

## **Казахстанские компании под санкциями OFAC? Рекомендации и ограничения для казахстанского бизнеса в условиях партнерства с крупными российскими владельцами активов**

Сегодня практически невозможно представить бизнес разных стран, обособленным от импорта или экспорта, в том числе путем осуществления хозяйственной деятельности совместно с предпринимателями из разных стран. Казахстанские компании зачастую сотрудничают с ближайшим соседом – Российской Федерацией, российские бизнесмены зачастую прибегают к «коллаборации» с отечественными предприятиями. Согласно данным Министерства национальной экономики нашей страны товарооборот Казахстана и России за 2018 г. достиг 17,6 млрд долл., увеличившись на 7,2% по сравнению с 2017 г.

ЮБ «ADITUM» обращает ваше внимание на то, что Российская Федерация являясь одним из ключевых участников казахстанской экономики, закономерно сталкивается с различными рода международными вызовами, одним из которых стало введение экономических и политических ограничений, называемых санкциями. Под международными экономическими санкциями принято понимать комплекс мер политического, экономического или правового характера, имеющих своей целью принуждение, ограничение или сдерживание деятельности определенного государства, его институтов, отраслей или секторов экономики, организаций или отдельных граждан.

20 декабря 2016 г. Министерство финансов США объявило о расширении санкций против России из-за ситуаций на Украине, включив в имеющиеся санкционные списки несколько официальных лиц и частных компаний. Позже, в 2018 году Агентство по контролю за иностранными активами Министерства финансов США (далее по тексту – «OFAC») внесло ряд российских юридических и физических лиц в Список лиц особых категорий, (далее по тексту - «список SDN»).

Большинство ограничений были основаны на законе «О противодействии противникам Америки посредством санкций» 2017 года (далее по тексту – «CAATSA»). Однако стоит учесть, что по условиям этого закона под санкции подпадают и третьи лица, под так называемые вторичные санкции, которые содействуют российским компаниям и лицам из списка SDN.

Мы посчитали уместным привести разъяснение OFAC одним из условий которого выступило, «содействие третьего лица в значительных сделках, компаний, который включены в список SDN», вследствие которого лицо либо организация может быть включена в список SDN, даже, в случае, если такая компания и (или) лицо не является инкорпорированной на территории Российской Федерации. Слово «**facilitate**»/«**содействие**» было разъяснено OFAC ответом № 545 на «часто задаваемые вопросы» по санкциям. Согласно ответу, «содействие существенной транзакции в пользу или в интересах лица будет интерпретироваться как оказание помощи для транзакции, из которой лицо, включенное в список SDN, будет получать выгоду тем или иным образом». В силу вышеописанного под критерии «включения» в список SDN могут попасть и казахстанские компании, которые действуют в интересах и (или) совместно с российскими предприятиями или лицами, которые в свою очередь включены в санкционные списки SDN организацией OFAC на основании CAATSA.

Также, слово «**significant transaction**»/«**значительные транзакции**» было разъяснено OFAC ответом № 545 на «часто задаваемые вопросы» по санкциям. Согласно ответу, Существенность транзакции будет оцениваться по «совокупности фактов и обстоятельств», OFAC будет смотреть на масштабы, количество и частоту сделок, характер транзакции, степень осведомленности менеджмента о таких операциях, степень заинтересованности российского лица под санкциями в этих сделках, наличие обманных схем и т.д. Точного критерия по денежной сумме транзакции нет. Соответственно, управляющий Партнер ЮБ «ADITUM» Алибек Салыкбаев предполагает, что степень значительности транзакции и содействий лицу и (или) компании, включенной в список SDN будет носить дискреционный характер, относительно каждого конкретного дела.

Так, в сентябре 2019 года OFAC заблокировала компанию «Maritime Assistance LLC» которую посчитали аффилированной с «Совфрахтом», последний был включен в список SDN в

сентябре 2016 года. Таким образом, все активы «Maritime Assistance LLC» находящийся на территории США были заблокированы в соответствии с ранее упомянутыми указами.

Таким образом, исходя из правоприменительной практики мы можем предположить что правила применяются рекурсивным и дискреционным методом, т.е. если компания заблокированного лица подлежит автоматической блокировке, то ее аффилированные лица и любые дочерние организации либо организации входящие в ее корпоративную структуру, а также даже контр-агенты также подлежат блокировке.

Соответственно, возникает вполне логичный вывод о том, что казахстанские компании, которые намереваются вести совместный бизнес с российскими компаниями или лицами из России включенными в список SDN, либо осуществлять инвестирование в их деятельность, могут ожидать негативные последствия в виде включения в санкционный список как аффилированную компанию с российским предприятием (лицом) ранее состоявшем в списках SDN, в конечном итоге - запрет на открытие или ведение корреспондентских и транзитных счетов на территории США, аресты на имущество, находящееся на территории штатов, что в свою очередь повлечет изоляцию от американской долларовой системы для такого казахстанского предприятия или лица.

С учетом вышеизложенного, юристы предупреждают своих клиентов и представляют следующие рекомендации:

- Целесообразно рекомендовать национальным компаниям с иностранным капиталом и лицам планирующим сотрудничать с российскими компаниями, предварительно проверять список лиц особых категорий, опубликованный на сайте Министерства Финансов США - <https://sanctionssearch.ofac.treas.gov/>.
- Целесообразно рекомендовать национальным компаниям с иностранным капиталом, прямо или косвенно контролируемых или находящихся под существенным влиянием лиц или компаний, включенных в список SDN, осуществлять углубленное исследование практики применения санкций в целях хеджирования рисков утраты или «заморозки» активов.
- Формировать модели «косвенного владения» бизнесом, в целях предотвращения негативных экономических последствий от применения вышеописанных ограничительных мер.

В рамках данного вопроса, Алибек осуществляет юридический консалтинг по двум основным направлениям:

1. **Идентификация санкционных лиц:** полная проверка корпоративной структуры компании, включая ее конечных бенефициаров.
2. **Санкционный compliance:** проверка корпоративной и договорной структур компании на предмет соответствия санкционному законодательству тех стран, в которых осуществляется хозяйственная деятельность, представление консультации по поводу возможного изменения корпоративной структуры.
3. Создание моделей «косвенного владения» бизнесом.

Автор: Управляющий партнер ЮБ «ADITUM» Алибек Салыкбаев,  
Младший юрист ЮБ «ADITUM» Абылайхан Шакен.