 года (далее — Конвенция)
Как использовать	Между Россией и США нет действующего ДИДа. Поэтому воспользоваться этим инструментом могут лица из России, ведущие бизнес с США через государства, у которых с США заключены ДИДы. Например, Нидерланды	США и ЕС не являются участниками этой Конвенции. Поэтому жалобу можно подать на действия конкретного государства — члена ЕС
Что нужно доказать	У арбитража есть компетенция рассматривать спор, а сам иск является приемлемым; истец является «инвестором» по смыслу применимого международного договора; имущество истца в иностранной стране — ответчике является «инвестицией»; иностранная страна — ответчик нарушила стандарты обращения с данным инвестором, закрепленные в этом договоре (например, косвенно экспроприировала имущество данного истца)	Государство-ответчик нарушило права человека, закрепленные в Конвенции либо в Протоколах к ней, например ст. 6 Конвенции или ст. 1 Протокола № 1 к Конвенции (1952 год); внутренние средства правовой защиты в государстве-ответчике исчерпаны; с даты вынесения последнего решения в государстве-ответчике не прошло 6 месяцев (п. 1 ст. 35 Конвенции)

**Международный суд — главный судебный орган ООН.** У этого средства защиты есть определенная специфическая проблема. Россия признает обязательную юрисдикцию Международного суда только по тем спорам, которые возникают между ней и иностранными государствами. При этом возможно рассмотреть вопросы толкования и применения только некоторых международных договоров. В основном это касается универсальных договоров о защите прав человека. Это значит, что Россия должна доказать, что экономические санкции других государств нарушают права человека, закрепленные в этих международных договорах. Пример такого обращения — Катар с иском к ОАЭ в июне 2018 года.

**Орган по разрешению споров ВТО.** Право ВТО включает в себя Генеральное соглашение по тарифам и торговле (далее — ГАТТ). Преимущество ГАТТ в содержании

четких юридических ограничений на использование санкций. В 2014 году Россия заявляла о намерении оспорить санкции в ОРС ВТО.

Однако затем не стала испытывать на прочность эту систему, так как США могут выйти из ВТО в знак протеста. Нечто похожее произошло в споре, который рассматривал Международный суд по иску Никарагуа. США отозвали свое признание обязательной юрисдикции этого суда из-за того, что дело касалось их национальной безопасности. На рассмотрение таких споров США не давали согласие.

Итак, Россия может подать иск, опираясь на правило ВТО о РНБ. Члены ВТО — ответчики будут доказывать право вводить исключения из РНБ в силу национальной безопасности. По этому пути уже пошел Катар в июле 2017 года в связи с введенными эмбарго на экспорт и импорт. ■