Закон Великобритании «О борьбе со взяточничеством» (основные положения)

Презентация для заседания Совета директоров ЗАО «Технопарк «Саров» (далее – «Общество»)
Дата встречи: 15.06.11
Место встречи: АФК «СИСТЕМА»
Докладчики: Шпиленко А.В.

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do

WHITE & CAS

Содержание

1. Текущее положение
2. Цель данной презентации
3. Основные положения Закона
4. Неспособность коммерческой организации предотвратить коррупционную деятельность
5. Санкции Закона
6. Как коммерческие организации могут защитить себя?
7. «Адекватные процедуры»: шесть принципов
8. Вероятные признаки видимого бизнес присутствия в Великобритании
9. Примеры индикаторов риска коррупции
10. Примеры коррупционных дел Serious Fraud Office «SFO» (Отдел по борьбе с крупным мошенничеством в Великобритании)
11. Ситуационный анализ
12. Проект решения
13. Обратная связь. Наши контакты

1. Текущее положение

08 апреля 2010 г.	Принят закон Великобритании «О борьбе со взяточничеством» (UK Bribery Act 2010) (далее также - «Закон» или «UKBA»).
30 марта 2011 г.	Опубликована финальная версия Разъяснений об «адекватных процедурах» Министерства юстиции Великобритании.
февраль - апрель 2011 г.	Анализ консультантами Ernst & Young и White & Case применимости положений UKBA к Компании на основании анкетирования и иной информации
апрель – май 2011 г.	Презентация Ernst&Young и White&Case членам Совета директоров и менеджменту Компании для информирования о ключевых требованиях UKBA в целях понимания рисков, оснований применения санкций к ним лично и к Компании, а также готовности к разработке «адекватных антикоррупционных процедур»
01 июля 2011 г.	**Дата вступления Закона в силу. К этой дате компании, у которых видимое бизнес присутствие (demonstrable business presence) в Великобритании, обязаны разработать и внедрить «адекватные процедуры» для предотвращения взяточничества.**

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

2. Цель данной презентации

- Презентация посвящена обзору положений Закона Великобритании о борьбе со взяточничеством (UK Bribery Act 2010) (далее также - «Закон» или «UKBA»).
- Ряд положений Закона распространяются на иностранные компании, которые характеризуются «видимым бизнес присутствием на территории Великобритании», а также на их сотрудников и других лиц, связанных с такими компаниями, и могут повлечь за собой уголовную ответственность за их нарушение.
- Компании, подпадающие под действие Закона, несут уголовную ответственность за неспособность предотвратить взяточничество, если они не смогут доказать, что имеют соответствующие «адекватные процедуры», предназначенные для предотвращения взяточничества.
- Анализ полученных от Вашей компании ответов свидетельствует о том, что на текущий момент не усматривается значительного риска присутствия видимых признаков ведения бизнеса на территории Великобритании Вашей компанией.
- Однако, члены органов управления должны в любом случае быть осведомлены о ключевых требованиях Закона, понимать связанные риски, возможные основания для применения санкций к ним лично и к Компании, а также быть готовыми при необходимости инициировать разработку «адекватных процедур» (напр., при планах вести бизнес с компаниями в UK)

ВАЖНО: Презентация основана на понимании толкования Закона на момент её предоставления. Опубликованная 30 марта 2011 г. финальная версия Разъяснений об «адекватных процедурах» Министерства юстиции Великобритании не является юридически обязательной, и английские суды будут самостоятельно толковать и применять положения Закона, в т.ч. и при определении наличия / отсутствия «видимого бизнес присутствия» иностранной компании на территории Великобритании.

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

3. Основные положения Закона

Закон рассматривает 4 вида нарушений:

1. Дача взятки.
2. Получение взятки.
3. Подкуп государственных служащих иностранных государств.
4. **Неспособность коммерческой организации предотвратить взяточничество.**

4-ое правонарушение требует наибольшего внимания от российских компаний, на которые может распространять свое действие Закон в силу наличия у них видимого бизнес присутствия в Великобритании (т.н. «*demonstrable business presence*»), поскольку программы обеспечения соответствия антикоррупционному законодательству в российских компаниях часто функционируют недостаточно эффективно.

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

4. Неспособность коммерческой организации предотвратить коррупционную деятельность

Закон устанавливает, что коммерческая организация (компания) **совершила нарушение,** если **лицо, связанное с этой коммерческой организацией**, **предлагает взятку другому лицу** с целью:

- Получить или сохранить бизнес для компании; или
- Получить или сохранить привилегии для компании при ведении бизнеса.

Таким образом, Закон делает возможным прямое судебное преследование в отношении коммерческих организаций (в том числе, партнерств и корпораций), независимо от того:

- **Знала ли коммерческая организация о взятке;**
- **В какой стране было осуществлено правонарушение;**
- **Кто осуществил правонарушение: сотрудник, агент или иное связанное с коммерческой организацией лицо (в т.ч. дочерняя компания действующая в интересах или от имени родительской компании); и**
- **Зафиксирован ли факт взяточничества в отношениях между частными коммерческими организациями (и их работниками) или по отношению к государственному чиновнику.**

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

5. Санкции Закона

Санкции к физическим лицам, *связанные с дачей взятки (в том числе иностранным государственным служащим) и получением взятки, а также с согласием дать или получить взятку*:

- До 10 лет лишения свободы и/или штраф в неограниченном размере

Санкции к юридическим лицам, *связанные с неспособностью коммерческой организации предотвратить коррупционные действия*:

- Штраф в неограниченном размере на юридическое лицо; и/или
- Отстранение от участия в тендерах на поставку товаров/работ/услуг для государственных заказчиков европейских стран; и/или
- Возможное ограничение участия в иных тендерах (например, в тендерах в США или в тендерах проводимых Всемирным банком) на усмотрение организатора тендера

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

6. Как коммерческие организации могут защитить себя?

Обвинение в «**неспособности предотвратить взяточничество**» может быть снято с коммерческой организации, если она докажет, что ее внутренние **«адекватные процедуры»** являются достаточными для предотвращения коррупционных действий лицами, связанных с данной коммерческой организацией (Пункт 7(2) Закона).

Правительство Великобритании намерено поощрять внедрение в компаниях **«адекватных процедур»**, обеспечивающих соблюдение Закона.

Единичные случаи взяточничества не означают, что **«адекватные процедуры»** компании отсутствуют или содержат существенные пробелы. Нарушение может быть совершено сотрудником или агентом, который сознательно игнорирует и нарушает **«адекватные процедуры»** компании.

Правоохранительные органы Великобритании будут внимательно рассматривать обстоятельства взятки. Ключевым фактором решения о привлечении компании к ответственности будут ее реальные действия по разработке, внедрению и соблюдению **«адекватных процедур»**.

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

7. «Адекватные процедуры»: шесть принципов

Основные критерии **«адекватных процедур»** для соблюдения UKBA закреплены в финальных разъяснениях об **«адекватных процедурах»**, подготовленных Минюстом Великобритании согласно Ст. 9 Закона (далее - «Разъяснения»), и сформулированы в следующих шести принципах:

1. **Соразмерные процедуры:** разработка четких, эффективных и осуществимых политик и **«адекватных процедур»**, направленных на минимизацию риска коррупции в коммерческой организации и в действиях связанных с ней лиц.

2. **«Тон сверху»:** руководство компании должно показывать пример поведения своим сотрудникам с целью формирования высоких этических стандартов.

3. **Оценка рисков:** коммерческая организация должна идентифицировать уязвимые для нее риски, присущие отраслям и странам в своей сфере бизнеса. Должен быть обеспечен контроль соблюдения **«адекватных процедур»,** их периодическая и своевременная оценка и совершенствование.

4. **Углубленная проверка благонадежности контрагента,** включая оценку степени неприятия контрагентом взяточничества при ведении бизнеса и проверку наличия у него соответствующих политик и **«адекватных процедур»**.

5. **Ознакомление и тренинг:** коммерческая организация должна обеспечить полноценное понимание и внедрение **«адекватных процедур»** всеми сотрудниками организации путем ознакомления и обучения соразмерного рискам коррупции, с которыми сталкивается организация.

6. **Регулярный мониторинг, пересмотр и улучшение процедур,** осуществление аудиторского и финансового контроля, направленного на выявление взяток, учитывающего регулярность пересмотра коммерческой организацией политик и **«адекватных процедур»** и результаты внешних проверок.

Разъяснения призваны помочь **каждой Компанией** провести оценку собственных рисков, а затем разработать и реализовать **«адекватные процедуры»**, удовлетворяющие шесть принципов.

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

8. Вероятные признаки видимого бизнес присутствия в Великобритании

Какие факторы могут свидетельствовать о видимом бизнес присутствии Вашей компании в Великобритании:

(т.н. «demonstrable business presence»)

- Ведение бизнеса, в т.ч. оказание услуг, через представительство или дочернюю компанию в Великобритании;
- Владение активами в Великобритании;
- Подписание контрактов в Великобритании или контрактов, имеющих отношение к Великобритании;
- Ведение коммерческих переговоров на территории Великобритании для заключения контрактов;
- Импорт/экспорт товаров и/или услуг в/из Великобритании;
- Реклама и/или продвижение товаров и услуг в Великобритании (в том числе через Интернет); или
- Уплата налогов, таможенных пошлин, лицензионных и патентных платежей в Великобритании или имеющих отношение к Великобритании.

В соответствии с разъяснениями факт листинга компании на Лондонской бирже или наличие у неё дочерней компании в Великобритании сами по себе не будут достаточным основанием, чтобы попасть под действие Закона UKBA. Хотя позиция SFO по этим вопросам отличается.

Закон будет применяться к тем иностранным компаниям, чьё деловое присутствие в Великобритании очевидно, а решение об этом будут принимать суды, в том числе, на основе здравого смысла.

9. Примеры индикаторов риска коррупции

страна	• страна имеет репутацию государства, где распространена коррупция
чиновники	• чиновник/контрагент имеет репутацию коррупционера
подарки	• чиновник/контрагент получает от компании (или требует) ценный подарок или платеж
посредничество	• компания платит не конечному получателю, а третьей стороне - посреднику, который транзитом перечисляет средства далее по назначению
комиссионные	• чиновник предлагает установить отношения с конкретным лицом за вознаграждение
схемы выплат	• ведется сотрудничество с «компаниями-пустышками»
офшоры	• ведется сотрудничество с компаниями из стран «черного списка»
бенефициары	• контрагент отказывается раскрыть конечных бенефициаров
родственники	• взаимодействие с чиновниками / контрагентами осуществляется через их родственников
контроль	• в компании / у её контрагента отсутствуют механизмы финансового контроля
процедуры	• в компании отсутствуют процедуры по предотвращению коррупции

При рассмотрении коррупционных дел, действия/бездействие обвиняемых будут оцениваться с позиции стандартов поведения, принятых в Великобритании и считающихся нормальными и обычными для англичан.

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

10. Примеры коррупционных дел Serious Fraud Office «SFO» (Отдел по борьбе с крупным мошенничеством в Великобритании)

За последние несколько лет работы SFO обеспечил эффективное влияние на бизнес еще до вступления в силу Закона:

- **Innospec** - штраф $40 млн. и отстранение от участия в тендерах по всему миру;
- **Mabey&Johson** - штраф более £ 6 млн. и отстранение от участия в тендерах в Европе;
- **BAE** - согласие выплатить $30 млн. республике Танзания;
- **Alstom** - арест трех директоров Alstom в связи с предложением взятки за рубежом при совместном с швейцарскими властями расследовании;
- **Роберт Дугал** (бывший вице-президент DePuy International) - лишение свободы на 12 месяцев (решением апелляционного суда срок изменен на условный) за участие в подкупе греческих чиновников здравоохранения, чтобы побудить их покупать ортопедические изделия.

Активный обмен данными между SFO и Министерством Юстиции Великобритании и другими правоохранительными органами (Великобритании, ЕС, США и т.д.), а также расширение корпоративного сотрудничества способствуют выявлению большего количества случаев взяточничества.

ERNST & YOUNG Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

11. Ситуационный анализ

Сотрудники Компании должно понимать, что безобидные по их мнению договоры и деловая переписка могут на самом деле свидетельствовать о коррупции и стать причиной расследования и санкций:

Договоры

Предмет договора

Исполнитель обязуется перед Компанией получить положительное заключение Департамента транспорта, а Компания оплачивает Исполнителю его услуги в размере 100.000 рублей, в т.ч. за:

1. подготовку документов для подачи в гос-орган, и
2. обеспечение получения положительного заключения гос-органа.

Служебные записки

Уважаемый Иван Иванович,

1. Прошу оплатить услуги ЗАО «111» в размере 30.000 руб. за обеспечение ускорения процедуры таможенной очистки.
2. Прошу оплатить услуги ОАО «222» в размере 50.000 руб. за обеспечение согласования ФНС налогового отчета.
3. Прошу приобрести автомобиль Лексус GS 300 для последующего вручения в качестве подарка гос-чиновнику И.Иванову.
4. Прошу выделить финансирование в сумме 10.000 руб. для подарка чиновнику за помощь в согласовании условий лицензии.

E-мэйлы

От: joeshmo@zzz.ru
Кому: doejohn@zzz.ru

«...при оценке 100% акций ОАО «333», их рыночная стоимость составила 1 млн. руб., однако предлагаю приобрести их по цене 3 млн. руб., так как продавцом выступает дочь губернатора известного Вам региона…»

«…прошу Вас ускорить согласование приема на работу И.Иванова по просьбе главы администрации района, в котором мы сейчас получаем разрешение на строительство коттеджного поселка в водоохранной зоне…»

12. Проект решения

1. Принять к сведению презентацию White & Case и Ernst & Young о требованиях закона Великобритании «О борьбе со взяточничеством» (UK Bribery Act 2010) и возможных последствиях его применения для Компании и её сотрудников.

2. Поручить генеральному директору Общества осуществлять периодический мониторинг появления признаков взаимодействия Компании с контрагентами из Великобритании или ведения деятельности на её территории и не реже одного раза в полугодие письменно докладывать о наличии или отсутствии таких признаков председателю СД Общества для своевременного выявления рисков применения к Обществу закона Великобритании «О борьбе со взяточничеством» и инициирования соответствующих мер по их минимизации.
   (срок – не реже одного раза в полугодие)

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do
WHITE & CAS

13. Обратная связь. Наши контакты

Горячая линяя от Ernst & Young и White & Case для ответов на вопросы ваших сотрудников по внедрению «адекватных процедур»:

- Функционирует с 28 марта 2011 г. по 1 июля 2011 г.
- Вопросы можно будет задавать, позвонив по телефону: **+ 7 495 660 4886**.
- Допустимы вопросы:
  - О содержании и ключевых требованиях Закона;
  - О подходе к разработке и внедрению **«адекватных процедур»** по борьбе со взяточничеством.

Игорь Лебедев
Старший менеджер
Аудиторские услуги
Эрнст энд Янг Б.В. (СНГ)
115035, Россия, Москва
Садовническая набережная, 77, стр. 1
телефон: +7 495 641-2987
мобильный: +7 985 231-6215
факс: +7 495 755-9701
Igor.Lebedev@ru.ey.com
www.ey.com

Артем Дудко
Старший Юрист
Уайт энд Кейс ЛЛП
5 Олд Броад стрит,
Лондон, Великобритания
телефон: +44 207 532 1411
факс: +44 207 532 1001
adoudko@whitecase.com
www.whitecase.com

ERNST & YOUNG
Quality In Everything We Do

WHITE & CAS