



# Санкции — как учесть риски в транзакционной работе

Сергей Крохалев

**Baker  
McKenzie.**

27 сентября 2018

# 1 Общие подходы



# Краткий обзор санкций



Основные санкции  
введены и администрируются:

(i) Президентом **США**,  
Управлением по контролю за  
иностранными активами США  
(OFAC)

(ii) **Европейским Союзом**



**«Контр-санкции» России**

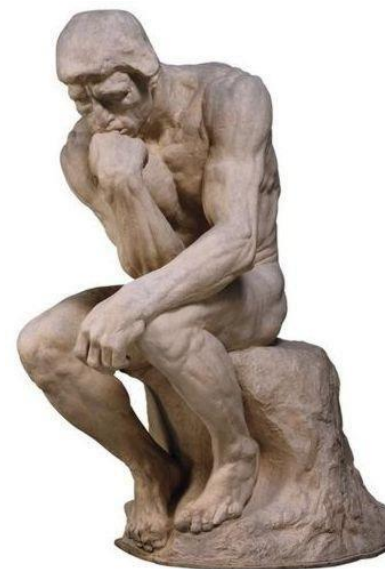
(*введены с 4 июня 2018 года*),  
конкретные инструменты в стадии  
проработки



проект закона РФ об уголовной  
ответственности за соблюдение  
санкций (*в Госдуме*)



**«Вторичные санкции»** – санкции,  
вводимые OFAC в отношении  
любых неамериканских лиц за  
осуществление деятельности,  
противоречащей санкционному  
режиму США



## Критерии применимости санкций к проекту

- 💡 страна инкорпорации партнера и его группы компаний / **местонахождение существенной части бизнеса**
- 💡 **валюта расчетов** по сделке / финансирования
- 💡 **место исполнения** контракта
- 💡 **общие IT платформы**



## ... и что еще важно не забыть?

- 🔒 **вовлеченность граждан ЕС / США** и иностранных граждан, имеющих статус резидентов США (*green card holders*), независимо от местонахождения, в работу по созданию и управлению проектом
- 🔒 **юрисдикция банков, привлекаемых для финансирования** проекта
- 🔒 **принятые партнером обязательства по финансовым документам (*covenants*)**



# Базовая оговорка о соблюдении законодательства

---

## Пример формулировки:

Каждая Сторона признает, что другая Сторона и ее Аффилированные лица подчиняются нормам действующего законодательства, действие которых распространяется на их соответствующие корпоративные структуры, которые могут включать нормы законодательства, касающиеся ... экспортного контроля, а также государственной и национальной безопасности. **Невзирая ни на какие положения настоящего Соглашения об обратном, ни одно положение не должно толковаться или применяться так, чтобы на какую-либо Сторону была возложена **обязанность совершить какие-либо действия или воздержаться от совершения каких-либо действий, запрещенных или наказуемых** применительно к находящимся под юрисдикцией США Лицам либо к находящимся под юрисдикцией РФ Лицам, включая действующие в США или РФ, соответственно, нормы в сфере контроля над внешнеторговой деятельностью, регулирование экономических санкций ...**

# Сегодня мы видим усложнение подхода



## Гарантии / *status quo*

Каждая сторона оценивает действующее санкционное регулирование и подтверждает, что оно **на текущий момент** не препятствует выполнению принятых ей обязательств по сделке



**Цель** – не позволить ссылаться в дальнейшем на уже существовавшие правила в обоснование отказа от выполнения контракта



## Sanctions Event

Обязанность незамедлительно **уведомить** [*\*если только не SDN*]

Подтверждение незаконности выполнения контракта **юридическим заключением** (срок ~1-3 недели)



**Переходный период** для снижения негативного влияния санкций – **обязанности сторон в этой связи** (срок ~1-9 месяцев). Например, получить лицензию, уступить права лицу, не затронутому санкциями

**Цель** – установить процедуру взаимодействия, снизив неопределенность



## Валюта

Зачастую стороны используют **валюту** «нейтральных» государств



# 2 Контекст совместных проектов – СП



# Что еще учесть в документах по сделке



## Комплаенс

Обязательство партнеров по СП обеспечить, чтобы **СП не заключало** какие-либо сделки или не **совершало** какие-либо иные **действия** (бездействия), которые могли бы повлечь **несоблюдение санкций** партнерами по СП или самим СП



## Назначения

Партнеры по СП не должны **предлагать кандидатуры** / назначать работников / **должностных лиц СП**, на которых наложены или с высокой вероятностью могут быть наложены санкции



В случае наступления риска полномочия назначенного лица должны быть незамедлительно прекращены



## Финансирование

**Замещающее финансирование** может предоставляться незатронутым санкциями участником, нередко **под повышенный процент**

- Возможность **вернуться в проект** позднее – с уступкой прав по займу
- При **продаже акций** новому инвестору он должен **приобрести права по займам**
- Какие **принципы распределения прибыли** (непропорционально / приоритетное погашение замещающих займов)?

*[\*внимательно  
если SDN]*



# Санкции бывают разные – как быть с SDN?

Если российский партнер по СП становится лицом, включенным в список «Граждан особой категории» («*Specially Designated National*», «**SDN**»), поле для взаимодействия резко сужается



Возможные механизмы в документах по сделке:

- (i) выход из СП путем продажи соответствующих акций/долей СП третьему лицу (снятие ограничений на выход и продажу акций)
- (i) опционы «колл» и «пут» И возможность уступки прав по опциону третьему лицу



Возможная продажа SDN всей либо части доли другому лицу – здесь необходима оценка на предмет обхода санкций

- *Управление СП, в котором один из партнеров (даже миноритарий) является SDN, может быть изначально серьезно затруднено*
- *Учитывать риск вторичных санкций при взаимодействии с SDN*



# Этап 1 – До входа в сделку

---

Оценка применимости санкций к партнеру по СП и к самому СП



Подтверждение status quo: оценка применимости санкций произведена, и согласованные обязательства партнеров СП санкций на нарушают



Предоставление гарантий, что сторонам не запрещено в силу санкций исполнять любые обязательства или пользоваться правами партнера СП



Согласование, что стороны не должны исполнять обязательства по транзакционным документам, если такое исполнение повлечет нарушение санкций



Такое неисполнение не должно признаваться нарушением обязательств соответствующей стороны



## Этап 2 – После введения санкций – Оценка воздействия

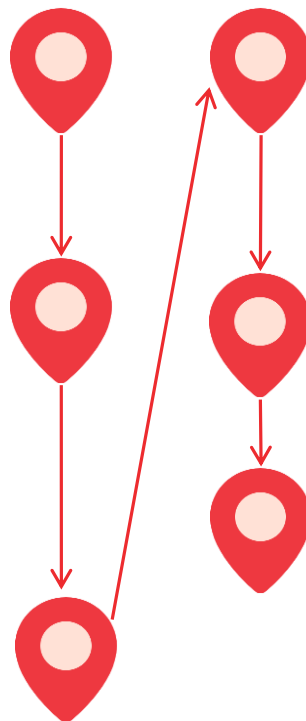
Оценка воздействия санкций  
на партнера по СП  
и на само СП

Право затронутого санкциями  
партнера незамедлительно  
прекратить исполнение  
обязательств

Уведомление о введении  
санкций\*



*[\*если только не SDN]*



Юридическое заключение  
признанной юридической  
фирмы

Обсуждение введения санкций\*

Получение затронутым  
санкциями партнером  
официального разрешения  
регулятора (лицензии), чтобы  
продолжить исполнять  
обязательства по  
транзакционным документам /  
минимизировать негативные  
последствия санкций /  
получить освобождение от  
санкционных запретов

## Этап 3 – После введения санкций – *Переходный период* (~ 1 – 3 года)

---

Кто будет предоставлять СП  
финансирование?



Размытие доли затронутого  
санкциями партнера СП  
(согласно оговоренной  
формуле)



Право затронутого санкциями  
партнера выйти из СП путем  
продажи акций/доли в СП  
третьему лицу



Право затронутого санкциями  
партнера реализовать самому,  
либо уступить право по опциону  
«пут»/«колл» в пользу третьего  
лица



Право незатронутого санкциями  
партнера реализовать опционы  
«пут»/«колл»



## Этап 4 – После окончания переходного периода

### *В силу истечения сроков переходного периода*

Право незатронутого санкциями партнера реализовать опционы «пут»/«колл»



Размытие доли затронутого санкциями партнера СП



Право затронутого санкциями партнера реализовать самому либо уступить право по опциону «пут»/«колл» в пользу третьего лица



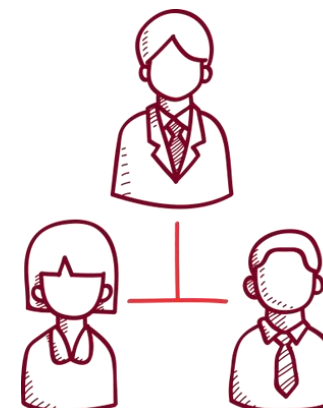
Право затронутого санкциями партнера выйти из СП путем продажи акций/доли в СП третьему лицу



### *В силу снятия санкций*



Механизм возврата в проект





\*ЗСП – Затронутый санкциями партнер  
\*\*НЗСП – Незатронутый санкциями партнер

# Последствия введения санкций – этапы



[\*если только не SDN]

# Спасибо за внимание!



**Сергей Крохалев**

Партнер

Бейкер и Макензи - Си-Ай-Эс, Лимитед

Россия, 125047 Москва

улица Лесная, 9

Белые Сады, 10 этаж

Прямой: +7 495 787 2703

Тел.: +7 495 787 2700

Мобильный: +7 903 140 2766

[sergey.krokhalev@bakermckenzie.com](mailto:sergey.krokhalev@bakermckenzie.com)

[www.bakermckenzie.com](http://www.bakermckenzie.com)

# Baker McKenzie.

