Оспаривание санкций

Основания включения
в санкционный список

Процедура обжалования
и потенциальные аргументы

Примеры из практики

АЛРУД

Содержание

2 Великобритания

4 Европейский союз

6 США

Великобритания

В Соединенном Королевстве существует несколько видов санкций, отличных по характеру и подходам к регулированию:

- **Финансовые**
- Торговые
- Транспортные
- Иммиграционные

В данном обзоре речь идет о **финансовых** санкциях, так как они являются наиболее актуальными для российских лиц.

Основания включения в санкционный список

1. Традиционные санкционные основания
2. Основания в виде получения выгоды или оказания поддержки Правительству России. В частности, под этот тип подпадает ведение экономически значимого бизнеса и бизнеса в поименованных стратегически важных отраслях.

i Эти критерии распространяются не только на подконтрольных лиц, но и на «связанных» лиц, что также включает очень широкое определение, как и понятие «ведение бизнеса» (например, пост директора в Совете директоров компании из стратегически значимой отрасли).

Процедура обжалования

Административный пересмотр

Санкционное лицо

Право запросить изменение или отмену включения в санкционный список Великобритании на основании секции 23 Закона о санкциях и борьбе с отмыванием денег от 2018 г. (Sanctions and Anti-Money Laundering Act 2018).

↓

Заполнение Sanctions Review Request Form

↓

Подача Формы в Министерство иностранных дел, по делам Содружества и развития (FCDO)

Направляется Министру, который включил данное лицо в санкционный список.

Лицо, находящееся под санкциями, имеет право запросить административное досье в FCDO для разработки стратегии защиты и пересмотра решения о включении в санкционный список.

i Четкие временные регламенты для предоставления ответа отсутствуют. Министр должен исключить лицо из санкционного списка, если отпали основания для наложения санкций. Повторный запрос может быть сделан только, если он содержит существенный факт, который не был рассмотрен или учтен ранее.

Судебное обжалование

Решение Министра об административном пересмотре может быть обжаловано в судебном порядке в Высоком суде правосудия (High Court).

Заявление должно быть подано в максимально возможный короткий срок, но не позднее трех месяцев со дня решения, принятого в административном порядке.

При этом судебный пересмотр осуществляется по специальной процедуре, которая предполагает ограниченный пересмотр акта (то есть стандарт доказывания будет выше, а круг потенциальных аргументов уже, чем в стандартном, полном судебном обжаловании).

Потенциальные аргументы для обжалования

Традиционно аргументы подобной процедуры судебного пересмотра по праву Англии и Уэльса включают в себя:

- Незаконность акта
- Иррациональность/ необоснованность
- Существенные процедурные нарушения

Ключевые аргументы

- Непропорциональность и дискриминационный характер решения (нарушение прав согласно Европейской конвенции по правам человека (ЕКПЧ))

Имеющаяся практика пока не позволяет сделать однозначный вывод об эффективности

Насколько можно судить на основе имеющихся в открытом доступе материалов, при административном обжаловании нередко заявлялись аргументы о том, что отпали основания для включения лиц в санкционные списки.

При этом было несколько удачных примеров исключения лиц из списка санкций, осуществленных с использованием таких аргументов — т. е. Министр подтвердил, что основания для нахождения лиц в санкционных списках действительно отпали.

Примеры из практики

По состоянию на апрель 2024 г. было всего несколько административных решений по российским санкциям:

Г-н Олег Тиньков, бывший член Совета директоров Тинькофф Банка, в связи с продажей своей доли в компании

Г-н Лев Хасис, бывший первый заместитель председателя правления Сбербанка, по причине ухода с должности

Европейский союз

Основания включения в санкционный список

1. Наличие статуса ведущего бизнесмена, а также его ближайшего родственника или иного физического лица, получающего от него выгоду + участие в секторах экономики, обеспечивающих существенный доход для российского Правительства
2. Участие юридических лиц в деятельности российского IT-сектора при наличии определенной лицензии (в сфере информации или вооружения и военной техники)
3. Получение выгод от российского Правительства
4. Иные

Процедура обжалования*

Административный пересмотр

Санкционное лицо

↓

Обращение в Совет ЕС

Совет обязан оценивать обоснованность нахождения лица в списке при продлении санкций **каждые полгода (в сентябре и марте)**. В связи с этим, непродление санкций на новый период (например, в связи с отпадением оснований для включения в санкционный список) даже при сохранении решения на прошлый период в силе может являться свидетельством удачной коммуникации с Советом ЕС в ходе административного пересмотра.

> Процедура пересмотра в ЕС не имеет четкой регламентации, отсутствуют четкие сроки и разъяснения относительно процедуры и критериев для принятия решения по существу, равно как и нет публичного доступа к решениям.

Судебное обжалование

Дело об оспаривании включения в санкционный список

↓

Первая инстанция

Европейский суд общей юрисдикции (General Court)

↓

Апелляционные жалобы

Европейский суд (European Court of Justice)

*Административная процедура обжалования может идти параллельно с судебной процедурой обжалования.

i Срок оспаривания в суде по общему правилу с момента публикации санкций в официальном журнале ЕС — **2 месяца и 10 дней** (длительность почтовой отправки). Даже если были пропущены сроки для обжалования первоначальных санкций, каждое последующее продление санкций также может быть обжаловано в общем порядке.

> В рамках обжалования бремя доказывания лежит на компетентном органе ЕС, который должен доказать, что причины включения лица в санкционный список являются обоснованными.

Потенциальные аргументы для обжалования

Успешные аргументы по итогам анализа случаев обжалования наложения санкций

- Лицо перестало занимать руководящую должность в компании, в силу которой оно было включено в список в качестве ведущего бизнесмена
- Отсутствие деловой связи с подсанкционными родственниками (в случае внесения в санкционный список на основании владения лицом значительной частью активов подсанкционных родственников)
- Отсутствие/утрата политической связи, если лицо вносилось в санкционный список исходя из политических критериев

Оспаривание по классическим основаниям, сформировавшимся в практике суда ЕС

- Нарушение права на защиту
- Нарушение основных прав, провозглашенных в Хартии ЕС об основных правах
- Нарушение обязанности указывать обоснование включения в санкционный список
- Нарушение принципа пропорциональности
- Ошибка в оценке обстоятельств дела или отсутствие прочных фактических оснований (solid factual basis) для включения в санкционный список

Примеры из практики

В целом большинство решений о включении в список санкций подтверждаются судами. Однако по состоянию на конец 2023 г. – начало 2024 г. в судебном порядке из-под санкций успешно были выведены несколько лиц:

- Г-жа Ольга Айзиман, бывшая жена ведущего российского бизнесмена г-на Михаила Фридмана, акционера Альфа-Групп, из-за отсутствия доказательств о наличии финансовой связи с бывшим мужем
- Г-жа Саодат Нарзиева, сестра г-на Алишера Усманова, ведущего российского бизнесмена в технологическом секторе, ввиду отсутствия деловых связей с подсанкционным лицом-братом
- Г-н Александр Шульгин, бывший глава Ozon, в связи с тем, что перестал быть «ведущим бизнесменом» в понимании санкционного регламента
- Г-н Александр Пумпянский, ввиду ухода из Трубной металлургической компании и группы Синара
- Г-н Никита Мазепин, сын г-на Дмитрия Мазепина, крупного российского предпринимателя, бывшего владельца Объединенной химической компании Уралхим, поскольку наличие семейных связей с отцом не было признано достаточным основанием для нахождения в санкционном списке
- Г-да Петр Авен и Михаил Фридман, снятие санкций за период с февраля 2022 по март 2023 гг. ввиду недостаточности доказательств поддержки ими политики властей, «подрывающей суверенитет Украины», и оказания ими «материальной или финансовой поддержки российским должностным лицам, причастным к дестабилизации Украины».

Март 2023 г. – пересмотр Советом ЕС оснований для поддержания санкций: «ведущие предприниматели, участвующие в секторах экономики, обеспечивающих существенный источник дохода правительству Российской Федерации»

США

Основания включения в санкционный список

1. Осуществление деятельности в важнейших секторах российской экономики (например, в секторе финансовых услуг, технологий, строительства, оборонном секторе, производства, электроники, аэрокосмической промышленности)

2. Оказание материальной помощи или предоставление финансовой, материальной или технологической поддержки, а также товаров или услуг для лиц, включенных в санкционный список

3. Действия в интересах подсанкционных лиц

Конкретные основания указываются в пресс-релизах Минфина США (U.S. Department of the Treasury).

Процедура обжалования

Административный пересмотр

Санкционное лицо

↓

Управление по контролю за иностранными активами (OFAC) на имя Директора OFAC

Запрос (request for reconsideration / delisting request / petition for removal from an OFAC sanctions list) должен содержать аргументы об отсутствии достаточных оснований для включения в санкционный список и соответствующие доказательства. Кроме того, заявитель может предложить меры по устранению оснований для включения в санкционный список (remedial steps), включая реорганизацию либо уход лица с должности в подсанкционной компании

Порядок рассмотрения заявления со стороны OFAC и сроки четко не установлены. На практике OFAC старается направить первый запрос информации (questionnaire) в течение **90 дней** с момента получения заявления на оспаривание. Впоследствии OFAC может направлять дополнительные запросы документов и информации в целях проверки сведений, указанных заявителем в качестве оснований для оспаривания включения в санкционный список.

Количество раз для обращения в OFAC с запросом об исключении из санкционного списка не ограничено.

Примеры ситуаций, которые могут повлечь исключение из санкционного списка OFAC:

1. Положительные изменения в поведении или деятельности санкционного лица и действия, направленные на исправление фактов, послуживших основанием для включения в список (remedial actions)*

2. Отпадение основания для включения в санкционный список

3. Включение лица в санкционный список по ошибке (mistaken identity)

4. Смерть лица

*K remedial actions относятся: дополнительные подтверждения, что причины для включения в SDN-список отпали либо были изменены; подтверждения отсутствия отношений/транзакций с заблокированными лицами; отчетность регулятору (ежеквартально); независимый санкционный аудит; согласие отвечать на вопросы регулятора в будущем; подтверждение (undertaking) соблюдения предложенных мер.

Судебное обжалование

Отрицательное решение OFAC / неполучение решения в разумный срок

↓

Обжалование через заявление в федеральный суд округа Колумбия (Administrative Procedure Act at 5 U.S.C. §701-706)

Суд не вправе устанавливать фактические обстоятельства дела, а исследует лишь информацию, полученную от OFAC, на предмет наличия рационального основания и достаточности информации в досье, оценивая его в совокупности с точки зрения достаточности данной информации для применения санкций по релевантному критерию. Суд не исследует вопросы справедливости, разумности и гуманности при оценке фактических обстоятельств включения в санкционный список.

Потенциальные аргументы для обжалования

Ошибка в установлении связей с подсанкционными лицами

Ошибочная идентификация лица

Лицо перестало отвечать критериям для включения его в соответствующий список и/или предприняло ряд действий для исправления своего поведения

Примеры из практики

По состоянию на конец 2023 г. из-под санкций было успешно выведено несколько лиц и компаний:

- Вертикаль, Юником и ЦАО были перепутаны с другими компаниями и включены в список с Денисом Гусевым, предположительно связанным с хакерской группировкой Evil Corp
- Русал, EN+ и ЕвроСибЭнерго после снижения доли г-на Олега Дерипаски, крупного российского бизнесмена, в предприятиях и выполнения ряда других действий по согласованию с OFAC
- ННК и ННК-Приморнефтепродукт после прекращения их головной компанией всех экспортных операций, связанных с Северной Кореей и принятием комплекса мер по санкционному комплаенс
- Ozon Банк: ошибочное установление контроля Совкомбанка (несмотря на выкуп Ozon у Совкомбанка 26 мая 2021 г.)
- Г-н Анатолий Карачинский, ранее связанный с управлением банка Открытие и являющийся сооснователем крупной российской IT компании IBS Group: после включения в санкционный список г-н Карачинский покинул пост в органе управления банка, а также продал долю в данной IT-компании
- Г-н Алексей Фисун, ранее участвовавший в управлении Совкомбанка
- Г-жа Елена Титова и г-н Андрей Голиков, бывшие члены органа управления крупного российского банка Открытие: OFAC больше года не принимал решение об административном пересмотре и снятии санкций. Однако после обращения в федеральный суд округа Колумбия против OFAC и Госдепа США лица были исключены OFAC из санкционного списка
- Г-н Пол Голдфинч, бывший член совета директоров банка Открытие, который был включен в список SDN спустя две недели после увольнения из попавшего под санкции банка
- Г-жа Наталья Алымова, бывший топ-менеджер Сбербанка, в связи с уходом с поста
- Г-н Жоэль Лотье, ранее связанный с подсанкционным банком Совкомбанк и входящий в его органы управления. Делистинг проведен ввиду того, что причины для включения лица в санкционный список отпали

Контакты

Узнать подробнее об опыте и услугах практики:

Наша команда практики **Антикризисного управления, экономических санкций и комплаенса** консультирует российских и иностранных клиентов по наиболее существенным и сложным вопросам применения российских контрсанкций, в том числе по их влиянию на участников бизнеса с учетом действующего санкционного режима США, ЕС и других крупнейших юрисдикций.

При возникновении вопросов, пожалуйста, обращайтесь к экспертам АЛРУД:

Герман Захаров

Партнер

gzakharov@alrud.com

+7 (495) 234 96 92 (доб. 1239)

Борис Прибылов

Старший юрист

bpribylov@alrud.com

+7 (495) 234 96 92 (доб. 1298)

Роман Ведерников

Старший юрист

rvedernikov@alrud.com

+7 (495) 234 96 92 (доб. 1201)

Ксения Тархова

Старший юрист

ktarkhova@alrud.com

+7 (495) 234 96 92 (доб. 1124)

ул. Скаковая, д. 17, стр. 2, 6 этаж,
Москва, Россия, 125040

info@alrud.com
+7 (495) 234 96 92
+7 (495) 926 16 48

www.alrud.ru