

Документарные аккредитивы в международной торговле в условиях санкций

УДК 339.5 (100)

ББК 65.428(0)

М-329

Т.Д. Масюкова,
кандидат экономических наук, доцент, Всероссийская академия внешней торговли, кафедра финансов и валютно-кредитных отношений - профессор,
Ю.А. Савинов,
доктор экономических наук, профессор, Всероссийская академия внешней торговли, кафедра технологии внешнеторговых сделок - профессор,
П. С. Платонова,
Всероссийская академия внешней торговли, кафедра финансов и валютно-кредитных отношений - аспирант

Аннотация

В статье рассматривается влияние на документарные операции и торговое финансирование санкций, введенных против российского финансового сектора. Отмечаются затруднение доступа на рынки капитала, рост стоимости торгового финансирования для клиентов российских банков, переход от финансирования в традиционных валютах на региональные, увеличение времени проведения платежа по документарным аккредитивам из-за запросов иностранных банков о подробностях транзакции. Рассматривается возможность отключения России от системы SWIFT, приведена практика МТП о работе с документарными инструментами в условиях санкций.

Ключевые слова: аккредитив, документарные операции, санкции, SWIFT, торговое финансирование, МТП.

Documentary letters of credit under sanctions

T.D. Masykova,

Candidate of Economic Sciences, Associate Professor, Russian Foreign Trade Academy, Department of Finance, Monetary and Credit Relations - Professor,

Y.A. Savinov,

Doctor of Economic Sciences, Professor, Russian Foreign Trade Academy, Department of foreign trade and international transactions - Professor,

P.S. Platonova,

Russian Foreign Trade Academy, Department of Finance, Monetary and Credit Relations - Postgraduate student

Abstract

This article considers the impact of sanctions against Russia's financial sector on documentary operations and trade finance. It is noted that there is limited access to the capital markets, the rising cost of trade finance for clients of Russia's banks, the transition from the traditional funding currencies to the regional ones, increase in the time for processing payment by documentary credit due to the requests of foreign banks with regard to the details of a transaction. The article examines the possibility of disconnection of Russia from the SWIFT system, the ICC's experience in working with documentary instruments under conditions of sanctions.

Key words: letter of credit, documentary operations, sanctions, SWIFT, trade finance, ICC.



В настоящее время в отношении многих российских банков, которые активно занимались операциями торгового финансирования, действуют международные санкции. Ограничительные меры, введенные против российского финансового сектора, негативно влияют на рынок торгового финансирования. Объемы сделок и их количество снижаются по сравнению с предыдущими годами.

Санкции против России ввели США, ЕС, Великобритания, Канада, Швейцария, Австралия. В частности, они заморозили активы более чем 140 российских и украинских граждан, а также запретили с ними какие-либо деловые отношения. Аналогичные ограничения затронули также более 50 компаний и организаций. При этом санкции распространяются и на все юридические лица, которые контролируются гражданами и компаниями, попавшими в эти «черные списки». Кроме того, еще ряд банков и компаний не могут привлекать финансирование со сроком свыше 90 дней, а также продавать новые акции. Аналогичные ограничения приняты и в Европе.

Санкции оказывают двоякое влияние на рынок торгового финансирования и документарных операций. Торговое финансирование – это финансирование внешне-торговых операций клиентов за счет межбанковских кредитов, привлекаемых российскими банками от иностранных банков, и с использованием документарных инструментов, в основном, аккредитивов и гарантий.

С одной стороны, санкции затрудняют доступ на рынок капиталов, некоторые страны временно прекратили сотрудничество с российскими банками. Если финансирование краткосрочных проектов санкции затронули не так сильно, то с долгосрочными проектами процесс финансирования сильно усложнился. Продукты торгового финансирования подорожали, следствием чего стало сокращение числа клиентов банков.

С другой стороны, санкции привели к переходу на финансирование из традиционных валют, таких как доллар США и евро, в региональные валюты, такие как рубль или юань. Однако финансирование в российских рублях сдерживается высокими процентными ставками. Крупные банки с представительствами за рубежом, такие как ПАО Сбербанк, имеющий представительства и дочерние банки в европейских странах, имеют возможность привлечения финансирования через своих «дочек».

Также необходимо учесть, что в условиях санкций стоимость торгового финансирования для клиентов российских банков увеличилась. Традиционно ставка по кредиту для клиента складывается из соответствующих LIBOR/EURIBOR, ставки иностранного банка и маржи российского банка. Если раньше банк мог привлечь финансирование под LIBOR (EURIBOR) + 1,5%, то сейчас добавочная ставка увеличилась до 4,5%. Но ставки по кредитам в российских банках также выросли вследствие повышения ключевой ставки ЦБ (с 16.12.2014 по 01.02.2015 она составляла 17,0 % годовых¹).

¹ Процентные ставки по операциям Банка России http://www.cbr.ru/DKP/print.aspx?file=standart_system/rates_table_14.htm&pid=dkp&sid=ITM_49976

Однако «стоимость торгового финансирования меньше подвержена волатильности, так как фондирование обычно предоставляется с западных рынков со стабильной экономикой, на которых денежные средства стоят относительно дешево. Поэтому даже сейчас, в условиях повышения премии за риск и роста ставок, который произошел в том числе из-за снижения странового рейтинга РФ, привлекательность торгового финансирования для клиентов по сравнению с обычным кредитом остается высокой. Но с другой стороны, из-за нестабильности валютного курса наблюдается снижение спроса на валютное торговое финансирование»².

Еще один волнующий специалистов вопрос касается возможности отключения российских банков от системы SWIFT. Теоретически это отрицательно скажется на документарных операциях и на торговом финансировании, поскольку затруднит процесс переписки и проведение платежей. Однако даже если события будут развиваться неблагоприятно, отправлять сообщения и совершать операции можно будет через сеть дочерних банков (при их наличии) или банки-контрагенты, с которыми будут заключены агентские договоры на совершение платежей и отправку необходимых сообщений по системе SWIFT. В крайнем случае, банки вспомнят забытый уже телекс или будут направлять документарные инструменты на бумажных носителях через курьерские службы.

Если говорить о возможном отключении участников от системы SWIFT, то юридически это сделать невозможно. Однако штаб-квартира SWIFT находится в Бельгии и регулируется законодательством этой страны. Европарламент может принять законодательный акт в отношении стран ЕС с запретом принимать платежные поручения и другие документы от российских контрагентов, передаваемые через SWIFT. В этом случае российские банки и компании останутся в системе, но пользоваться ей по назначению уже не смогут. Отрезать россиян таким способом можно только от деловых отношений с Европой и США. Никто не мешает коммуникации с пользователями системы, которые не ввели санкций против России (Китай, другие азиатские страны и пр.). Следует учесть, что неудобства в случае отключения России от системы SWIFT будут испытывать не только российские банки и компании, но, также и иностранные компании, работающие в России. «Россия в настоящее время разрабатывает замену для платежной системы SWIFT с целью защиты своих финансовых операций, – сообщил президент ВТБ А. Костин.»³

Аккредитивы – один из основных инструментов расчетов в международной торговле и, по мнению⁴ Я. Рамберга, считаются относительно безрисковым ин-

² Торговое финансирование в период кризиса: роль государства и инструменты развития [Электронный ресурс] – Режим доступа: URL: <http://futurebanking.ru/reglamentbank/article/2684> (дата обращения: 21.07.2015).

³ Президент ВТБ: Россия разрабатывает альтернативу SWIFT для защиты финансовых операций [Электронный ресурс] – Режим доступа: URL: <http://www.kommersant.ru/doc/2751574> (дата обращения: 26.07.2015).

⁴ Ян Рамберг. Международные коммерческие транзакции. Четвертое издание. Публикация ICC № 711R, ICC Russia, 2011, С. 52



струментом. «Однако рост финансовых санкций и эмбарго в последние годы, появление оговорок о санкциях в аккредитивах бросают вызов фундаментальной природе аккредитива»⁵. Согласно UCP 600⁶, аккредитив – это обязательство банка-эмитента, которое не зависит от контракта, лежащего в его основе. Продавец хочет быть уверен, что после правильного оформления отгрузочных документов он получит оплату за поставленный товар. Покупатель же хочет убедиться в том, что деньги заплачены за реальную поставку оговоренного товара. Однако государственные санкции, эмбарго и запреты вводятся зачастую внезапно и приводят к резкому нарушению обычного хода международной торговли, как это произошло, например, с 7 августа 2014 г., когда Россия неожиданно запретила на один год поставки говядины, свинины, плодоовощной продукции, мяса птицы, сыров, молока и молочных продуктов из ЕС, США, Австралии, Канады и Норвегии. В свете этой проблемы МТП (International Chamber of Commerce – ICC) в июне 2014 г. обновила изданную в 2010 г. редакцию «Руководства по применению оговорок о санкциях в инструментах торгового финансирования, регулируемых правилами ICC».⁷

Многие банки в последние годы включают в текст аккредитива/гарантии по требованию специальную оговорку, где перечисляют санкции, которым подчиняются, и случаи снятия с себя обязательств в отношении платежа. Это вызвано, в частности, санкциями против Ирана, Ливии и Сирии, которые привели к спорам в отношении платежей по аккредитивам. Проблема в том, что введет ли банк в текст аккредитива/гарантии такую оговорку или не введет – он в любом случае подчиняется санкциям своей юрисдикции.

Аккредитивы являются одним из основных инструментов расчетов в международной торговле и считаются относительно свободными от риска. Однако рост финансовых санкций и эмбарго в последние годы, появление оговорок о санкциях в аккредитивах бросают вызов фундаментальной природе аккредитива.⁸

Введение санкций является политическим вопросом за пределами компетенции Международной торговой палаты. Возможность реализации санкций – вопрос, который должен решаться судами, национальными регулирующими или административными органами; это не вопрос стандартов банковской практики, таких как

⁵ Колющенко Н.Ф. Торговое финансирование: к чему приведет запрет на импорт продовольствия в Россию? // Международные банковские операции. – 2014. - №3(53) // http://www.reglament.net/bank/mbo/2014_3/get_article.htm?id=3527

⁶ Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (UCP 600). Редакция 2007 года (Публикация Международной торговой палаты N 600)

⁷ Guidance Paper on the use of Sanctions Clauses 2014. In trade-finance related instruments subject to ICC Rules (version 1238) // <http://www.iccwbo.org/Advocacy-Codes-and-Rules/Document-centre/2014/Guidance-Paper-on-the-use-of-Sanctions-Clauses-2014/>

⁸ Колющенко Н.Ф. Торговое финансирование: к чему приведет запрет на импорт продовольствия в Россию? // <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=4919>

правила МТП. Следовательно, правила МТП обычно не содержат положений в отношении того, как оговорки о санкциях должны интерпретироваться или какое влияние они должны оказывать в контексте инструментов торгового финансирования, в которые они включены. Указанные редакции Руководства содержат примеры используемых в практике оговорок о санкциях, а также рекомендации МТП в отношении работы с инструментами, содержащими такие оговорки. В правилах МТП, в частности в UCP 600, ничего не говорится о санкциях. Однако каждый банк подчиняется законам, которые касаются его деятельности, в том числе законам места ведения своего бизнеса, места, где функционирует конкретный аккредитив, и т.д.⁹ Что же является приоритетным – UCP 600 или применимое законодательство? Если санкции применимы к транзакции, в которой участвует аккредитив или гарантия по требованию, то банк обязан подчиниться. Санкции имеют приоритет над положениями правил МТП.

При проведении расчетов между партнерами в условиях действия санкций необходимо соблюсти определенные процедуры и провести некоторое количество проверок. Причем не последнее место в ряду проверок такого рода занимают санкции, накладываемые на определенные юрисдикции, конкретные компании и физических лиц. При проведении классической платежной операции все достаточно просто: отправитель, бенефициар и пара банков. Все становится гораздо сложнее в случае использования документарных аккредитивов, в основном потому, что в сделке участвует большее число сторон по сравнению с платежной транзакцией, и не просто участвуют, но и демонстрируют в банковской системе видимые следы своего участия.

Первыми среди участвующих сторон проверяются аппликант и бенефициар. Это основные и достаточно видимые стороны сделки. Далее в реализации сделки участвуют другие банки: банк-эмитент, авизирующий банк и исполняющий/подтверждающий банк. В этом звене, если продавец и покупатель тщательно готовят сделку, все операции подготавливаются на стадии разработки договора международной купли-продажи товара. К моменту выпуска аккредитива большинство участвующих банков известно. Но этим дело не ограничивается, в ее реализации участвуют транспортно-экспедиторская компания (перевозчик), страховая компания и др. Они имеют прямые отношения с банком: по аккредитиву в банк представляются документы, в том числе транспортные. В этих транспортных документах указывается не только наименование перевозчика, но и наименование судна, на котором транспортируется товар. В момент выпуска аккредитива, в момент его

⁹ Примечание. Банк не несет обязательств или ответственности в отношении последствий, возникших в результате приостановления его деятельности из-за стихийных бедствий, бунтов, гражданских волнений, восстаний, войн, террористических актов, или из-за любых забастовок или локаутов, или любых других не зависящих от него обстоятельств (ст. 36 UCP 600).



авизования и, если это необходимо, подтверждения банки не знают какая компания будет осуществлять перевозку груза и на каком судне. Таким образом, банк, выпустив или подтвердив обязательство, может попасть в ситуацию, когда документы представлены в полном соответствии с условиями аккредитива и нужно платить, но тут выясняется, что судно, на котором перевозится груз, фигурирует в списке санкций юрисдикции этого банка. В результате банк попадает, казалось бы, в ловушку – если банк не заплатит продавцу, то он нарушит свое обязательство, а если заплатит – нарушит законодательные нормы своей страны.

И это, к сожалению, не вымыслы экономистов, а живая практика. В 2011 году JP Morgan Chase был оштрафован на 88,3 млн долл. за нарушение санкций. Среди прочего – и за свои действия в качестве авизирующего и подтверждающего банка по аккредитиву на сумму 2,7 млн долл., в документах по которому значилось судно, указанное в списке Управления контртеррористической и финансовой разведки (Office of Foreign Assets Control – OFAC) – подразделения министерства финансов США, задачами которого являются сбор информации и подготовка экспертных оценок по экономическим и валютно-финансовым вопросам.¹⁰ В рассматриваемом случае это ведомство приняло решение, что судно связано с иранской государственной судоходной компанией. В том же 2011 г. банк Societe Generale, New York был оштрафован на 111 тыс. долл. за то, что, выпустив два аккредитива, сторонами по которому были две компании, не фигурирующие в списке санкций, произвел платежи по этим аккредитивам против документов, подтверждающих транспортировку товара на борту судна, принадлежащего и управляемого Судоходной компанией Исламской республики Иран.¹¹ Поскольку большинство расчетов по сделкам международной торговли производится в американских долларах, нельзя не принимать в расчет американскую политику диктата по отношению к партнерам: любое игнорирование американских требований грозит штрафами и санкциями.

Многие банки включают теперь в текст аккредитива специальную оговорку, где перечисляют санкции, которым подчиняются, и случаи снятия с себя обязательств. Вопрос ныне абсолютно ясен – введет ли банк в текст аккредитива такую оговорку, или не введет – он в любом случае подчиняется санкциям своей юрисдикции. А поскольку аккредитивная транзакция предполагает прохождение через несколько юрисдикций, ситуация еще больше запутывается. Многое здесь зависит от бене-

¹⁰ В официальном документе OFAC под названием Foreign Assets Control Regulations: The Countries Aren't Enough! сказано прямым текстом, что при проверке документов по аккредитиву сотрудник банка должен убедиться, что товар не перевозился транспортной компанией и/или на судне, которые указаны в соответствующем списке OFAC // OFAC Information for Industry Groups // <https://www.treasury.gov/resource-center/sanctions/Pages/regulations.aspx>

¹¹ Макарова Н. Санкции и финансирование международной торговли // <http://www.tfpro.ru/tfpro/index.php/columns/103-torgovoe-finansirovanie/2377-torgovlya>

фициара, хотя от него и сложно ожидать проверки компании-перевозчика, а тем более предполагаемого судна на предмет санкций, которым подчиняется каждый банк – участник транзакции.

Несмотря на то что санкции ЕС и США, вступившие в силу 12 сентября 2014 года¹², не должны затрагивать проведение международных расчетов, в поступающих по системе SWIFT сообщениях в последние месяцы встречаются запросы иностранных банков. В них уточняется такая информация, как детальная цель платежа, связь платежа с расчетами по ценным бумагам, аккредитивам, кредиту, с просьбой указать дату сделки и срок ее окончания. Также в последнее время банки включают в текст аккредитива специальную оговорку, где перечисляют санкции, которым подчиняются, и случаи снятия с себя обязательств в отношении платежа.

Английский текст	Русский текст
AS YOUR INSTRUCTIONS MAY CONFLICT WITH U.S. GOVERNMENT SANCTIONS REGARDING INFORMATION STATED IN YOUR MT*** DD ***** PLEASE PROVIDE US WITH THE FOLLOWING INFORMATION: A DETAILED PURPOSE OF PAYMENT. AN ATTESTATION AS TO WHETHER THIS TRANSACTION INVOLVES DIRECTLY OR INDIRECTLY, DEBT OR EQUITY, SUCH AS, BUT NOT LIMITED TO, A LOAN, LETTER OF CREDIT, SECURITIES SETTLEMENT, EXTENSION OF CREDIT, DISCOUNT NOTES/ BILLS, STOCKS, BONDS OR SHARE ISSUANCES. IF YES, PROVIDE DATE OF ISSUE AND DATE OF MATURITY.	ПОСКОЛЬКУ ИНСТРУКЦИИ, СОДЕРЖАЩИЕСЯ В ВАШЕМ МТ*** ОТ *** МОГУТ ПРОТИВОРЕЧИТЬ САНКЦИЯМ ПРАВИТЕЛЬСТВА США, ПОЖАЛУЙСТА, ПРЕДОСТАВЬТЕ НАМ СЛЕДУЮЩУЮ ИНФОРМАЦИЮ: ПОДРОБНОЕ НАЗНАЧЕНИЕ ПЛАТЕЖА, ПОДТВЕРЖДЕНИЕ, ЗАТРАГИВАЕТ ЛИ ДАННАЯ СДЕЛКА ПРЯМО ИЛИ КОСВЕННО ЗАЕМНЫЙ ИЛИ АКЦИОНЕРНЫЙ КАПИТАЛ, ТАКОЙ, КАК ЗАЙМ, АККРЕДИТИВ, РАСЧЕТЫ ПО ЦЕННЫМ БУМАГАМ, ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ КРЕДИТА, ДИСКОНТИРОВАНИЕ ВЕКСЕЛЕЙ, АКЦИИ, ОБЛИГАЦИИ ИЛИ ЭМИССИЮ АКЦИЙ. ЕСЛИ ДА, ТО ПРОСИМ ПРЕДОСТАВИТЬ ДАТУ ВЫПУСКА И ПОГАШЕНИЯ.

Клиенты российских банков отмечают, что увеличилось время проведения платежа по документарным аккредитивам из-за периодических запросов иностранных банков о подробностях транзакции. Сами же иностранные банки ссылаются на требования собственных комплаенс-служб и на вероятное применение к ним дисциплинарных мер со стороны национального регулятора при непредставлении такой информации. При этом запрашивается совершенно различная информация: от наименования и назначения товара до наименования судна, на котором этот товар перевозился.

¹² Council Regulation (EU) No 960/2014 of 8 September 2014 amending Regulation (EU) No 833/2014 concerning restrictive measures in view of Russia's actions destabilising the situation in Ukraine [Электронный ресурс] – Режим доступа: URL: http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=uriserv:OJ.L_.2014.271.01.0003.01.ENG (дата обращения: 26.07.2015).



С целью уменьшения риска возможной задержки платежа банки США и ЕС включают в текст аккредитива фразы-предупреждения о том, что все стороны аккредитива в курсе введения правительством США и рядом европейских государств санкций против некоторых стран, их юридических и физических лиц. В рамках этих санкций банкам и их филиалам запрещается участвовать в таких операциях.

Некоторые банки напрямую включают в текст аккредитива/гарантии условие, что банк отказывается от ответственности за какую-либо задержку, невозвращение документов, неуплаты или других действий, которые он вынужден будет сделать по закону или в соответствии с местными нормативными документами.

Английский текст	Русский текст
<p>ALL PARTIES TO THIS LETTER OF CREDIT ARE ADVISED THAT THE U.S. GOVERNMENT HAS IN PLACE SANCTIONS AGAINST CERTAIN COUNTRIES, RELATED ENTITIES AND INDIVIDUALS. ***BANK, INCLUDING ITS BRANCHES, ARE PROHIBITED FROM ENGAGING IN TRANSACTIONS WITHIN THE SCOPE OF SUCH SANCTIONS. PLEASE NOTE, WE RESERVE THE RIGHT TO REQUEST OWNERSHIP DETAILS OF ALL APPLICABLE PARTIES (INCLUDING, BUT NOT LIMITED TO, THE BENEFICIAL OWNERS OF ANY VESSELS) TO ENSURE THAT ANY PAYMENT WOULD NOT BE IN BREACH OF ANY APPLICABLE SANCTIONS. DUE TO SANCTIONS DECIDED UPON BY UN SECURITY COUNCIL AND USA, AND REGULATIONS IMPOSED BY EU AND LOCAL LAW, *** BANK DISCLAIMS LIABILITY FOR ANY DELAY, NON-RETURN OF DOCUMENTS, NON-PAYMENT OR OTHER ACTION OR INACTION COMPELLED BY LAW OR REGULATION, A JUDICIAL ORDER OR A GOVERNMENT REGULATION APPLICABLE TO US.</p>	<p>ВСЕ СТОРОНЫ АККРЕДИТИВА ОЗНАКОМЛЕНЫ С ТЕМ, ЧТО ПРАВИТЕЛЬСТВО США ВВЕЛО САНКЦИИ ПРОТИВ НЕКОТОРЫХ СТРАН, ЗАТРАГИВАЮЩИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ И ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ. ***БАНКУ, ВКЛЮЧАЯ СВОИ ФИЛИАЛЫ, ЗАПРЕЩАЕТСЯ УЧАСТВОВАТЬ В СДЕЛКАХ В РАМКАХ ТАКИХ САНКЦИЙ. ПОЖАЛУЙСТА, ИМЕЙТЕ В ВИДУ, ЧТО МЫ ОСТАВЛЯЕМ ЗА СОБОЙ ПРАВО ЗАПРОСИТЬ ДАННЫЕ О СОБСТВЕННИКАХ ВСЕХ ЗАДЕЙСТВОВАННЫХ СТОРОН (ВКЛЮЧАЯ, НО НЕ ОГРАНИЧИВАЯСЬ, БЕНЕФИЦИАРОВ-ВЛАДЕЛЬЦЕВ ЛЮБОГО СУДНА), ЧТОБЫ УБЕДИТЬСЯ, ЧТО ЛЮБАЯ ОПЛАТА НЕ БУДЕТ НАРУШАТЬ КАКИХ-ЛИБО ПРИМЕНИМЫХ САНКЦИЙ. ИЗ-ЗА САНКЦИЙ ПО РЕШЕНИЮ СОВЕТА БЕЗОПАСНОСТИ ООН И США, И ПРАВИЛ, ВВЕДЕННЫХ ЕС И МЕСТНЫМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ, ***БАНК НЕ НЕСЕТ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ЛЮБУЮ ЗАДЕРЖКУ, НЕВОЗВРАТ ДОКУМЕНТОВ, НЕОПЛАТУ ИЛИ ДРУГИЕ ДЕЙСТВИЯ ИЛИ БЕЗДЕЙСТВИЕ, ЕСЛИ ЭТОГО ТРЕБУЕТ ЗАКОН ИЛИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ, РАСПОРЯЖЕНИЕ СУДА ИЛИ ПРАВИТЕЛЬСТВЕННОЕ РАСПОРЯЖЕНИЕ, ПРИМЕНИМЫЕ К НАМ.</p>

Некоторые банки при авизовании аккредитива присылают в российский банк-эмитент сообщения следующего содержания:

Английский текст	Русский текст
PLEASE BE ADVISED THAT PURSUANT TO THE CURRENT EUROPEAN SANCTION REGIME WE ARE PROHIBITED TO, AND ACCORDINGLY WE WILL NOT, FINANCE, GUARANTEE OR OTHERWISE ASSIST EXPORTS TO RUSSIA UNLESS THE DELIVERY OF THE GOODS IN QUESTION HAS BEEN, IN LINE WITH THE SANCTION REGIME APPLICABLE AT THE TIME OF PRESENTATION OF THE DOCUMENTS	ПОЖАЛУЙСТА, ОБРАТИТЕ ВНИМАНИЕ, ЧТО В СООТВЕТСТВИИ С ДЕЙСТВУЮЩИМ РЕЖИМОМ ЕВРОПЕЙСКИХ САНКЦИЙ НАМ ЗАПРЕЩЕНО, И, СООТВЕТСТВЕННО, МЫ НЕ БУДЕМ, ФИНАНСИРОВАТЬ, ВЫДАВАТЬ ГАРАНТИИ ИЛИ ИНЫМ СПОСОБОМ СОДЕЙСТВОВАТЬ ЭКСПОРТУ В РОССИЮ, ЕСЛИ ТОЛЬКО ПОСТАВКА ТОВАРА БЫЛА ОСУЩЕСТВЛЕНА В СООТВЕТСТВИИ С САНКЦИОННЫМ РЕЖИМОМ, ДЕЙСТВУЮЩИМ НА МОМЕНТ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ ДОКУМЕНТОВ

Чтобы ускорить проведение платежа по документарным операциям на подобные запросы российские банки вынуждены предоставлять подобные сообщения:

Английский текст	Русский текст
WE CONFIRM THAT THE TRANSACTION IS FULLY COMPLIANT WITH SECTORAL SANCTIONS ADMINISTRATED BY OFAC AND THE EU.	МЫ ПОДТВЕРЖДАЕМ, ЧТО СДЕЛКА ПОЛНОСТЬЮ СОВМЕСТИМА С СЕКТОРАЛЬНЫМИ САНКЦИЯМИ, КОНТРОЛИРУЕМЫМИ OFAC И ЕС.

Также мы отмечаем существенный рост количества сообщений, направляемых в иностранные банки по документарным операциям. В аккредитиве далеко не всегда четко и ясно указывается, о каком товаре идет речь, зачастую в МТ700¹³ описание товара в поле 45A Descriptn of Goods &/or Services звучит не четко и понятно всем сторонам, а очень завуалировано: Goods under contract no.123 and supplement no.456, из которого только поставщику и покупателю ясно, о чем идет речь. Поэтому стремление иностранных банков узнать, что за товар поставляется с использованием документарных инструментов, понятно.

Вопрос реализации санкций лежит вне компетенции МТП, следовательно, такие документы, как UCP 600 и ISBP, как правило, не содержат положений в отношении того, как нужно интерпретировать оговорки о санкциях или какое влияние они должны оказывать на операции торгового финансирования, в которые они включены.

Если говорить о приоритете между санкциями и положениями МТП, то нужно отметить, что каждый банк подчиняется законам, которые касаются его деятельности, в том числе законам страны регистрации, места ведения своего бизнеса, ме-

¹³ сообщение, направляемое банком-эмитентом авизирующему банку по системе SWIFT при открытии аккредитива и содержащее его условия для их передачи бенефициару



ста исполнения конкретного аккредитива, и т.д. Формально каждому банку нужно прежде всего соблюдать законодательство своей страны, а уже потом следовать рекомендациям правил МТП. Однако, в любом случае, если санкции применимы к транзакции, в которой участвует аккредитив, то банк обязан им подчиниться. Однако наличие множества решений относительно санкций, принятых в разных странах, ведет к тому, что высокопоставленные менеджеры западных банков и компаний, ответственные за соблюдение норм функционирования организации (так называемые «комплаенс-офицеры»¹⁴) в настоящее время стоят перед трудностями деятельности в связи с запутанностью и несхожестью подходов, примененных США, ЕС и другими странами в рамках санкций к России, которые сильно затрудняют выполнение стандартных процедур проверки клиентов и контрагентов. Дело не только в том, что списки подвергнутых санкциям лиц и компаний стали длиннее, но и в расхождениях между списками, а также в том, что действуют разнообразные ограничения (от полного запрета на ведение бизнеса до ограничений

¹⁴ «Комплаенс» представляет собой соответствие каким-либо внутренним или внешним требованиям или нормам. Под соответствием подразумевается часть системы управления/контроля в организации, связанная с рисками несоответствия, несоблюдения требований законодательства, нормативных документов, правил и стандартов надзорных органов, отраслевых ассоциаций и саморегулируемых организаций, кодексов поведения и т.д. Такие риски несоответствия в конечном итоге могут проявляться в форме применения юридических санкций или санкций регулирующих органов, финансовых или репутационных потерь как результат несоответствия законам, общепринятым правилам и стандартам. Соответствие законам, правилам и стандартам в сфере комплаенса обычно касается таких вопросов, как соблюдение надлежащих стандартов поведения на рынке, управление конфликтами интересов, справедливое отношение к клиентам и обеспечение добросовестного подхода при консультировании клиентов. К сфере комплаенса относятся также специфические области, такие как: противодействие легализации доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма; разработка документов и процедур, обеспечивающих соответствие деятельности компании действующему законодательству; защита информационных потоков, противодействие мошенничеству и коррупции, установление этических норм поведения сотрудников и т.д. Понятие комплаенс-риска применительно к банковской сфере в российском законодательстве определено в Положении Банка России 242-П. Под комплаенс-риском понимается риск возникновения у кредитной организации убытков из-за несоблюдения законодательства Российской Федерации, внутренних документов кредитной организации, стандартов саморегулируемых организаций (если такие стандарты или правила являются обязательными для кредитной организации), а также в результате применения санкций и (или) иных мер воздействия со стороны надзорных органов. В 2014 году Банк России принял изменения в Положение 242-П, в соответствии с которыми во всех банках вводится служба внутреннего контроля, которая по существу выполняет функции комплаенс-контроля (управления комплаенс-рисками или в терминологии 242-П – «регуляторными рисками»).- *Комплаенс* // <https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BF%D0%BB%D0%B0%D0%B5%D0%BD%D1%81>

на кредитование).¹⁵ Так, в США, помимо списка Specially Designated Nationals, в который ранее были включен ряд «близких к Кремлю» российских политиков и бизнесменов, появился новый Sectoral Sanctions Identification List, куда вошли банки и компании в рамках секторальных санкций. К ним применяются ограничения по привлечению финансирования.¹⁶ Кроме того, четче выявляется разница в подходах к установлению антироссийских санкций между США и ЕС.

В условиях множественности списков усложняется скрининг (проверка) клиентов, участвующих во внешнеторговых операциях, расширяется практика штрафов за нарушение антироссийских санкций. Так например, недавно Bank of America Corp. был оштрафован на 16,6 млн долл. именно за упущения при проверке клиентов.¹⁷ Введенные США и ЕС против компаний и банков России санкции сложнее соблюдать, чем общестрановые санкции, как это было в случае с Ираном.¹⁸

«Недостаток четкости введенных санкций – вот то, что создает нагрузку (на комплаенс)», – считает юрист American Bankers Association's Center for Legal and Regulatory Compliance Р. Поу.¹⁹ Например, не совсем ясно, относятся ли американские санкции, ограничивающие кредитование ряда банков и компаний на срок свыше 90 дней, к аккредитивам, которые могут распространяться на поставки разного срока.²⁰ При этом американские регулирующие органы дали понять, что ограниче-

¹⁵ Elliott N. The Morning Risk Report: Russia Sanctions Lists Pose Compliance Headache // <http://blogs.wsj.com/riskandcompliance/2014/07/31/the-morning-risk-report-russia-sanctions-lists-pose-compliance-headache/>

¹⁶ Антироссийские санкции создают проблемы для мировой системы комплаенс // <http://www.finmarket.ru/database/news/3779844>

¹⁷ Viswanatha A. Bank of America to pay \$16.6 mln to resolve U.S. sanctions violations // <https://tax.thomsonreuters.com/media-resources/news-media-resources/checkpoint-news/tax-accounting-news/bank-america-pay-16-6-mln-resolve-u-s-sanctions-violations/>

¹⁸ Warren Z. April Did Miley Cyrus and Justin Timberlake run afoul of U.S. sanctions on Russia? // <http://www.insidecounsel.com/2014/04/04/did-miley-cyrus-and-justin-timberlake-run-afoul-of?slreturn=1460142244>; Warren Z. Oft-overlooked trade control regulations rising to the forefront. The increasing complexity of trade control laws and regulations requires an in-house counsel's full attention // <http://www.insidecounsel.com/2014/09/15/oft-overlooked-trade-control-regulations-rising-to>; Silverstein Ed Case against Commerzbank AG provides lessons for general counsel. The transactions involve improper dealings related to Iran and Sudan, as well as improprieties related to a corporation and alleged accounting fraud // <http://www.insidecounsel.com/2015/03/19/case-against-commerzbank-ag-provides-lessons-for-g>

¹⁹ Цит. По: Санкции к РФ создают проблемы для мировой системы комплаенс // <http://www.e-disclosure.ru/vse-novosti/novost/2037>.

²⁰ Wolf B. EXCLUSIVE: Private sector struggles to comply with new, sector-focused U.S. sanctions on Russia // <http://blog.thomsonreuters.com/index.php/exclusive-private-sector-struggles-to-comply-with-new-sector-focused-u-s-sanctions-on-russia/>



ния по кредитованию касаются и поставок на условиях отсрочки платежа.²¹ Таким образом, если американская компания в рамках сделки дает возможность оплатить товары или услуги в течение более чем 90 дней, это рассматривается как создание долгосрочного долга, хотя общеизвестно, что внешнеторговые сделки могут быть растянуты по времени и содержать различные условия, что затрудняет однозначное отнесение этих сделок к запрещенным. Как результат, отметим, что по данным опроса финансовых директоров 110 североамериканских корпораций, в настоящее время наблюдается острая озабоченность растущей стоимостью комплаенс-процедур, новыми требованиями и недостатком ясности этих требований.²²

Таким образом, введенные в США и ЕС антироссийские санкции тормозят нормальное ведение бизнеса. Создают трудности в применении общепринятых финансовых инструментов для платежа за поставку товаров в международной торговле.

БИБЛИОГРАФИЯ:

Антироссийские санкции создают проблемы для мировой системы комплаенс // <http://www.finmarket.ru/database/news/3779844> (Antirossijskie sankcii sozdajut problemy dlja mirovoj sistemy komplaens)

Колюшенко Н.Ф. Торговое финансирование: к чему приведет запрет на импорт продовольствия в Россию? // <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=4919> (Koljushenko N.F. Torgovoe finansirovanie: k chemu privedet zapret na import prodovol'stviya v Rossiju?)

Колюшенко Н.Ф. Торговое финансирование: к чему приведет запрет на импорт продовольствия в Россию? // Международные банковские операции. – 2014. - №3(53) // http://www.reglament.net/bank/mbo/2014_3/get_article.htm?id=3527 (Koljushenko N.F. Torgovoe finansirovanie: k chemu privedet zapret na import prodovol'stviya v Rossiju? // Mezhdunarodnye bankovskie operacii. – 2014. - №3(53))

Комплаенс // <https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BF%D0%BB%D0%B0%D0%B5%D0%BD%D1%81> (Komplaens)

Леднев М.В., Подосенков Н.С. Торговое финансирование в период кризиса: роль государства и инструменты развития // Международные банковские операции. – 2015. - №1(55). – С.60-73 (Lednev M.V., Podosenkov N.S. Torgovoe finansirovanie v period krizisa: rol' gosudarstva i instrumenty razvitija // Mezhdunarodnye bankovskie operacii. – 2015. - №1(55). – С.60-73.)

Макарова Н. Санкции и финансирование международной торговли // <http://www.tfpro.ru/tfpro/index.php/columns/103-torgovoe-finansirovanie/2377-torgovlya> (Makarova N. Sankcii i finansirovanie mezhdunarodnoj trgovli)

²¹ Schectman J. UBS Executive: Sanctions Pain on Russia Has Only Just Begun // <http://blogs.wsj.com/riskandcompliance/2014/10/27/ubs-executive-sanctions-pain-on-russia-has-only-just-begun/>

²² Санкции к РФ создают проблемы для мировой системы комплаенс // <http://www.e-disclosure.ru/vse-novosti/novost/2037>

Президент ВТБ: Россия разрабатывает альтернативу SWIFT для защиты финансовых операций [Электронный ресурс] – Режим доступа: URL: <http://www.kommersant.ru/doc/2751574> (дата обращения: 26.07.2015) (Prezident VTB: Rossija razrabatyvaet al'ternativu SWIFT dlja zashhity finansovyh operacij [Jelektronnyj resurs] – Rezhim dostupa)

Процентные ставки по операциям Банка России http://www.cbr.ru/DKP/print.aspx?file=standart_system/rates_table_14.htm&pid=dkp&sid=ITM_49976 (Procentnye stavki po operacijam Banka Rossii)

Руководство по применению оговорок о санкциях в инструментах торгового финансирования, регулируемых правилами ICC (Guidance Paper on the Use of Sanctions Clauses in Trade Finance-Related Instruments Subject to ICC Rules). Публикация МТП № 470/1238, 2014 г. (Rukovodstvo po primeneniju ogovorok o sankcijah v instrumentah torgovogo finansirovanija, reguliruemyh pravilami ICC. Publikacija MTP № 470/1238, 2014 g.)

Санкции к РФ создают проблемы для мировой системы комплаенс // <http://www.e-disclosure.ru/vse-novosti/novost/2037> (Sankcii k RF sozdajut problemy dlja mirovoj sistemy komplaens)

Торговое финансирование в период кризиса: роль государства и инструменты развития [Электронный ресурс] – Режим доступа: URL: <http://futurebanking.ru/reglamentbank/article/2684> (дата обращения: 21.07.2015) (Torgovoe finansirovanie v period krizisa: rol' gosudarstva i instrumenty razvitija [Jelektronnyj resurs] – Rezhim dostupa)

Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (UCP 600). Редакция 2007 года (Публикация Международной торговой палаты N 600) (Unificirovannye pravila i obychai dlja dokumentarnyh akkreditivov (UCP 600). Redakcija 2007 goda (Publikacija Mezhdunarodnoj torgovoj palaty N 600))

Ян Рамберг. Международные коммерческие транзакции. Четвертое издание. Публикация ICC № 711R, ICC Russia, 2011.-896 с. (Jan Ramberg. Mezhdunarodnye kommercheskie tranzakcii. Chetvertoe izdanie. Publikacija ICC № 711R, ICC Russia, 2011.-896 s.)

Council Regulation (EU) No 960/2014 of 8 September 2014 amending Regulation (EU) No 833/2014 concerning restrictive measures in view of Russia's actions destabilising the situation in Ukraine [Электронный ресурс] – Режим доступа: URL: http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=uriserv:OJ.L_.2014.271.01.0003.01.ENG (дата обращения: 26.07.2015).

Elliott N. The Morning Risk Report: Russia Sanctions Lists Pose Compliance Headache // <http://blogs.wsj.com/riskandcompliance/2014/07/31/the-morning-risk-report-russia-sanctions-lists-pose-compliance-headache/>

Guidance Paper on the use of Sanctions Clauses 2014. In trade-finance related instruments subject to ICC Rules (version 1238) // <http://www.iccwbo.org/Advocacy-Codes-and-Rules/Document-centre/2014/Guidance-Paper-on-the-use-of-Sanctions-Clauses-2014/>

OFAC Information for Industry Groups // <https://www.treasury.gov/resource-center/sanctions/Pages/regulations.aspx>

Oft-overlooked trade control regulations rising to the forefront. The increasing complexity of trade control laws and regulations requires an in-house counsel's full attention // <http://www.insidecounsel.com/2014/09/15/oft-overlooked-trade-control-regulations-rising-to> Viswanatha A. Bank of America to pay \$16.6 mln to resolve U.S. sanctions violations // <https://tax.thomson.com>



sonreuters.com/media-resources/news-media-resources/checkpoint-news/tax-accounting-news/bank-america-pay-16-6-mln-resolve-u-s-sanctions-violations/

Schectman J. UBS Executive: Sanctions Pain on Russia Has Only Just Begun // <http://blogs.wsj.com/riskandcompliance/2014/10/27/ubs-executive-sanctions-pain-on-russia-has-only-just-begun/>

Silverstein Ed Case against Commerzbank AG provides lessons for general counsel. The transactions involve improper dealings related to Iran and Sudan, as well as improprieties related to a corporation and alleged accounting fraud // <http://www.insidecounsel.com/2015/03/19/case-against-commerzbank-ag-provides-lessons-for-g>

Warren Z. April Did Miley Cyrus and Justin Timberlake run afoul of U.S. sanctions on Russia? // <http://www.insidecounsel.com/2014/04/04/did-miley-cyrus-and-justin-timberlake-run-afoul-of?slreturn=1460142244>; Warren Z. ;

Wolf B. EXCLUSIVE: Private sector struggles to comply with new, sector-focused U.S. sanctions on Russia // <http://blog.thomsonreuters.com/index.php/exclusive-private-sector-struggles-to-comply-with-new-sector-focused-u-s-sanctions-on-russia/>

