



приоритет2030⁺
право для лидерства

АНАЛИТИЧЕСКИЙ ДОКЛАД

*«Правовые меры поддержки бизнеса в
условиях санкций»*

*Автор: Шахназаров Б.А., д.ю.н., профессор кафедры
международного частного права и кафедры интеллектуальных
прав Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА)*



Оглавление

Правовая природа санкций и антисанкционных мер	3
Правовые меры поддержки бизнеса в контексте антисанкционной деятельности с учетом зарубежного опыта	23

В результате реализации проекта «Санкционные режимы и их последствия для устойчивого развития России» в рамках программы стратегического академического лидерства "Приоритет - 2030" подготовлен аналитический доклад по правовым мерам поддержки бизнеса в условиях санкций. В докладе обобщаются научные представления о санкциях, антисанкционных мерах, исследуется зарубежный опыт и предлагаются новые инструменты преодоления последствий неправомерных санкций в отношении российских компаний, меры поддержки предпринимательской деятельности в условиях санкций.

Правовая природа санкций и антисанкционных мер

В современных условиях широкого распространения санкционных ограничений во всем мире одной из основных проблем представляется определение правовых основ введения такого рода ограничений и правовой природы санкций, как мер ограничивающих те или иные права субъектов. Правовые основы здесь необходимы для достижения баланса прав и законных интересов субъектов права в разных государствах, вовлеченных в санкционный процесс, а также в целях сдерживания повсеместного и безосновательного ограничения прав субъектов в контексте санкционных мер. В обозначенном контексте и с учетом предварительного анализа нормативных правовых актов, принимаемых различными государствами в контексте санкционных или контрсанкционных мер, представляется возможным в качестве предмета анализа трансформации права в условиях санкций определить систему норм, регулирующих отношения, связанные с ограничениями прав иностранных государств, граждан и юридических лиц, вводимыми с целью изменения политического курса недружественных государств, в том числе, в качестве ответных мер, а также отношения по преодолению правовых последствий санкционных ограничений, введенных в отношении государства, его граждан и юридических лиц.

С точки зрения прав граждан, юридических лиц, равно, как и с точки зрения прав государства такие нормы образуют систему, поскольку при осуществлении своих прав в трансграничных, международных отношениях, обозначенным субъектам необходимо в комплексе учитывать и воспринимать действие санкционных и контрсанкционных норм. При этом сами такие санкционные и контрсанкционные нормы в разных государствах могут быть оценены по-разному: как легитимные или нелегитимные.

В международном частном праве, равно как и в международном праве не существует единого определения понятия «санкции», однако этот термин часто используется для описания недружественных мер, не связанных с

военными действиями, особенно мер экономического характера¹. Санкции, ограничивающие гражданские права частных субъектов по принципу их принадлежности подсанкционному государству, как представляется, преимущественно находятся в рамках внутригосударственного или регионального правового поля, являются внутринациональным или региональным правовым решением, и отражают политический курс того или иного государства, направленный на смену политического курса другого, подсанкционного государства. При этом такого рода меры далеко не всегда коррелируют с нормами международного права, что является серьезной проблемой с точки зрения преодоления правовых последствий введения санкций и контрсанкций. Часто при рассмотрении правовой природы санкций в доктрине используют определение санкций как «преднамеренного прекращения или угрозы прекращения традиционных торговых или финансовых отношений по инициативе правительства»².

Санкции (санкционные ограничения) в современных условиях их широкого распространения на совершенно различные общественные отношения представляется возможным определить, как экономические, торговые, социальные ограничения, а также ограничения международного сотрудничества, принимаемые в отношении государства, его граждан, юридических лиц другим государством, объединением государств, международными организациями.

Под подсанкционным государством в обозначенном контексте предлагается понимать государство, в отношении которого или граждан и юридических лиц которого наложены санкции. Что касается недружественных государств, то в контексте современного опыта санкционной риторики

¹ См.: Cameron I., Moiseienko A. International Sanctions. 26.05.2021. URL: <https://www.oxfordbibliographies.com/view/document/obo-9780199796953/obo-9780199796953-0220.xml> (дата обращения: 30.05.2022).

² Hufbauer, et al. The Effectiveness of Economic Sanctions: A Literature Review. 2007, p. 3. URL: https://www.researchgate.net/publication/351575962_The_Effectiveness_of_Economic_Sanctions_A_Literature_Review (дата обращения: 30.05.2022).

недружественное государство можно определить как государство, которое совершило недружественные действия, в частности разработало и приняло санкции по отношению к другому государству, его гражданам (физическим лицам, имеющим правовую связь с государством в целом) и юридическим лицам, а также государство, поддержавшее и принявшее санкции, разработанные иным государством. Так, в РФ принят ряд актов, раскрывающих понятие недружественного государства. Например, Распоряжением Правительства РФ от 5 марта 2022 г. № 430-р утвержден перечень 48 иностранных государств и территорий, совершающих в отношении Российской Федерации, российских юридических лиц и физических лиц недружественные действия.

Исследования правовой природы санкций обычно ориентируются на экономические составляющие санкций, которые включают запрет на экономические операции с лицами, находящимися под санкциями. Причины введения санкций различны, и правительства часто преследуют должностных лиц недружественных государств или лиц, подозреваемых в причастности к преступлению или терроризму. Санкции могут также включать экспортно-импортные или инвестиционные ограничения и могут быть направлены против сектора экономики, который, как считается, способствует недружественному, вредоносному поведению (например, военная промышленность или исследования, связанные с оружием массового поражения) или является высокодоходным источником финансирования (например, торговля дорогостоящими товарами, такими как алмазы, нефть или древесина). Также распространены санкции в сфере ограничения передвижения, которые не позволяют лицам, находящимся под санкциями, въезжать в государство, наложившее санкции.

Направленность такого рода ограничений на изменение политического курса очевидна. Санкционное давление на конкретных лиц (должностных лиц, предпринимателей и др.) путем ограничения их прав, равно как и санкционное давление в целом на граждан подсанкционного государства, ограничение прав

в целых секторах экономики осуществляются с целью изменения внутригосударственного режима, в том числе, путем повышения недовольства граждан политическими действиями подсанкционных государств. При этом масштабные санкционные ограничения и часто следующие за ними контрсанкции могут привести к серьезному экономическому, энергоресурсному кризису, что необходимо учитывать в контексте санкционного планирования. Принцип соблюдения баланса прав и законных интересов граждан государств, затронутых санкциями и контрсанкциями, как представляется, должен быть положен в основу принятия санкционных и контрсанкционных мер.

Первоначальная форма международных санкций, - эмбарго на всю торговлю с другой страной, в настоящее время используется редко из-за ее далеко идущих гуманитарных последствий. Чисто дипломатические или политические меры, такие как разрыв дипломатических отношений, обычно не рассматриваются как «санкции» в обсуждаемом контексте, равно как и военные действия.

Анализ международных санкций обычно затрагивает две группы вопросов: их цели и эффективность, с одной стороны, и их законность и влияние на права человека, с другой стороны. Это связано с тем, что санкции наиболее эффективны, когда их применяют влиятельные государства или международные организации, и именно тогда вопросы ответственности выдвигаются на первый план. Некоторые санкции, особенно против лиц, подозреваемых в терроризме, принимаются Советом Безопасности ООН и, таким образом, являются обязательными для всех членов ООН. Другие принимаются отдельными государствами или Европейским Союзом (ЕС), региональной организацией с общей внешней политикой. Санкции, принимаемые вне рамок ООН, известны как «односторонние», а США и ЕС являются крупными экономическими державами, которые активно используют односторонние санкции³.

³ См.: Cameron I., Moiseienko A. Указ. соч.

В случае с введением такого рода санкционных ограничений представляется важным обеспечение баланса прав и законных интересов собственных и иностранных граждан, а также учет рисков взаимных ограничений, принятие которых возможно не столько в плоскости международных публичных правоотношений, сколько в частноправовом контексте. Крайне важно понимать, что обеспечение законности, целесообразности и соразмерности введения санкционных ограничений влияет и на перспективы правоприменения в рассматриваемой сфере отношений.

Представляется, что в современных условиях введения односторонних или региональных санкций, государство или объединение государств соответственно должны иметь четкие нормативные правовые основы введения соответствующих санкционных ограничений. При разработке таких нормативных основ должен быть обеспечен баланс прав и законных интересов собственных и иностранных субъектов подсанкционного государства, необходимо также учитывать правовые последствия введенных санкций применительно к собственным гражданам и юридическим лицам, включая возможные ответные ограничения имущественных и личных неимущественных прав. Законность как основной принцип введения санкционных ограничений должна быть обеспечена на конституционно-правовом уровне, а также на уровне учредительных и иных фундаментальных актов региональных и международных универсальных организаций, вводящих санкции.

За последние два года произошло беспрецедентное количество изменений в режимах санкций западных стран, в значительной степени вызванных геополитическими изменениями. Здесь можно выделить ключевые направления санкционной риторики за последнее время⁴.

⁴ См.: Whiley N., Gormley K., Pranjic K.. Navigating the complexity of sanctions updates using technology. URL: <https://risk.lexisnexis.co.uk/insights-resources/article/technology-sanctions-compliance-best-practices> (дата обращения: 07.07.2023).

Санкции против России безусловно представляют собой самый многочисленный набор экономических: финансовых и торговых санкций, направленных против физических лиц – граждан РФ, многих российских банков, отраслевых предприятий и других коммерческих организаций.

Санкции против Беларуси, которые были направлены против отдельных лиц и организаций, связанных с президентскими выборами в 2020 году и рядом действий администрации Республики Беларусь, были вновь введены в 2022 году после событий в Украине.

Санкции против Афганистана: в 2021 году Талибан взял власть в государстве под свой контроль, что привело к новым значительным санкциям, направленным против субъектов в новом правительстве, а также против тех, кто считается ответственным за нарушения прав человека.

Проблема для коммерческих организаций, банков и иных финансовых учреждений связана не только с количеством новых санкций, но и с их растущей сложностью, особенно с появлением новых торговых санкций. Это создает новые вызовы для государства, которое оперативно принимает антисанкционные меры, формируя широкий нормативный ландшафт антисанкционного регулирования общественных отношений, являющийся предметом рассмотрения настоящей работы, равно как и односторонние санкционные меры отдельных государств (групп государств) в отношении России; для специалистов в сфере комплаенс процедур, коммерческих организаций и финансовых учреждений, которые все чаще обращаются к различным комплаенс-процедурам, организационным и технологическим решениям, чтобы обеспечить устойчивый ответ на постоянно меняющиеся санкции, избежать или сократить финансовые потери и иные издержки, а также избежать привлечения к ответственности, не совершив действия, являющиеся правонарушениями в условиях динамично меняющихся санкционных, антисанкционных требований.

Комплаенс в России в условиях санкций выступает важнейшим правовым инструментом соблюдения антисанкционных норм российского

законодательства; выявления, анализа, преодоления правовых последствий санкций и митигации санкционных рисков, представляя собой системный процесс по выстраиванию деятельности, направленной на учет требований антисанкционных норм, а также преодоление и минимизацию санкционных рисков. Поэтому представляется целесообразным говорить именно о **правовом комплаенсе**, расставляя основной акцент непосредственно на правовом значении комплаенс-процедур. В конечном итоге правовой комплаенс направлен преимущественно на стабилизацию экономических отношений в государстве и отражает интересы простых граждан, обеспечивая стабильность товарооборота, расчетных отношений и др. В современном мире в условиях действия различного рода санкционных ограничений, которые вводятся одними государствами в отношении других, как правило, на национально-правовом или регионально-правовом уровне субъектам трансграничных предпринимательских отношений необходимо учитывать возможные риски и правовые последствия своей предпринимательской деятельности, осуществляемых транзакций, реализуемых с иностранными контрагентами правоотношений. Правовые последствия нарушения норм, опосредующих санкционные ограничения, в разных юрисдикциях могут быть самыми различными и сводиться к ответственности: от гражданско-правовой до уголовно-правовой.

Такая верификация рисков и правовых последствий деятельности в условиях санкционных ограничений именуется санкционным комплаенсом. Здесь необходимо понимать, что даже осложнение отношения иностранным элементом с самой низкой интенсивностью зачастую подвергает отношения риску попадания под санкционные ограничения. Субъектам трансграничных правоотношений во избежание рисков привлечения к ответственности, рисков неисполнения обязательств, невозможности осуществления своих прав в той или иной юрисдикции и др. целесообразно проводить комплексный анализ контрагентов, собственно отношений на предмет санкционных ограничений с тем, чтобы свести к минимуму риски преднамеренного и непреднамеренного

нарушения санкций. Такая деятельность должна сопровождаться перманентным мониторингом санкционных ограничений, поскольку санкции могут часто обновляться, отменяться, дополняться, усиливаться.

При планировании деятельности в условиях санкционных ограничений необходимо учитывать и детально анализировать персональные, санкционные ограничения, проводить due diligence контрагента. В этом контексте стоит сделать акцент на правильном толковании тех или иных мер, принятых государствами в рамках санкций, пакета санкционных мер, а также возможности в судебном порядке обжалования соответствующих мер, так как санкции затрагивают права субъектов правоотношений, иногда даже конституционные.

На каждой компании и физическом лице лежит обязанность соблюдать нормативные требования в соответствующей юрисдикции и проявлять должную осмотрительность, проверяя доступную информацию в целях гарантирования, что, например, лица или компании, с которыми ведется торговля, перевозимый груз и т.д. не подвергнуты санкционным ограничениям, что сделка не запрещена иным образом, и что планируемая деятельность не будет представлять собой незаконную деятельность с учетом санкционных ограничений⁵.

Зачастую, представляется крайне сложным определить необходимую степень должной осмотрительности, не в последнюю очередь потому, что это будет зависеть от конкретной программы санкций, которую сторона стремится соблюдать.

Что касается конкретных действий, необходимых для установления обстоятельства, находится ли сторона в санкционном списке то, чаще всего вопросы санкционного комплаенса возникают применительно к действиям США (OFAC, Управление по контролю за иностранными активами

⁵ См.: Scott P. Sanctions: Importance of Due Diligence. URL: <https://www.nepia.com/articles/sanctions-importance-of-due-diligence/> Sanctions: Importance of Due Diligence (дата обращения: 23.05.2022)

Министерства финансов США⁶), Великобритании⁷ и ЕС⁸, т.е. возникает необходимость анализа и проверки на распространение санкций США (OFAC), Великобритании и ЕС.

Так, Управление по контролю за иностранными активами Министерства финансов США (OFAC) администрирует и обеспечивает соблюдение большинства экономических и торговых санкций. В частности, OFAC ответственно за правоприменительную деятельность в сфере гражданского законодательства США о санкциях, а его постановления применяются с учетом строгой ответственности, что означает, что OFAC не нужно доказывать вину или намерение применять принудительные меры, а также применять гражданско-правовые санкции⁹. В США активно применяются и ограничения прав отдельных граждан на основе формирования перечня подсанкционных лиц (Specially Designated Nationals And Blocked Persons¹⁰). В рамках своей правоприменительной деятельности OFAC публикует список лиц и компаний, находящихся в собственности или под контролем или действующих в интересах или от имени целевых стран. Помимо OFAC, Министерство юстиции США (DOJ) и прокурор США могут проводить уголовные расследования и принимать меры по обеспечению соблюдения законов США

⁶ См.: Russian Harmful Foreign Activities Sanctions. U.S. Department of the Treasury. URL: <https://home.treasury.gov/policy-issues/financial-sanctions/sanctions-programs-and-country-information/russian-harmful-foreign-activities-sanctions> (дата обращения: 14.05.2022).

⁷ См.: The Russia (Sanctions) (EU Exit) Regulations 2019 URL: <https://www.legislation.gov.uk/ukxi/2019/855/contents/made> (дата обращения: 27.05.2022).

⁸ См.: EU restrictive measures against Russia over Ukraine (since 2014) URL: <https://www.consilium.europa.eu/en/policies/sanctions/restrictive-measures-against-russia-over-ukraine/>. EU restrictive measures against Russia over Ukraine (since 2014) (дата обращения: 23.05.2022)

⁹ См.: Mortlock D., Mosman B., Cronin N., El-Gamal A. US Sanctions Enforcement by OFAC and the DOJ. URL: <https://globalinvestigationsreview.com/guide/the-guide-sanctions/second-edition/article/us-sanctions-enforcement-ofac-and-the-doj> (дата обращения: 23.05.2022)

¹⁰ Specially Designated Nationals And Blocked Persons List (SDN) Human Readable Lists. URL: <https://ofac.treasury.gov/specially-designated-nationals-and-blocked-persons-list-sdn-human-readable->

[lists#:~:text=Specially%20Designated%20Nationals%20And%20Blocked%20Persons%20List%20\(SDN\)%20Human%20Readable%20Lists,-](https://ofac.treasury.gov/specially-designated-nationals-and-blocked-persons-list-sdn-human-readable-lists#:~:text=Specially%20Designated%20Nationals%20And%20Blocked%20Persons%20List%20(SDN)%20Human%20Readable%20Lists,-)

[Last%20Updated%3A%2006&text=As%20part%20of%20its%20enforcement,on%20behalf%20of%2C%20targeted%20countries.](https://ofac.treasury.gov/specially-designated-nationals-and-blocked-persons-list-sdn-human-readable-lists#:~:text=Specially%20Designated%20Nationals%20And%20Blocked%20Persons%20List%20(SDN)%20Human%20Readable%20Lists,-Last%20Updated%3A%2006&text=As%20part%20of%20its%20enforcement,on%20behalf%20of%2C%20targeted%20countries.) (дата обращения: 07.07.2023).

о санкциях. Федеральное уголовное преследование за нарушения санкций, как правило, осуществляется по запросу OFAC, хотя Министерство юстиции может принять решение о возбуждении некоторых дел по собственной инициативе¹¹. Другие регулирующие органы, такие как Сеть по борьбе с финансовыми преступлениями (FinCEN) и Департамент финансовых услуг штата Нью-Йорк, могут налагать дополнительные штрафы за несоблюдение конкретных мер контроля, чтобы помочь обеспечить соблюдение правил, регулируемых OFAC. В обозначенном контексте необходимо учесть, что как федеральные, так и государственные регулирующие органы могут одновременно применять принудительные меры в отношении одного и того же действия, что может привести к проведению нескольких расследований несколькими органами¹².

Правительство США может узнать о потенциальном нарушении санкционных ограничений несколькими способами, но основными средствами обнаружения являются добровольное самораскрытие информации (Voluntary Self-Disclosure или VSD), отчеты о заблокированных и отклоненных транзакциях (прежде всего, поступающие от банков), информация, поступившая от других государственных учреждений и даже общедоступная информация, включая сообщения.

В обозначенном контексте процедуры санкционного комплаенса позволяют в результате внутреннего аудита узнать компании о потенциальном нарушении и предотвратить его совершение. В случае с реальным нарушением санкционных запретов, компания может подать VSD в OFAC. VSD имеет много преимуществ, включая значительное сокращение расчета базового штрафа для любого банка¹³.

Как только OFAC узнает о потенциальном нарушении и решит начать расследование, OFAC может сделать первоначальный запрос информации

¹¹ 31 Code of Federal Regulations. Part 501 Appendix A (II)(F)

¹² См.: Mortlock D., Mosman B., Cronin N., El-Gamal A. Указ. Соч.

¹³ См.: там же.

посредством административной повестки или, в зависимости от характера нарушения, направить более неформальный запрос с вопросами соответствующим сторонам, в том числе нерезидентам США.

OFAC может наложить гражданско-правовой денежный штраф, установив, что нарушение имело место быть. Эти штрафы будут определяться в соответствии с рекомендациями OFAC и с учетом смягчающих и отягчающих обстоятельств, описанных выше. Стороны также могут заключить мировое соглашение с OFAC, чтобы уменьшить максимальный размер штрафных санкций. Обсуждение мирового соглашения может быть инициировано OFAC или стороной, допустившей очевидное нарушение. Урегулирование может быть произведено до или после выдачи предупреждения о привлечении к ответственности, а также может включать несколько явных нарушений, даже если они подпадают под действие отдельных предупреждений о наказании. Примечательно, что урегулирование OFAC может быть частью комплексного урегулирования с другими федеральными, государственными или местными агентствами.

Наконец, OFAC может передать дело в соответствующие правоохранительные органы, если сочтет, что деятельность требует уголовного расследования или судебного преследования (или того и другого).

Говоря о судебной практике, стоит отметить, что решение Окружного суда округа Колумбии 2019 года, согласно которому три китайских банка, два из которых имеют филиалы в США, были обязаны выполнить административные требования и подготовить документы в связи с нарушением санкций США в отношении Северной Кореи, расширило возможности федеральных прокуроров США и позволило им предъявлять требование о предоставлении в суд иностранными финансовыми учреждениями финансовых отчетов во время расследования¹⁴.

¹⁴ Sealed Case, No. 19-5068 (D.C. Cir. Aug. 6, 2019). URL: <https://law.justia.com/cases/federal/appellate-courts/cadc/19-5068/19-5068-2019-07-30.html> (дата обращения: 23.05.2022).

Полномочия Министерства юстиции по выдаче повесток иностранным финансовым учреждениям были расширены в соответствии с Законом о борьбе с отмыванием денег 2020 года (AMLA). В дополнение к полномочиям выдавать повестки в суд иностранным финансовым учреждениям, имеющим корреспондентский счет в Соединенных Штатах, в отношении информации, транзакций, связанных с корреспондентским счетом, AMLA расширил полномочия Министерства юстиции по вызову в суд, чтобы охватить «любой счет в иностранном банке, включая осуществляемые записи по счету» за пределами Соединенных Штатов, если эти записи являются частью широкого списка правоприменительных действий, включая уголовное преследование или нарушение Закона о банковской тайне (BSA)¹⁵.

Подобно многочисленным вариантам, доступным и используемым OFAC, у Министерства юстиции есть различные механизмы принудительного исполнения, доступных ему при закрытии дела. Во-первых, оно может разрешить дело с использованием соглашения об отсрочке судебного преследования (DPA) или соглашения об отказе от судебного преследования (NPA). В соответствии с DPA Министерство юстиции выдвигает обвинения против стороны процесса - лица, совершившего нарушение (далее - сторона), но соглашается не выдвигать эти обвинения до тех пор, пока сторона следует согласованному набору требований или условий. В соответствии с NPA Министерство юстиции не будет выдвигать обвинения против стороны и, как правило, потребует от стороны соблюдения определенных условий или уплаты штрафа.

DPA и NPA могут ввести стороне соглашения корпоративного наблюдателя. Сторона несет расходы на корпоративного наблюдателя, а объем надзорных обязанностей наблюдателя согласовывается между стороной и Министерством юстиции. Министерство юстиции может также добиваться конфискации активов, связанных с очевидным нарушением, в рамках штрафных санкций, наложенных на сторону.

¹⁵ 31 USC § 5315(k) as amended by the Anti-Money Laundering Act 2020

Таким образом, OFAC и Министерство юстиции США управляют различными программами санкций, осуществляют различные процедуры в рамках исполнения санкционных ограничений и привлечения к ответственности лиц, нарушивших санкционные ограничения. Санкции могут быть как всеобъемлющими, так и выборочными, с использованием блокировки активов и торговых ограничений для достижения целей внешней политики и национальной безопасности¹⁶. При осуществлении санкционного комплаенса необходимо учитывать и экстерриториальный характер положений нормативных правовых актов США, включая рассмотренные законы, документы OFAC (лицензии, директивы).

Что касается Европейского Союза, то ограничительные меры (санкции) являются важным инструментом общей внешней политики и политики безопасности ЕС (CFSP), с помощью которого ЕС может принимать решения, когда это необходимо, для предотвращения конфликтов или реагирования на возникающие или текущие кризисы. Несмотря на использование термина «санкции», ограничительные меры ЕС не являются карательными. Они направлены на изменение политики или деятельности государств, не входящих в ЕС, а также на юридические и физические лица, ответственные за враждебное поведение¹⁷.

В ЕС действует более сорока различных режимов санкций. Некоторые из них утверждены Советом Безопасности ООН, тогда как другие принимаются ЕС самостоятельно.

ЕС применяет санкции для выполнения резолюций Совета Безопасности ООН или для достижения целей CFSP, а именно: содействие международному миру и безопасности; предотвращение конфликтов; поддержка демократии,

¹⁶ См.: Office of Foreign Assets Control - Sanctions Programs and Information. URL: <https://home.treasury.gov/policy-issues/office-of-foreign-assets-control-sanctions-programs-and-information#:~:text=OFAC%20Sanctions%20Lists,that%20are%20not%20country%2Dspecific> (дата обращения: 23.05.2022)

¹⁷ См.: Overview of sanctions and related tools. URL: https://ec.europa.eu/info/business-economy-euro/banking-and-finance/international-relations/restrictive-measures-sanctions/overview-sanctions-and-related-tools_en (дата обращения: 25.05.2022).

верховенства закона и прав человека и отстаивание принципов международного права. Санкции ЕС могут быть направлены против правительств стран, не входящих в ЕС, а также компаний, групп, организаций или отдельных лиц посредством следующих мер: эмбарго на поставки оружия; ограничения на въезд (запреты на въезд); заморозка активов; другие экономические меры, включая ограничения импорта и экспорт.

Хотя санкции ЕС по своей сути действуют в странах, не входящих в ЕС, поскольку они являются инструментом внешней политики, меры применяются только в пределах юрисдикции ЕС. Обязательства, которые они предусматривают, являются обязательными для граждан ЕС или лиц, находящихся в ЕС или осуществляющих в ЕС предпринимательскую деятельность.

Задача проведения расследований возможных случаев несоблюдения санкционных ограничений ложится на государства-члены и их национальные компетентные органы. Государства-члены должны иметь эффективные, пропорциональные и сдерживающие санкции и применять их в случае нарушения санкций ЕС.

Генеральный директорат ЕС по вопросам финансовой стабильности, финансовых услуг и рынков капитала (DG FISMA) готовит предложения по Положениям о санкциях для принятия Советом Европейского Союза и представляет Европейскую комиссию в обсуждениях, связанных с санкциями, с государствами-членами в Совете. DG FISMA также отвечает за имплементацию в законодательство ЕС некоторых санкций ООН.

DG FISMA также отвечает от имени Европейской комиссии за осуществление и обеспечение соблюдения санкций ЕС в государствах-членах. DG FISMA поддерживает государства-члены в их усилиях по применению санкций, отвечая на вопросы толкования, поднятые национальными компетентными органами, а также экономическими и гуманитарными операторами. DG FISMA прилагает все больше усилий для дальнейшего

усиления применения санкций ЕС и повышения устойчивости ЕС к экстерриториальным санкциям, принятым третьими странами¹⁸.

Таким образом, ЕС и страны ЕС имеют специальные инструменты введения санкционных ограничений и работы с санкциями, принятыми в отношении ЕС, которые лежат не столько в плоскости универсального международно-правового регулирования санкционных ограничений, сколько в плоскости права ЕС и его отдельных государств, с учетом собственного усмотрения применительно к той или иной ситуации. При осуществлении санкционного комплаенса в обозначенном контексте необходимо учитывать, как акты основных органов ЕС, Генерального директората ЕС по вопросам финансовой стабильности, финансовых услуг и рынков капитала, так и отдельных государств – членов ЕС.

Отдельно стоит отметить санкционную политику Великобритании в связи с ее выходом из ЕС.

Санкционная политика Великобритании осуществляется Управлением по осуществлению финансовых санкций (Office of Financial Sanctions Implementation, OFSI), подведомственным Министерству финансов Великобритании¹⁹.

В условиях широкого распространения санкционных ограничений и рестрикций, в первую очередь, непосредственно торговых отношений, когда принимаются меры, опосредующие частичное эмбарго и возникают риски полного эмбарго, происходит изменение цепочек поставок, условий реализации трансграничных торговых отношений. Соответствующие условия, запреты и ограничения не могут не влиять и на правовую среду реализации глобальных (универсальных) и региональных отношений в сфере внешней торговли.

¹⁸ См.: там же.

¹⁹ Office of Financial Sanctions Implementation HM Treasury. URL: <https://www.gov.uk/government/organisations/office-of-financial-sanctions-implementation> (дата обращения: 07.07.2023).

Реализация цепочек поставок компанией в условиях санкционных ограничений может представлять значительный риск несоблюдения нормативных требований юрисдикций, территории которых затрагиваются такой цепочкой поставок. Аспекты, которые следует учитывать для исключения и минимизации рисков при формировании цепочек поставок включают коррупцию; мошенничество; экспортный контроль и санкции; экологические, социальные и управленческие требования (ESG); соблюдение трудового законодательства; и нормативные требования в сфере обеспечения безопасности и охраны здоровья²⁰.

В условиях санкционных ограничений поставщики, их акционеры, бенефициарные владельцы и другие связанные стороны могут подвергаться санкциям в рамках одного или нескольких национальных или многонациональных режимов санкций, а обработка заказов, осуществление платежей или предоставление других преимуществ сторонам, находящимся под санкциями, может представлять собой нарушение требований санкционных нормативных правовых актов и повлечь за собой серьезные правовые последствия для компании.

Кроме того, даже если отдельный бизнес не подпадает под санкции, предприятия могут столкнуться с вторичными санкциями, вступая в торговые, договорные отношения с подсанкционными лицами. «Вторичные санкции» являются мерами, которые могут вводиться против компаний нарушающих санкционный режим путём осуществления значительных транзакций с компаниями из санкционных списков²¹.

Соблюдение санкционного режима в обозначенном контексте торговых отношений включает, как правило, проверку платежей, установление соответствия процедурам экспортного контроля и лицензирования,

²⁰ См.: Grunert E.W. Regulatory compliance in the global supply chain. URL: <https://www.pinsentmasons.com/out-law/analysis/regulatory-compliance-global-supply-chain>. (дата обращения: 20.06.2022)

²¹ См.: Сазонов В. Почему с вами не будут вести бизнес: вторичные санкции США. URL: <https://blog.pravo.ru/blog/34506.html#cut> (дата обращения: 04.07.2022).

определение возможности использования криптовалюты и иных средств осуществления внешнеторговой деятельности в условиях санкционных ограничений.

Трансформация цепочек поставок должна включать четкое санкционное планирование, предполагая использование рассмотренных законодательных и договорных антисанкционных инструментов, направленных, в первую очередь, на обеспечение прав потребителей, стабильность рынка товаров и услуг (включая жизненно важные товары), которые ограничиваются различного рода санкционными мерами.

Необходимость осуществления процедур, связанных с соблюдением санкционных требований, ограничений, запретов, включая и выстраивание цепочек поставок, формулирование положений контрактов и легитимное исполнение последних, обусловлена риском различных видов ответственности, ввиду чего компании, так или иначе подпадающие под действие санкционных ограничений, внедряют новые процессы и технологии осуществления деятельности в условиях санкционных ограничений. Ускорение темпов расширения санкционных требований приводит и к необходимости верификации и гибкого обновления цепочек поставок, постоянному осуществлению «санкционного» правового комплаенса.

Правовой комплаенс, как было отмечено выше, предполагает не только анализ и выработку решений, связанных с преодолением негативных последствий санкций иностранных государств, но и, с точки зрения российской юрисдикции, прежде всего соблюдение и соответствие требования российского законодательства, включая антисанкционные правовые нормы.

В качестве примера можно привести требования, предъявляемые к финансовым организациям, санкционный (антисанкционный) комплаенс в рамках которых должен быть ориентирован на обеспечение и выполнение требований Законов Российской Федерации²², Указов Президента Российской

²² Федеральный закон от 28.06.2014 № 173-ФЗ «Об особенностях осуществления финансовых операций с иностранными гражданами и юридическими лицами, о внесении

Федерации (i) о мерах по выполнению резолюций Совета Безопасности ООН, (ii) о мерах по обеспечению экономической безопасности и национальных интересов Российской Федерации, (iii) о мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности, требований FATCA²³ и др.

Кроме того, в РФ был принят целый ряд специальных экономических мер и финансовых ограничений в связи с недружественными действиями отдельных государств в отношении Российской Федерации.

Санкционный комплаенс и деятельность отдела санкционного комплаенса в той или иной организации в обозначенном контексте, выстраивается на основе правовых норм, опосредующих такие меры и ограничения, принятые в ответ на «недружественные действия» в отношении Российской Федерации отдельных зарубежных стран²⁴, среди которых можно отметить :

1.1. Указ Президента № 79 от 28 февраля 2022 г.²⁵ с ограничениями на сделки между резидентами и нерезидентами, содержащие, например, запрет без разрешения подкомиссии Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации (Комиссия) на (i) валютные операции по предоставлению нерезидентам иностранной валюты по договорам займа, (ii) зачисление юридическими лицами иностранной валюты на счета, открытые за пределами Российской Федерации, (iii) перевод денежных средств без открытия банковского счета;

изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации», Федеральный закон от 30.12.2006 № 281-ФЗ «О специальных экономических мерах».

²³ FATCA (Foreign Account Tax Compliance Act) - Закон США от 18.03.2010 «О налогообложении иностранных счетов».

²⁴ Перечень иностранных государств и территорий, совершающих в отношении Российской Федерации, российских юридических лиц и физических лиц недружественные действия утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 05.03.2022 № 430-р.

²⁵ Указ Президента Российской Федерации от 28.02.2022 № 79 «О применении специальных экономических мер в связи с недружественными действиями Соединенных Штатов Америки и примкнувших к ним иностранных государств и международных организаций».

1.2. Указ Президента № 81 от 1 марта 2022 г.²⁶ с ограничениями на сделки между резидентами и иностранными лицами из недружественных государств, лицами, подконтрольными иностранным лицам из недружественных государств, иностранными лицами из «дружественных» государств, содержащие, например, запрет без разрешения Комиссии на возникновение прав собственности на ценные бумаги и недвижимое имущество;

1.3. Указ Президента № 95 от 5 марта 2022 г.²⁷, содержащий временный порядок исполнения российскими заёмщиками и должниками обязательств перед недружественными иностранными кредиторами с использованием специальных счетов типа «С», режим которых установлен Решением Советом Директоров Банка России от 18 марта 2022 г.²⁸ (банковский счет «С», брокерский счет «С», специальный брокерский счет «С», клиринговый банковский счет «С», торговый банковский счет «С»).

1.4. Порядок подачи заявлений о выдаче разрешений Комиссией на осуществление сделок определен постановлением Правительства Российской Федерации от 6 марта 2022 г. № 295²⁹ и осуществляется путем заполнения формы-обращения с предоставлением комплекта документов. Для Банка России порядок выдачи разрешений на осуществление отдельных операций

²⁶ Указ Президента Российской Федерации от 01.03.2022 № 81 «О дополнительных временных мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности Российской Федерации».

²⁷ Указ Президента Российской Федерации от 05.03.2022 № 95 «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами».

²⁸ Решение Совета директоров Банка России об установлении режима счетов типа «С» для проведения расчетов и осуществления (исполнения) сделок (операций) в целях исполнения обязательств, названных в Указе Президента Российской Федерации от 5 марта 2022 года № 95 «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами» от 18.03.2022.

²⁹ Постановление Правительства Российской Федерации от 06.03.2022. № 295 «Об утверждении Правил выдачи Правительственной комиссией по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации разрешений в целях реализации дополнительных временных мер экономического характера по обеспечению финансовой стабильности Российской Федерации и иных разрешений, предусмотренных отдельными указами Президента Российской Федерации, и внесении изменения в Положение о Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации».

предусмотрен Решением Совета директоров Банка России от 25 марта 2022 г.³⁰.

1.5. Указом Президента Российской Федерации от 27.05.2022 № 322 "О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми правообладателями» предусмотрен особый порядок расчетов за использование исключительных прав с правообладателями интеллектуальной собственности из недружественных стран. Денежные обязательства исполняются путем оплаты вознаграждения, платежей, связанных с осуществлением и защитой исключительных прав, принадлежащих правообладателю, и других платежей, в том числе неустоек (штрафы, пени), на специальный рублевый счет типа "О", открытый должником в уполномоченном банке на имя правообладателя и предназначенный для проведения расчетов по обязательствам. При этом Правительство РФ Постановлением от 06.06.2022 № 1031 установило, что открыть специальный счет можно в банке с определенным уровнем кредитного рейтинга.

С февраля 2022 г. законодательная база в отношении специальных экономических, антисанкционных мер обновляется и пополняется новыми инструментами, призванными защитить участников делового оборота от мер ограничительного характера, а также стабилизировать экономическую, финансовую, социальную системы для повышения устойчивости в сложившихся геополитических обстоятельствах. Специалистам отдела комплаенс, в обозначенном контексте необходимо проводить постоянный анализ принимаемых нормативных правовых актов, обсуждаемых законопроектов и нормотворческих инициатив с тем, чтобы оперативно и своевременно принимать решения в отношении комплаенс процедур, непосредственно корректировки деятельности организации и осуществляемых ею транзакций.

³⁰ Решение Совета директоров Банка России о порядке выдачи разрешений на осуществление отдельных операций от 25.03.2022.

Таким образом, при осуществлении санкционного комплаенса представляется необходимым учитывать целый комплекс правовых мер, принимаемых в контексте санкционных и антисанкционных ограничений, которые образуют систему норм специального регулирования общественных отношений в условиях широкого распространения санкций.

Правовые меры поддержки бизнеса в контексте антисанкционной деятельности с учетом зарубежного опыта

Санкционные ограничения как мера воздействия на государства в современном мире имеют целый ряд экономических последствий. Будучи направленными на изменение политического курса государства, санкции ограничивают, в первую очередь, деятельность и нормальное функционирование частных субъектов, нарушая в определенном смысле баланс прав и обязанностей, законных интересов физических, юридических лиц в подсанкционном государстве, а зачастую и шире в ряде других стран в условиях развития процессов глобализации. Действительно, нарушаются цепочки поставок, ограничивается свобода перемещения лиц и товаров, стабильность торговых, логистических, расчетных отношений ставится под сомнение, подходы к развитию и распространению инноваций в мире также пересматриваются, что, в свою очередь, подрывает устойчивое развитие общества и государства. При этом поддержка бизнеса как экономической основы деятельности и развития государства, развития интеграционных процессов становится механизмом преодоления негативных последствий санкций, фундаментом для стабилизации общественных процессов, обеспечения жизнедеятельности, что в конечном итоге направлено на обеспечение интересов граждан, в первую очередь, испытывающих негативные последствия санкционных ограничений.

В обозначенных условиях логичным образом трансформируются и треки экономического сотрудничества, меняются геополитические условия

развития мира. Новые треки политического и экономического сотрудничества государств в обозначенном контексте также могут быть предметом обсуждения мер по защите бизнеса в условиях санкций.

Правительства подсанкционных государств, по сути, должны перестраивать процессы управления государством, разрабатываются и принимаются новые, видоизменяются и модернизируются прежние меры поддержки бизнеса: регуляторные, преференциальные, субсидийные, кредитно-расчетные, консультативные, кадровые, организационные, инфраструктурные, информационные и другие как на федеральном, так и на местном уровне с учетом специфики деятельности в том или ином регионе подсанкционного государства.

Так, например, регулярно разрабатываются и совершенствуются меры поддержки граждан и бизнеса в условиях санкций Правительством РФ. В частности, так же, как это делали многие правительства во время пандемии Covid-19 Правительство РФ уже в условиях многочисленных и постоянно обновляемых санкционных ограничений разрабатывает, принимает, реализует и совершенствует программы субсидирования процентных ставок по кредитам для рефинансирования предыдущих обязательств, пополнения оборотных средств и выплаты заработной платы предприятиям, которые обязались сохранить рабочие места³¹.

На уровне субъектов РФ, как было отмечено выше, также необходимым образом должны приниматься меры поддержки бизнеса. Например, в приоритетный план Правительства Москвы входят сохранение рабочих мест, обеспечение бесперебойной работы предприятий, импортозамещение и социальная поддержка граждан. Ожидается, что другие российские регионы последуют этому примеру.

³¹ См.: Москва поддержит бизнес и сотрудников, пострадавших от западных санкций. URL: <https://www.russia-briefing.com/news/moscow-to-support-businesses-employees-impacted-by-western-sanctions.html/> (дата обращения: 31.07.2023)

Декларируется предоставление московским компаниям помощи от Московского фонда содействия кредитованию малого бизнеса, а также Правительства города, которое содействует тому, чтобы кредитные заявки одобрялись максимально лояльно и быстро. Обозначенные меры не могут быть успешно реализованы без предоставления и прямой финансовой помощи: для решения соответствующих проблем, связанных с развитием предпринимательской деятельности в условиях санкций и поддержки занятости из регионального бюджета города выделено 7 миллиардов рублей

Среди мер поддержки, осуществляемых на местном уровне в столице можно отметить: программу льготного кредитования на приобретение оборудования и пополнение оборотных средств для представителей малого и среднего бизнеса, осуществляющие импортозамещение в науке, информационных технологиях и промышленности; стимулирование и обеспечение создания российских сетей быстрого питания посредством предоставления финансовой помощи в виде льготных кредитов, что позволит импортозаместить компании, приостановившие или прекратившие деятельность на российском рынке в условиях санкций; предоставление помощи и поддержка сотрудников иностранных инвестиционных компаний, приостановивших или прекративших деятельность в России; создание специальных кадровых центров, задача которых - сохранение трудовых коллективов во взаимодействии с крупными работодателями (если по объективным причинам работника лишили работы, центр поможет ему с дальнейшим трудоустройством); разработка механизмов переподготовки уволенных сотрудников; предоставление мер «арендной» поддержки предприятий, испытавших негативные последствия санкций (включая приостановку арендной платы за государственное имущество на 6 месяцев; введение моратория на повышение арендных ставок в отношении земельных участков и нежилых помещений; увеличение контрактиции и аванса по договорам в рамках госзакупок до 70%. Стоимость договоров также может быть пересмотрена в случае увеличения стоимости материалов и любого

снижения курса рубля; сокращение сроков получения постоянных разрешений на въезд грузового транспорта, выдача упрощенных временных разрешений во избежание перебоев в поставках продукции.

Крайне важными представляется взаимодействие предприятий с правительством при выработке тех или иных мер поддержки бизнеса. Так, положительной оценки заслуживает опыт формирования специальных рабочих групп по стабилизации рынка, таких, например, как группа по стабилизации рынка и фиксации цен на критические для российской промышленности группы товаров.

Отдельного внимания заслуживают также меры по организации внутренних продовольственных бирж, где поставщики смогут размещать свои предложения. Механизм предполагает сдерживание роста цен посредством фиксации сведений о соответствующих поставщиках, которые, в свою очередь, разрабатывают меры, направленные на удержание цен на основные товары на определенном уровне в определенных срок, после которого допускается рост цен на определенном уровне, не превышающем определенного процентного значения.

Обозначенные меры, как представляется, демонстрируют высокий уровень организации антисанкционного планирования и рефлексии, а также направлены на перманентный мониторинг рынка товаров и услуг. При этом меры поддержки отечественных производителей, меры импортозамещения по отраслям экономики, безусловно должны быть предметом постоянного мониторинга, модернизации и планирования. В обозначенном контексте не столько антикризисный формат решения проблем развития производства, импортозамещения, сколько плановый должны выходить на приоритетный стратегический уровень экономического развития и поддержки бизнеса во всех релевантных сферах деятельности с учетом сбалансированного и прозрачного подхода к преодолению импортозависимости на основе сочетания достижений процессов глобализации с развитием собственных технологий и минимально зависимых от внешних факторов производств..

В этом смысле заслуживает внимания китайский опыт макроэкономического планирования, который, как представляется должен быть учтен Министерством экономического развития и Министерством промышленности и торговли РФ при экономических расчетах, планировании, формулировании планов импортозамещения и разработке мер по наращиванию, перепрофилированию производств и сокращению импортозависимости.

С точки зрения исследования существующих и выработки новых мер поддержки бизнеса китайский опыт имеет особое значение ввиду того обстоятельства, что в отношении Китая также периодически вводятся санкционные ограничения.

Так, например, после встречи министра финансов США Джанет Йеллен с официальными лицами в Пекине 9 июля 2023 г. Китай опубликовал заявление с требованием «практических действий» по вопросам санкций³². Подразумевается, что ограничительные меры, введенные правительством США в отношении сотен китайских физических и юридических лиц за последние несколько лет, препятствуют ослаблению напряженных отношений между двумя экономическими гигантами³³.

Китай, действительно, на политико-правовом уровне призывает США принять «практические меры» в ответ на «серьезные опасения» по поводу санкций в отношении китайских компаний после китайско-американских переговоров, проводимых с целью ослабить напряженность в отношениях между двумя крупными державами, и, хотя резкого изменения позиций сторон

³² См.: Cash J. China urges 'practical' US action on sanctions after Yellen talks. July 10, 2023. URL: [https://www.reuters.com/world/china-urges-practical-us-action-sanctions-after-yellen-talks-2023-07-10/#:%7E:text=BEIJING%2C%20July%2010%20\(Reuters\),with%20senior%20officials%20in%20Beijing.](https://www.reuters.com/world/china-urges-practical-us-action-sanctions-after-yellen-talks-2023-07-10/#:%7E:text=BEIJING%2C%20July%2010%20(Reuters),with%20senior%20officials%20in%20Beijing.) (дата обращения: 31.07.2023)

³³ См.: Malkawi B. Here's how China is responding to US sanctions – with blocking laws and other countermeasures. July 21, 2023. URL: <https://theconversation.com/heres-how-china-is-responding-to-us-sanctions-with-blocking-laws-and-other-countermeasures-209461> (дата обращения: 31.07.2023).

не произошло, Китай держит с США открытыми каналы связи и взаимодействия «на всех уровнях» для переговоров по экономике.

Упомянутое выше заявление последовало после конфракционных дискуссий между сторонами, а также отказа Министра обороны КНР встретиться со своим американским коллегой из-за санкций.

С учетом того обстоятельства, что США ввели санкции против некоторых китайских компаний за использование принудительного труда в дальнезападном регионе Синьцзян, Китай «требует» от США «прекратить давление на китайские предприятия, отменить запреты на оборот продукции, связанной с Синьцзяном, и предпринять конкретные шаги в ответ на серьезные опасения Китая о развитии экономических отношений между двумя странами.

Китай отрицает использование в регионе Синьцзян принудительного труда и любые другие злоупотребления.

Интересна в обозначенном контексте и политическая позиция Китая, который считает свое развитие возможностью, а не риском для США, и продолжает занимать позицию, согласно которой укрепление сотрудничества между Китаем и Соединенными Штатами Америки является реальной потребностью и правильным выбором двух стран.

Очевидно, что экономические меры имеют негативные последствия для Китая, вызывая не только жесткие политические диспуты, но и контрмеры (антисанкционные меры) по ограничению их воздействия.

Анализируя характер экономического воздействия санкций, стоит отметить, что экономические санкции являются в современном мире важным инструментом внешней политики ряда государств, с помощью которого планируется осуществлять влияние на политический курс и изменять политические решения подсанкционных государств.

Санкции против Китая были введены по множеству причин, в том числе в качестве меры за нарушения прав человека, шпионскую деятельность и поддержку специальной военной операции России в Украине. Некоторые

санкции направлены на ограничение технологических возможностей Китая за счет ограничения доступа к ключевым поставщикам технологий.

Для обеспечения результативности вводимых ограничительных мер, государство, применяющее санкции, должно иметь серьезное экономическое влияние, чтобы нанести экономический ущерб другой стране и, таким образом, вызвать желаемые изменения.

В случае с Китаем санкции нанесли ущерб производителям и потребителям в обеих странах. Они также принесли пользу некоторым третьим странам — например, за счет переориентации торговли, которая заменяет китайских экспортеров поставщиками из других стран.

Традиционно санкции США были нацелены на отдельные государства в совершенно разных контекстах. С февраля 2022 года, как известно, США инициировали и ввели широкомасштабные санкции против России в контексте событий, связанных с Украиной. Кроме того, за последние 65 лет США неоднократно вводили санкции против Кубы, которые были направлены на смену режима.

Экономические санкции могут быть первичными и вторичными. При первичных санкциях США, например, запрещают импорт любого продукта из страны, на которую распространяются санкции. Первичные санкции также запрещают всем американским компаниям вести какие-либо дела со страной или организациями внутри нее.

При вторичных санкциях, как правило, США отказываются вести дела с любой компанией, которая имеет деловые отношения со страной, в отношении которой введены санкции. В самой крайней форме эти санкции также запрещают вести бизнес с компанией, которая имеет отношения с другой компанией, которая, в свою очередь, имеет отношения со страной, на которую распространяются санкции.

Санкционные ограничения в качестве ключевого назначения имеют ориентацию на частных лиц и компании. В последние годы санкции США против Китая стали более целенаправленными и вводились применительно к

конкретным лицам, товарам и компаниям. Например, Управление по контролю за иностранными активами (OFAC) Министерства финансов США публикует список граждан особой категории (SDN), в отношении которых применяются санкции. Активы физических и юридических лиц, включенных в список, заблокированы, а гражданам США запрещено вступать с ними в правоотношения. В списке сотни китайских граждан и компаний, в том числе официальные лица китайского офиса связи в Гонконге и крупные корпорации, такие как China National Electronic Import-Export Company.

Кроме того, Министерство торговли США через свое Бюро промышленности и безопасности в октябре 2022 года ввело экспортный контроль в отношении некоторых товаров, экспортируемых в Китай, таких как передовое компьютерное оборудование и полупроводниковые детали. Этот экспортный контроль был введен из-за опасений по поводу модернизации обороны Китая.

В ответ на вторичные санкции и сложные проблемы правоприменения и соблюдения санкций, которые они создают как для правительств, так и для бизнеса, Европейский союз и отдельные государства, включая Канаду и Великобританию, приняли так называемые блокирующие статуты. Блокирующие статуты представляет собой нормативные правовые акты, которые позволяют физическому или юридическому лицу не соблюдать законы США и требуют, чтобы физические и юридические лица уведомляли власти о любых мерах по обеспечению соблюдения санкций США.

Здесь стоит отметить, что ещё в 1996 году Совет ЕС утвердил так называемый Блокирующий статут, направленный на защиту европейского бизнеса от ограничительных мер США против Кубы, Ирана и Ливии. Долгое время США избегали обострения отношений с ЕС, хотя европейские

компании подвергались солидным штрафам за нарушение режимов санкций США³⁴.

Таким образом, ряд компаний сталкивается с негативными последствиями санкционной риторики и принимаемых в ее контексте ограничительных мер. Например, Китайский телекоммуникационный гигант Huawei столкнулся со снижением выручки из-за санкций США.

Поэтому в последние годы китайское правительство предприняло и продолжает принимать ряд контрмер в ответ на санкции США.

В 2020 году Министерство торговли Китая выпустило Список «неблагонадежных субъектов» (Unreliable Entity List). Лицо или компания считаются «неблагонадежными», если китайские власти считают, что они наносят ущерб национальной безопасности или интересам развития Китая или применяют дискриминационные меры в отношении китайской организации. К ним могут быть применены меры принудительного характера, такие как торговые и инвестиционные ограничения и штрафы за поведение, противоречащее национальным интересам Китая. На данный момент две американские аэрокосмические и оборонные компании считаются ненадежными предприятиями.

Кроме того, в 2021 году Министерство коммерции КНР издало Правила противодействия необоснованному экстерриториальному применению иностранного законодательства и других мер. Китайский блокирующий статут требует, чтобы любой китайский гражданин, бизнес или другая организация, которым санкции США ограничивают или запрещают заниматься нормальной экономической деятельностью с субъектами из третьей страны, не находящейся под санкциями, сообщал о таких ограничениях китайским властям.

³⁴ Тимофеев И.Н. Что делать с экстерриториальными санкциями? Ответы ЕС. 04.03.2021. URL: <https://russiancouncil.ru/analytics-and-comments/analytics/chto-delat-s-eksterritorialnymi-sanktsiyami-otvety-es/> (дата обращения: 31.07.2023).

Действительно, именно практическая деятельность субъектов из подсанкционного государства в трансграничных отношениях позволит выявить всевозможные ограничения прав субъектов по принадлежности к тому или иному государству и систематизировать таким образом сведения о санкционных ограничениях, что в свою очередь, позволит государству выработать адекватные ответные меры, позволяющие нивелировать правовые последствия введенных в отношении субъектов этого государства ограничений. Меры по учету ограничений экономического характера, направленных на субъекты внешнеторговой деятельности и иные субъекты торговых отношений, связанные с предоставлением соответствующих сведений о нормативно закрепленных, фактических ограничениях в органы государственной власти, представляется целесообразным имплементировать и развивать в российском законодательстве. Кроме того, представляется необходимым рассматривать возможность и целесообразность принятия в каждом конкретном случае выработки санкционных и антисанкционных правовых мер, «блокирующего статута» в России, определив круг субъектов, которые могут не соблюдать санкции партнеров против третьих стран для обеспечения устойчивости экономических отношений и защиты интересов российского бизнеса.

Кроме того, Китай также принял Закон о санкциях против иностранных государств в 2021 году. Этот закон уполномочивает Китай принимать ответные ограничительные меры, такие как: ограничения на визы и ограничения на въезд и выезд из страны, когда иностранное государство принимает меры, которые Китай считает дискриминационными в отношении любого китайского гражданина или организация. Кроме того, в отношении определенных лиц или компаний могут быть введены меры по блокировке активов и лишению права вести бизнес в Китае. При этом китайское физическое или юридическое лицо может подать иск в китайские суды и потребовать судебного запрета или возмещения убытков за соблюдение иностранных санкций. Обозначенная мера представляется интересной и прямо

ориентированной на защиту бизнеса в условиях санкций, при этом важно, чтобы при ее реализации были оценены объективно все релевантные обстоятельства, связанные с ограничением прав и необходимостью принятия мер поддержки.

В науке отмечается, что к сожалению, эффективность контрмер, принимаемых Китаем неясна, так как нет доступных статистических данных, позволяющих определить, смягчили ли они воздействие санкций США³⁵.

При этом представляется очевидным, что в случае сохраняющихся политических разногласий и в контексте продолжающейся санкционной риторики, антисанкционные меры могут выступать в качестве мер системы сдержек и противовесов. Такие меры должны быть направлены на обеспечение баланса прав и интересов собственных граждан и граждан государства, вводящего санкции. Здесь важно не забывать о том факте, что происходит, по сути, нарушение принципа национального режима, закрепленного во многих международных договорах, а также режима наибольшего благоприятствования (закрепленного, например, в Соглашении ТРИПС), которое происходит при введении санкций применительно к отношениям, урегулированным международным договором, если при этом международный договор сохраняет свое действие применительно к обоим конфликтующим государствам, и они его не денонсировали, а также действие международного договора не прекращено. Кроме того, в случае принятия антисанкционных мер представляется целесообразным при этом учитывать тот самый баланс интересов, ориентируясь на принятие равнозначных и равнообъемных ограничительных мер.

Антисанкционные меры выступают инструментом защиты собственных субъектов, мерами защиты бизнеса в условиях санкций. Так, например,

³⁵ Malkawi B. Here's how China is responding to US sanctions – with blocking laws and other countermeasures. July 21, 2023. URL: <https://theconversation.com/heres-how-china-is-responding-to-us-sanctions-with-blocking-laws-and-other-countermeasures-209461> (дата обращения: 31.07.2023).

происходит при принятии мер валютного контроля, при введении режимов параллельного импорта и т.д.

Введение санкций и контрсанкций может затруднить работу любой иностранной страны или компании, которые хотят вести бизнес в обеих странах. По сути, это просьба к ним выбрать чью-то сторону.

Некоторые лица и компании как в России, так и в Китае, и в США могут принять прагматичный подход к санкциям и продолжать вести бизнес прямо или косвенно. Но при этом они рискуют тем, что на них будут распространены ограничительные меры властями государств, которые вводят и администрируют соответствующие санкции.

Кроме того, часто субъекты правоотношений осуществляют попытки обойти санкции и контрсанкции, оптимизируя свою трансграничную активность и осуществляя деятельность в других странах, с помощью инструментов в других странах или найти другие способы защитить себя от правовых последствий распространяющихся на них санкционных ограничений. Можно заключить, что и США и Китай, в обозначенном контексте и с учетом накопившегося опыта геополитических событий, как представляется, не планируют излишне использовать санкционный инструментарий по отношению к друг другу с тем, чтобы не инициировать и не развивать полномасштабную торговую войну.

С учетом изложенного еще одной траекторией поддержки российского бизнеса в условиях санкций видится оценка «антисанкционной устойчивости» государств-партнеров, с которыми планируется торговое и в целом экономическое сотрудничество и на основе такой оценки выстраивание экспортно-импортных отношений, внешнеторговой деятельности, направление финансовых потоков через институты и представителей предпринимательского сообщества соответствующих государств.

Оптимизация внешнеторговой деятельности с учетом практик «антисанкционной устойчивости» для компаний, предпринимательская деятельность которых связана как с США, так и с Китаем, имеют решающее

значение, когда страна, в которой введены санкции, — обычно США — имеет монополию на определенные товары или искомые технологии, связанные с конкретным отношением.

Так, например, нет краткосрочного решения для китайского телекоммуникационного гиганта Huawei, когда США отказывает ему в доступе к критически важным полупроводникам, поскольку у США в определенном смысле есть монополия на полупроводники. В конечном итоге, полупроводники будут производиться в Китае и в России, поскольку крупные компании уже направляют денежные средства на дополнительные исследования и разработки.

Отдельного внимания заслуживает и опыт Ирана в контексте антисанкционных практик.

Важно отметить, что помимо китайского трека сотрудничества и учета антисанкционной практики Китая, фактически, недавно обнародованная Концепция внешней политики Российской Федерации (Указ Президента РФ от 31.03.2023 № 229 «Об утверждении Концепции внешней политики Российской Федерации») проясняет некоторые подходы относительно полноты будущих российско-иранских отношений. Документ призывает к развитию полномасштабного и доверительного сотрудничества с Исламской Республикой Иран, ставя Иран на первое место среди партнеров-стран мусульманского мира.

Специальная военная операция стала поворотным моментом в отношениях Ирана и России. По заявлениям Министра иностранных дел Ирана Амир-Абдоллахяна, торговля между двумя странами удвоилась в 2022 году, а по заявлениям министра финансов Ирана Эхсан Хандоузи, Россия инвестировала в страну 2,76 миллиарда долларов в 2022 финансовом году, став крупнейшим иностранным инвестором Ирана³⁶. Россия и Иран

³⁶ См.: Vatanka A. Can the West Stop Russian-Iranian Convergence? URL: <https://www.mei.edu/publications/can-west-stop-russian-iranian-convergence> (дата обращения: 31.07.2023).

осуществляют сотрудничество в нескольких направлениях, содействуя двусторонней торговле и бизнесу, ускоряя завершение транзитных маршрутов (включая транзитный коридор Север-Юг и его каспийский компонент) и связывая свои банковские системы для облегчения финансовых операций. Все эти меры направлены на преодоление санкционных ограничений и укрепление многосторонних рамок за пределами западных институтов.

Анализ иранского опыта демонстрирует использование формата экономики сопротивления. Будучи сформировавшимся в 2007 году и конкретизированным в 2014 обозначенный экономический подход предполагает национальную программу мер, которые способствует функционированию государства в условиях санкций. Экономика сопротивления предполагает систему антисанкционных мер, включая меры по поддержке бизнеса в условиях санкций. В нее входят и меры по импортозамещению, и переориентация иранской экономики с европейских контрагентов на азиатские, чтобы диверсифицировать цепочки поставок, и развитие экономики, основанной на знаниях, в определенном смысле это и восточный вектор развития, и господдержка инновационной деятельности, что, в свою очередь, позволяет Ирану достичь в определенной степени самодостаточности в различных отраслях экономики³⁷.

При этом на основе анализа иранского продолжительного опыта антисанкционной деятельности, отмечается, что прийти к полноценной самодостаточности в части производства основных благ, продуктов, товаров и услуг вне взаимодействия с третьими странами невозможно³⁸. Как Россия, так и до сих пор Иран нуждаются в модернизации производственной базы, в разработке и использовании новых технологий, стабильном торговом обороте с третьими странами. В задачах перепрофилирования и наращивания национальной промышленности, модернизации технологий, организации

³⁷ Маргоев А. санкции одинаковые - условия разные. 06.04.2022. URL: <https://www.interfax.ru/interview/833420> (дата обращения: 01.08.2023)

³⁸ См.: там же.

производства технологической продукции, в том числе, посредством трансформации вектора импортной деятельности, в частности, полупроводников, Россию и Иран объединяет ориентированность на китайский рынок.

При этом можно отметить положительный опыт поддержки промышленности Ирана в отдельных отраслях в условиях санкций.

Так, сохранение основных отраслевых предприятий, недопущение критического оттока с верфей квалифицированных кадров уже в довольно сжатые сроки в условиях сохраняющихся санкционных ограничений, позволило Ирану при достигнутом (главным образом, при помощи России) ослаблении реальных последствий санкций, существенно расширить как объемы, так и ассортимент морских перевозок, что, в свою очередь, придало новый импульс строительству национального флота.

Одной из заслуживающих внимания антикризисных мер иранского правительства представляется зачисление в NDF (национальный фонд развития) всех доходов от экспорта нефти в твердой валюте³⁹. Цель правительства здесь заключается в том, чтобы сократить зависимость годового бюджета от доходов от экспорта нефти до нуля к концу 5-летнего периода (иранские власти обнародовали общий план так называемого 7-го пятилетнего плана развития (7FYP) в июле 2023 г., а план соответственно рассчитан до 2028 г.). Хотя по сути это позитивный шаг, в этом положении все же остается много неясностей.

Все доходы от нефти планируется депонировать в NDF, а средства из этого фонда ежегодно предоставлять правительству в рамках текущего бюджета правительства. Неясно, будут ли ассигнования NDF правительству рассматриваться как кредиты или как право правительства. Если реализован

³⁹ См.: Khajehpour B. Deep Data: A closer look at Iran's new Five-Year Development Plan. URL: <https://amwaj.media/article/deep-data-a-closer-look-at-iran-s-new-five-year-development-plan> (дата обращения: 01.08.2023)

будет последний вариант, то возникает вопрос об основании такого формата выплат.

7FYP также предлагает, что примечательно, ряд структурных изменений, среди которых создание министерства торговли отдельно от нынешнего министерства промышленности, горнодобывающей промышленности и торговли. Очевидной целью является обеспечение того, чтобы все вопросы внутренней и внешней торговли решались независимым органом.

При этом отмечается, что в целом, 7FYP представляет собой перечень целей, которые сменявшие друг друга правительства в целом достичь за последние десятилетия не смогли, так как не осуществлено сдерживание инфляции, обеспечение доступным жильем, создание рабочих мест, повышение эффективности предприятий⁴⁰.

В то же время стоит отметить, что иранский опыт антисанкционной деятельности и поддержки бизнеса может быть учтен лишь в части некоторых описанных выше инфраструктурных и геополитических преобразований.

С учетом имеющегося зарубежного опыта антисанкционной деятельности представляется возможным сформулировать ряд суждений по характеру санкций и некоторые предложения по релевантным антисанкционным мерам.

Одним из ключевых вызовов санкций, как представляется, является дестабилизация внешнеторговой деятельности.

В условиях членства России в ВТО, в условиях сохранения действия международных обязательств в сфере международной торговли, российские антисанкционные правовые меры должны основываться на нормах международных договоров и принципах международного права. При этом необходимо понимать, что санкции, как односторонние меры государств не основываются на положениях международных договоров.

Несмотря на уже сформировавшуюся практику применения

⁴⁰ См.: там же.

Федерального закона "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" от 08.12.2003 N 164-ФЗ некоторые его положения представляется целесообразным адаптировать к существующим реалиям: принцип взаимности можно было бы уточнить во второй статье закона, устанавливающей определения используемых в нем понятий, указав на то, что **взаимность** – это не только предоставление одним государством (группой государств) другому государству (группе государств) определенного режима международной торговли взамен предоставления вторым государством (группой государств) первому государству (группе государств) такого же режима, но и равнообъемное ограничение прав субъектов международной торговли в ответ на ограничение прав российских лиц – субъектов международной торговли;

В качестве еще одного важного тезиса антисанкционной риторики стоит отметить, что в условиях санкций особое значение приобретает законодательство в сфере интеллектуальной собственности, антимонопольное и таможенное законодательство, поскольку стабилизировать внешнеторговую деятельность, связанную с импортом товаров, по которым на рынке наблюдается недостаток, представляется возможным лишь посредством реализации комплексного правового режима параллельного импорта.

Сохраняются риски блокирования эффективного параллельного импорта товаров правообладателями в тех странах, из которых планируется импортировать соответствующие товары ввиду «самосанкций», - ограничительных или отказных мер, инициативно введенных отдельными компаниями по отношению к российским субъектам, российском рынке, различных затруднениях (нарушенные логистика, цепочки поставок, отсутствие прежних возможностей страхования и др.), запретах продажи товаров для экспорта на российский рынок (запрет на ввоз товаров в конкретную страну может быть реализован как обязательное условие первоначальных дистрибьютерских договоров, договоров поставки, как положение о заверениях и гарантиях, заверениях об обстоятельствах и др.), а

также о приостановлении обслуживания, сервисных программ, ограничении возможности активации и использования товаров в России. Решением обозначенных проблем видится применение механизмов санкционных оговорок, положений о возмещении потерь, использование возможностей ЕАЭС в контексте единого рынка ЕАЭС, а также инструментов ВТО, опосредующих свободу торговли.

Кроме того, необходима проработка договорных механизмов реализации ряда иных санкционных оговорок (в контексте заверений об обстоятельствах согласно ст. 431.2 ГК РФ, возмещения потерь согласно ст. 406.1 ГК РФ), учет положений законодательства об обстоятельствах непреодолимой силы (форс-мажор), согласно п. 3 ст. 401 ГК РФ.

Механизм антисанкционной оговорки, наряду с положениями об изменении и расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств, позволяет исключить влияние санкций на обязанность исполнения обязательств сторон. Антисанкционная оговорка предполагает исключение санкций из числа обстоятельств непреодолимой силы, а также указание в договоре на то, что санкции не освобождают от ответственности сторону, нарушившую обязательство. Необходимо учитывать, что российское законодательство, на нормативно-правовом уровне устанавливая положения о форс-мажоре, допускает договорные способы исключения конкретных обстоятельств (к которым могут относиться и возможные санкционные ограничения) из обстоятельств непреодолимой силы.