

## Руководство OFAC и недавние примеры привлечения к ответственности: «Дорожная карта» для соблюдения санкций США

9 мая 2019 года

**Debevoise  
& Plimpton**

2 мая 2019 года Управление по контролю за иностранными активами Министерства финансов США («OFAC») опубликовало свое наиболее детальное руководство, посвященное развитию и внедрению программ по соблюдению санкций с учетом факторов риска («ПСС»). Данное руководство – «Рамочная программа по соблюдению требований OFAC» («Руководство по ПСС») – составлено по итогам последних заключенных OFAC мировых соглашений, с помощью которых OFAC указало на недостатки ПСС компаний, ответственность которых была урегулирована. На сегодняшний день Руководство по ПСС и мировые соглашения представляют наиболее детальное изложение позиции OFAC относительно содержания эффективной ПСС, а также указывают на то, как OFAC в ходе правоприменительных действий будет оценивать достаточность ПСС, принятых компанией.

Руководство по ПСС разработано с учетом обновленного руководства Министерства юстиции США, устанавливающего порядок действий федеральных прокуроров при оценке корпоративных комплаенс-программ и принятии решения о возбуждении уголовного дела в отношении корпорации. Подготовленная Дебейвиз информация для клиентов касательно обновленного руководства Министерства юстиции США доступна [здесь](#), и это руководство следует оценивать в совокупности с официальными заявлениями OFAC при составлении и внедрении ПСС, отвечающей требованиям правительства.

### РУКОВОДСТВО ПО ПСС

Руководство по ПСС основано на имеющихся официальных заявлениях OFAC, содержащихся в различных руководствах по привлечению к ответственности, часто задаваемых вопросах (FAQ) и целенаправленных рекомендациях, адресованных финансовым организациям США и другим отраслям.

---

## Основные элементы

Руководство по ПСС подтверждает позицию OFAC о том, что надлежащая ПСС должна учитывать факторы риска и быть составлена с учетом таких факторов, как «размер компании и степень сложности ее бизнеса, производимые компанией товары и предоставляемые услуги, клиенты и контрагенты, а также географическое положение». Однако, независимо от специфических черт, Руководство по ПСС описывает пять основных элементов для каждой ПСС:

- **Вклад руководства:** Вовлечение старшего руководящего звена, наличие достаточных ресурсов и продвижение «культуры соблюдения нормативных требований», которая позволяет поощрять осторожное поведение и обращать внимание на потенциальные проблемы «без страха и репрессий»;
- **Оценка рисков:** Постоянные периодические проверки клиентов, товаров, услуг, географического положения среди прочих факторов риска для определения сфер, в которых компания может столкнуться с необходимостью соблюдения нормативных требований;
- **Внутренний контроль:** Наличие письменных политик и процедур, благодаря которым можно точно и эффективно обнаружить, воспрепятствовать, сообщить и смягчить последствия деятельности, не соответствующей нормативным требованиям;
- **Проверки и аудит:** Независимая оценка эффективности внутреннего контроля и проверка несоблюдения нормативных требований; а также
- **Обучение:** Периодическое обучение, как минимум ежегодно, которое помогает обеспечить соответствующих сотрудников и других заинтересованных лиц необходимыми знаниями с учетом их обязанностей по соблюдению санкций.

## Ключевые причины

В центре внимания Руководства по ПСС находятся «ключевые причины» несоблюдения нормативных требований. Документ включает специальный раздел, в котором перечислены и описаны программные недостатки, которые неоднократно выявлялись OFAC при привлечении к ответственности. Руководство по ПСС содержит исчерпывающий перечень, состоящий из 10 ключевых причин, которые ранее повлекли за собой привлечение к ответственности:

- 
- отсутствие официальной ПСС для соблюдения требований OFAC;
  - неправильное толкование или непонимание условий применения постановлений OFAC;
  - способствование проведению операций нерезидентами США (включая операции, проводимые с помощью и посредством иностранных дочерних компаний и филиалов);
  - экспорт или ре-экспорт происходящих из США товаров, технологий и услуг санкционным лицам или в государства, находящиеся под санкциями;
  - использование финансовой системы США или проведение платежей в или через американские финансовые организации для коммерческих сделок, связанных с лицами или юрисдикциями, находящимися под санкциями OFAC;
  - ошибки программного обеспечения или фильтров для определения санкционных рисков;
  - ненадлежащая юридическая проверка (due diligence) заказчиков и клиентов (например, в отношении структуры владения, деловых контактов и т.д.);
  - отсутствие централизованного комплаенса и единообразия в применении ПСС;
  - использование нестандартных платежей или коммерческих практик; а также
  - индивидуальная ответственность.

## **ВЫВОДЫ ИЗ ПОСЛЕДНИХ ПРИМЕРОВ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ**

В течение долгого времени OFAC полагалось на свои уведомления о привлечении к ответственности для донесения рекомендаций до объектов регулирования. В последние месяцы OFAC расширило эту практику и начало включать в уведомления краткие выводы, в которых OFAC обращает внимание на определенные практики соблюдения требований, которые считает важными для конкретного дела. Из обстоятельств привлечения к ответственности и кратких выводов OFAC выделяются два блока тем.

### **Трансграничные сделки слияний и поглощений**

---

Четыре последних случая привлечения к ответственности имели в основе следующие фактические обстоятельства.<sup>1</sup> Зарегистрированная в США холдинговая компания приобрела иностранную дочернюю компанию. В ходе проведения покупателем юридической проверки (due diligence) было обнаружено, что иностранная компания осуществляет деятельность на Кубе или в Иране, в отношении которых США введен режим эмбарго. После приобретения холдинговая компания предприняла определенные шаги для вовлечения дочерней компании в ПСС и пресечения запрещенной деятельности. Несмотря на это, новая дочерняя компания продолжила осуществлять запрещенную деятельность.

Такие обстоятельства привлечения к ответственности показывают, что даже детальная юридическая проверка (due diligence) до приобретения компании может оказаться недостаточной для соблюдения режима санкций США после такого приобретения. В случаях приобретения зарубежных компаний, которые ведут бизнес с санкционными лицами и юрисдикциями, OFAC ожидает, что американские приобретатели будут внедрять активный контроль за деятельностью приобретенной компании, например, проводить регулярный аудит соблюдения нормативных требований и последующие юридические проверки (due diligence).<sup>2</sup>

Эти примеры также наглядно показывают необходимость наличия эффективной системы внутреннего контроля, которая позволяет компании решительно реагировать на выявленные нарушения санкционного режима. В одном из примеров американская холдинговая компания систематически получала уведомления о том, что ее иностранная дочерняя компания ведет

---

<sup>1</sup> См. Пресс-релиз OFAC, Kollmorgen Corporation урегулировала возможную ответственность за предполагаемые нарушения Постановления о сделках и санкциях в отношении Ирана (7 февраля 2019 г.), доступен по ссылке [здесь](#); Пресс-релиз OFAC, AppliChem GmbH получило штраф за нарушение Постановления о контроле активов в отношении Кубы (14 февраля 2019 г.), доступен по ссылке [здесь](#); Пресс-релиз OFAC, Stanley Black & Decker, Inc урегулировало возможную ответственность за предполагаемые нарушения Постановления о сделках и санкциях в отношении Ирана, совершенные его дочерней компанией в Китае Jiangsu Guoqiang Tools Co. Ltd (27 марта 2019 г.), доступен по ссылке [здесь](#); Пресс-релиз OFAC, Acteon Group Ltd. и 2H Offshore Engineering Ltd. урегулировали возможную ответственность за предполагаемые нарушения Постановления о контроле активов в отношении Кубы (11 апреля 2019 г.), доступен по ссылке [здесь](#).

<sup>2</sup> Следует отметить, что в некоторых из перечисленных случаев привлечения к ответственности имели место следующие обстоятельства: новая дочерняя компания вводила в заблуждение новую головную компанию посредством сокрытия фактов, в частности, посредством подделки коносаментов и замены в документах компании наименований санкционных юрисдикций на псевдонимы. В некоторых случаях эти попытки были даже включены в программы обучения сотрудников дочерней компании и осуществлялись с привлечением внешних консультантов по логистике. Отметим, что в двух случаях такие обманные схемы стали известны только благодаря советам, полученным по горячей линии по этике, что показывает важность внедрения политик соблюдения нормативных требований.

---

торговлю с Кубой.<sup>3</sup> Приобретатель дал указание менеджменту дочерней компании о прекращении такой торговли, получил от дочерней компании заверения о соблюдении требований и даже обеспечил раскрытие OFAC информации об изначальном нарушении санкционного режима. Тем не менее холдинговая компания не смогла обеспечить прекращение торговли дочерней компанией и в результате была оштрафована на сумму 5,5 миллионов долларов США.

### **Международные цепочки поставки**

В двух других недавних случаях привлечения к ответственности OFAC американские компании непреднамеренно приобрели товары, происходящие из санкционных юрисдикций, через поставщиков из соседних государств, которые гарантировали соответствие поставляемых товаров нормативным требованиям США.<sup>4</sup>

Эти примеры наглядно демонстрируют важность проведения надлежащей юридической проверки (due diligence) в отношении цепочек поставки продукции. OFAC считает международную торговлю деятельностью, сопряженной с большим риском, и ожидает от поставщиков, которые ведут бизнес в государствах, расположенных вблизи санкционных юрисдикций, принятия и соблюдения процедур санкционного комплаенса, соответствующих высокому риску нарушения санкций. Например, компаниям, которые сталкиваются с такими рисками, следует оценить возможность внедрения аудита цепочек поставки с проверкой страны происхождения, а также возможность проведения обязательного обучения поставщиков требованиям OFAC по соблюдению санкций.

\* \* \*

Ознакомившись с требованиями OFAC, американские компании и международные компании, деятельность которых связана с США, должны изучить и оценить соответствие своих ПСС основным требованиям OFAC. Это поможет снизить риски нарушения санкций и уменьшить возможную ответственность в случае предполагаемого нарушения санкционного режима (в

---

<sup>3</sup> См. Пресс-релиз OFAC, AppliChem GmbH получило штраф за нарушение Постановления о контроле активов в отношении Кубы (14 февраля 2019 г.), доступен по ссылке [здесь](#)

<sup>4</sup> См. Пресс-релиз OFAC, e.l.f. Cosmetics, Inc. урегулировало возможную ответственность за предполагаемые нарушения Постановления о санкциях в отношении Северной Кореи (31 января 2019 г.), доступно по ссылке [здесь](#); Пресс-релиз OFAC, ZAG IP, LLC урегулировало возможную ответственность за предполагаемые нарушения Постановления о сделках и санкциях в отношении Ирана (21 февраля 2019 г.), доступно по ссылке [здесь](#).

частности, если компания сможет доказать, что нарушение произошло несмотря на приложенные максимальные усилия для следования Руководству по ПСС OFAC).

Мы будем рады ответить на Ваши вопросы в связи с вышеизложенным. Для получения регулярных обзоров о развитии ситуации в области экономических и торговых санкций Вы можете подписаться на рассылку о санкциях фирмы «Дебевойз энд Плимpton ЛЛП», направив электронное сообщение по адресу: [sanctions@debevoise.com](mailto:sanctions@debevoise.com) или зарегистрировавшись на странице [Insights Subscribe](#) нашего сайта. С публикациями фирмы в отношении санкций также можно ознакомиться на [странице по санкциям](#) на нашем сайте.

**НЬЮ-ЙОРК**

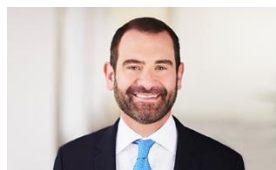
Карл Микарелли  
[cmicarelli@debevoise.com](mailto:cmicarelli@debevoise.com)

**ВАШИНГТОН**

Сатиш М. Кини  
[smkini@debevoise.com](mailto:smkini@debevoise.com)

**ЛОНДОН**

Джейн Швец  
[jshvets@debevoise.com](mailto:jshvets@debevoise.com)



Дэвид Г. Севелл  
[dsewell@debevoise.com](mailto:dsewell@debevoise.com)



Уилл С. Джилс  
[wgiles@debevoise.com](mailto:wgiles@debevoise.com)

**MOSCOW**

Алан В. Карташкин  
[akartashkin@debevoise.com](mailto:akartashkin@debevoise.com)



Зила Рейс Акоста-  
Граймс  
[zracosta@debevoise.com](mailto:zracosta@debevoise.com)



Роберт Т. Дюра  
[rdura@debevoise.com](mailto:rdura@debevoise.com)



---

Эндрю Филд  
alfield@debevoise.com