

Запросы об объяснении источников состояния

22 марта 2018 г.

С 31 января 2018 г. суды Великобритании наделены полномочиями направлять запросы об объяснении источников состояния («Запросы»), предписывающие их адресату объяснить, каким образом он оплатил принадлежащие ему активы.

Запрос может быть направлен по обращению различных правоохранительных органов Великобритании в отношении влиятельных политических лиц («ВПЛ») государств, не входящих в Европейскую экономическую зону (ЕЭЗ), или лиц, которые, по обоснованному мнению суда, вовлечены в совершение тяжких преступлений или связаны с такими лицами.

Адресат Запроса обязан объяснить природу и объем его прав в отношении определенного актива, а также объяснить, каким образом он его приобрел и оплатил. Запрос может сопровождаться приказом о запрете распоряжаться соответствующим активом, если это необходимо для устранения риска невозможности осуществления любых последующих правоприменительных мер вследствие отчуждения актива.

Эти новые полномочия стали предметом широкого обсуждения в СМИ, в частности, с точки зрения возможности их использования против известных иностранных граждан.

В настоящем меморандуме рассматриваются требования к направлению судом Запроса, последствия направления Запроса, а также круг лиц, которым может быть направлен Запрос.

Если у вас возникнут вопросы, связанные с настоящим меморандумом, свяжитесь с вашим постоянным контактным лицом в фирме или обратитесь к авторам настоящего меморандума:

ЛОНДОН

Сунил Гадхия
+44 20 7614 2260
sgadhia@cgsh.com

Филип Хербст
+44 20 7614 2256
pherbst@cgsh.com



Какова история появления Запросов?

В 2016 г. Правительство Великобритании указало на отсутствие у правоохранительных органов необходимых механизмов для отслеживания средств, получаемых в результате коррупционной деятельности за рубежом. В частности, при поиске информации соответствующие органы обычно были вынуждены полагаться на содействие стран, которые не обладают «ни волей, ни возможностями, ни традицией соблюдения прав человека, которые обеспечили бы такое содействие»¹.

Ожидается использование Запросов, в частности, для установления связи между ВПЛ государств, не входящих в ЕЭЗ, с невысокими доходами, подозреваемых в коррупции, и дорогостоящим имуществом на территории Великобритании, которым они владеют через непрозрачные юрисдикции, такие как БВО или Каймановы острова².

На настоящий момент имел место только один случай направления Запроса. Первые два Запроса были выданы 28 февраля 2018 г., по некоторым данным, в отношении политического деятеля одной из стран Центральной Азии в связи с двумя предположительно принадлежащими ему объектами имущества в Великобритании стоимостью 22 млн. фунтов стерлингов³.

Кто может направлять Запросы?

Направлять Запросы могут только суды. Обратиться в суд за выдачей Запроса могут не любые (например, полиция), а только определенные правоохранительные органы Великобритании. К их числу относятся Национальное агентство по борьбе с преступностью (NCA), Управление по финансовому регулированию и надзору (FCA), Служба по борьбе с финансовыми махинациями в особо крупных размерах (SFO), а также Налоговое управление Ее Величества (HMRC).

¹ План действий по борьбе с легализацией доходов, полученных преступным путем, и финансированием терроризма, Министерство внутренних дел и Министерство финансов Ее Величества, апрель 2016 г.

² Запросы об объяснении источников состояния: как это работает на практике, британский филиал «Трансперенси Интернешнл», 31 января 2018 г.

Каковы требования к направлению Запроса?

Для того, чтобы направить Запрос, суд должен удостовериться, что соблюдаются следующие критерии⁴.

1. Есть веские причины полагать, что адресат Запроса владеет активами стоимостью выше 50 000 фунтов стерлингов.
2. Есть разумные основания подозревать, что известных источников законно получаемых доходов не хватило бы для приобретения адресатом Запроса этих активов.
3. Либо:
 - (a) адресат Запроса является ВПЛ государства, не входящего в ЕЭЗ; либо
 - (b) есть разумные основания подозревать, что он вовлечен в совершение тяжких преступлений (в Великобритании или за ее пределами) или связан с лицом, которое вовлечено в совершение тяжких преступлений.

Что такое законно полученные доходы?

Доходы считаются полученными законно, если они законны в стране, в которой они были получены. Так, даже несмотря на то, что «выплаты за упрощение формальностей» являются уголовно наказуемыми в рамках Закона Великобритании о борьбе со взяточничеством 2010 г., они будут считаться законно полученными доходами, если в рассматриваемой стране такие выплаты являются законными.

«Известные источники» доходов включают в себя доходы от «работы по найму, активов или иных источников», которые «можно обоснованно установить» на основе имеющейся у правоохранительного органа информации.

Практика правоприменения в этой сфере в Австралии, где Запросы действуют с 2000 г., по некоторым данным, осложняется тем, что адресаты Запросов утверждают, что выиграли деньги в азартных играх (доходы от которых не подлежат декларированию налоговым органам),

³ Политик из Азии стал объектом кампании по борьбе с преступно нажитыми доходами в Великобритании, «Файнэншл Таймс», 28 февраля 2018 г.

⁴ Закон о доходах от преступной деятельности. 2002 г., разд. 262В.

тем самым фактически перекладывая с себя бремя доказывания⁵. Будущее покажет, будет ли в Великобритании применяться более строгий подход.

Кто может стать объектом Запроса?

Суд может направить Запрос в отношении ВПЛ государства, не входящего в ЕЭЗ, или лица, связанного с совершением тяжких преступлений.

ВПЛ – это физические лица, которые наделены или в прошлом были наделены значимыми политическими функциями, члены их семей, ближайшие соратники, а также иные связанные с ними лица. Под это определение попадают министры правительства, члены парламента или руководящих органов политических партий, руководители государственных предприятий и директора международных организаций, но не подпадают «должностные лица среднего и низшего звена»⁶.

Некоторые аспекты определения наличия статуса ВПЛ относительно однозначны, например, является ли лицо министром правительства. При этом другие представляются более спорными, например, является ли лицо «руководителем» государственного предприятия или лицом, «связанным с» ВПЛ. В то время как до настоящего момента основным последствием признания лица ВПЛ было то, что финансовые организации проводили более тщательную проверку таких лиц и потенциально могли отказать им в оказании услуг, введение Запросов влечет повышение рисков, связанных с признанием лица ВПЛ. Учитывая данные риски, физическим лицам, возможно, придется тщательнее заботиться о своей репутации и принимать меры предосторожности в отношении общедоступной информации об их связях и контактах.

Категория «тяжкие преступления» также имеет широкое значение. «Тяжкие преступления» включают различные преступления против личности, а также легализацию преступных доходов, мошенничество, взяточничество, шантаж и участие в организованной преступной

деятельности. Лицо может быть «вовлечено» не только, если оно совершило тяжкое преступление, но и в том случае, если, помимо прочего, его «поведение, вероятно, могло способствовать совершению им или иным лицом серьезного правонарушения [...] (независимо от того, было ли такое правонарушение совершено или нет)»⁷.

Каков порядок направления Запроса?

Заявление о направлении Запроса может быть подано без уведомления ответчика. Это означает, что суд рассматривает заявление без уведомления о нем ответчика (хотя в данном случае подавший заявление орган будет обязан предоставить суду исчерпывающую и объективную информацию). После выдачи Запрос вручается ответчику. В нем указывается, каким образом должен быть предоставлен ответ на запрос и кому он должен быть направлен. На данном этапе ответчик вправе обратиться в суд с заявлением об отмене Запроса.

Что должен будет предоставить ответчик в качестве объяснения?

Запрос предписывает ответчику (а) указать природу и объем своих прав в отношении актива, (b) пояснить, каким образом он его получил (и, в частности, каким образом были профинансированы связанные с этим затраты), (c) указать, осуществляется ли владение активом через трастовую структуру, а также (d) сообщить любую иную информацию, связанную с активом и требуемую в рамках Запроса.

Может ли Запрос содержать требование о раскрытии информации?

Помимо указанной выше информации, ответчику также может быть предписано предоставить документы «в связи с» вышеописанным. Уполномоченный орган вправе снимать копии с этих документов, а также может оставить у себя оригиналы этих документов, «если это необходимо» для проведения дальнейшего расследования в соответствии с Законом о доходах от преступной деятельности.

⁵ [Сравнительная оценка Запросов об объяснении источников состояния](#), фирма «Буз Аллен Гамильтон», январь 2012 г.

⁶ Четвертая Директива о противодействии легализации преступных доходов (Директива 2015/849/EU), Статья 3(9)

⁷ Закон о тяжких преступлениях 2007 г. ст.2(1)

Каковы иные последствия направления Запроса?

Орган, обращающийся за Запросом, может одновременно обратиться с заявлением о вынесении приказа о запрете распоряжаться соответствующим активом, если суд сочтет это необходимым для устранения риска отчуждения ответчиком актива, ставшего предметом Запроса.

Суд будет обязан отменить приказ о запрете распоряжаться активом в течение определенного периода времени после получения ответа на Запрос, если только соответствующим органом власти не будут предприняты дополнительные меры.

Законодательством предусмотрены определенные ограничения на вынесение приказа о запрете распоряжаться активом, в том числе возможность сделать исключение для расходов на проживание, хозяйственную деятельность или юридические расходы. Кроме того, ответчик имеет предусмотренное законом право на получение компенсации (хотя и в ограниченных случаях), если сможет доказать, что понес убытки и что имело место *«серьезное нарушение»* со стороны органа власти, подавшего заявление о вынесении данного приказа.

Каковы последствия невыполнения требований Запроса?

В случае невыполнения требований Запроса без уважительной причины актив будет считаться приобретенным в результате неправомерных действий. В этом случае соответствующий орган власти вправе обратиться в суд с заявлением о его аресте на основании полномочий по обращению взыскания в гражданском порядке, предусмотренных частью 5 Закона о доходах от преступной деятельности от 2002 г. В случае начала такого разбирательства ответчик сможет представить доказательства в опровержение презумпции того, что на актив может быть обращено взыскание.

Если какое-либо лицо сознательно или по грубой неосторожности сделает ложное заявление, оно может быть приговорено к штрафу и лишению свободы сроком до двух лет.

Существует ли вероятность направления Запросов в адрес известных бизнесменов?

Скорее всего, направить Запрос в адрес бизнесменов с хорошо известными и существенными источниками законного дохода (при условии, что они являются ВПЛ) будет относительно сложно.

Как указано выше, суд должен убедиться, что законного дохода ответчика *«недостаточно»* для приобретения соответствующего актива. Таким образом, более вероятным представляется использование Запросов в отношении политиков или лиц, подозреваемых в совершении преступлений, которые имеют значительные активы, но невысокие законные доходы, нежели в отношении ВПЛ, обладающих большими доходами от законной коммерческой деятельности. В особенности это касается ситуаций, когда коммерческая деятельность ответчика носит публичный характер (например владение акциями в публичной компании), если по крайней мере часть источников его доходов может быть *«обоснованно установлена»* органами власти.

Например, «Трансперенси Интернешнл», неправительственная организация, которая содействовала введению Запросов, привела в качестве примера министра правительства государства, не входящего в ЕЭЗ, доход которого состоит лишь из невысокой зарплаты гражданского служащего, но который при этом покупает дом в Лондоне за несколько миллионов фунтов стерлингов.

Сегодняшний политический климат создает почву для широкого применения Запросов как политического инструмента. Тем не менее, юридические требования для направления запроса таковы, что Запросы, скорее всего, будут использоваться в отношении политических или государственных деятелей, имеющих активы, происхождение которых невозможно объяснить, или непрозрачные структуры, нежели в отношении значимых бизнесменов, являющихся одновременно ВПЛ.

КЛИРИ ГОТТЛИБ