Association of European Businesses

AEB North-Western Regional Committee

"RISK-BAROMETER: RESPONSIBILITY OF BUSINESS AND MANAGERS IN RUSSIA"

27 March, 2018

Stockholm School of Economics
St. Petersburg

Association of European Businesses

Andreas Bitzi,

Chair of the AEB NWRC

Opening Remarks

Association of European Businesses

Pavel Ryumin,

Allianz IC OJSC

БАРОМЕТР РИСКОВ 2018

КЛЮЧЕВЫЕ РИСКИ ДЛЯ БИЗНЕСА И ДИРЕКТОРОВ

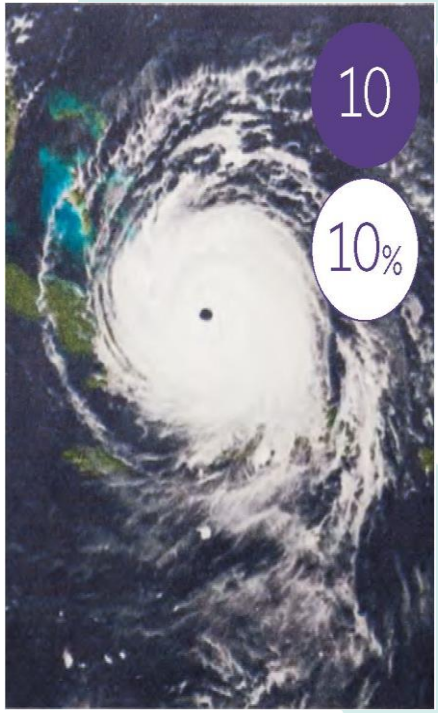
АО СК «Альянс» / Павел Рюмин
Санкт-Петербург / 27.03.2018

Allianz

МЕТОДОЛОГИЯ СОСТАВЛЕНИЯ БАРОМЕТРА РИСКОВ ALLIANZ

1,911
РЕСПОНДЕНТОВ
80 СТРАН
22 ОТРАСЛИ

Allianz

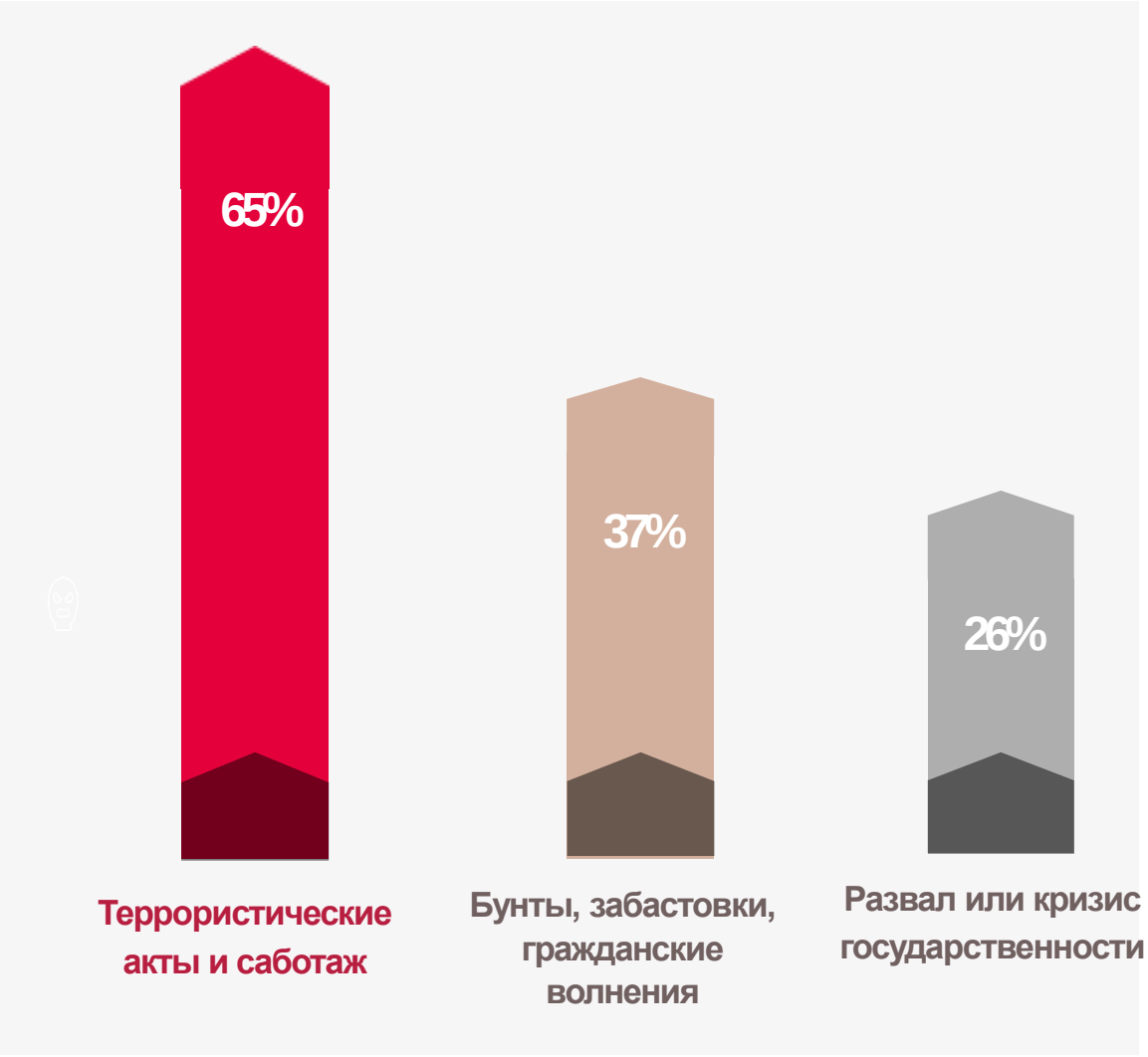


Изменения климата/ повышение изменчивости погоды - 10% (новый)

Политически риски и насилие - 11%

Репутационный ущерб или снижение ценности бренда – 13%

КАКИЕ ПОЛИТИЧЕСКИЕ РИСКИ И ПРОЯВЛЕНИЯ НАСИЛИЯ ВЫЗЫВАЮТ НАИБОЛЬШЕЕ БЕСПОКОЙСТВО У КОМПАНИЙ?

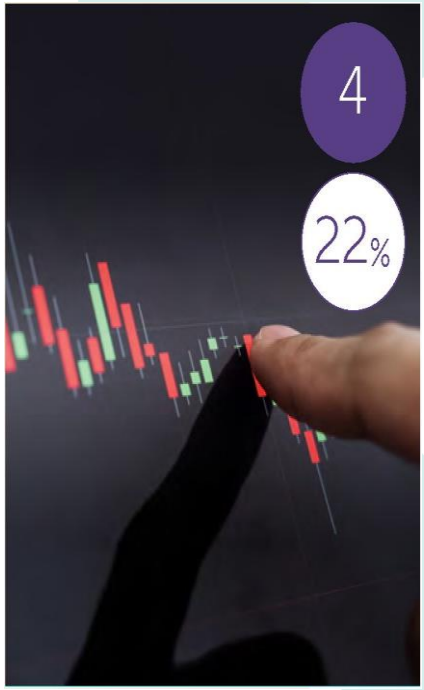


Новые технологии - 15% (новый)

Пожар, взрыв - 20%

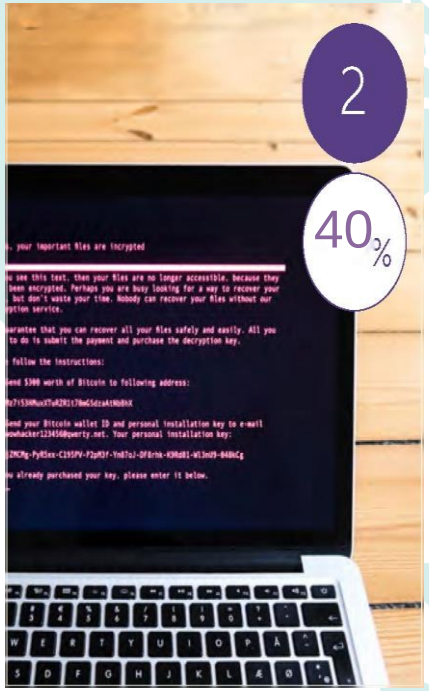
Изменения в законодательных и нормативных актах – 21%

НОВЫЕ ТЕХНОЛОГИИ



Изменения рыночной ситуации (например, волатильность, ужесточение конкуренции, новые игроки, стагнация рынка) – 22%

Стихийные бедствия (например, буря, наводнение, землетрясение) - 30%



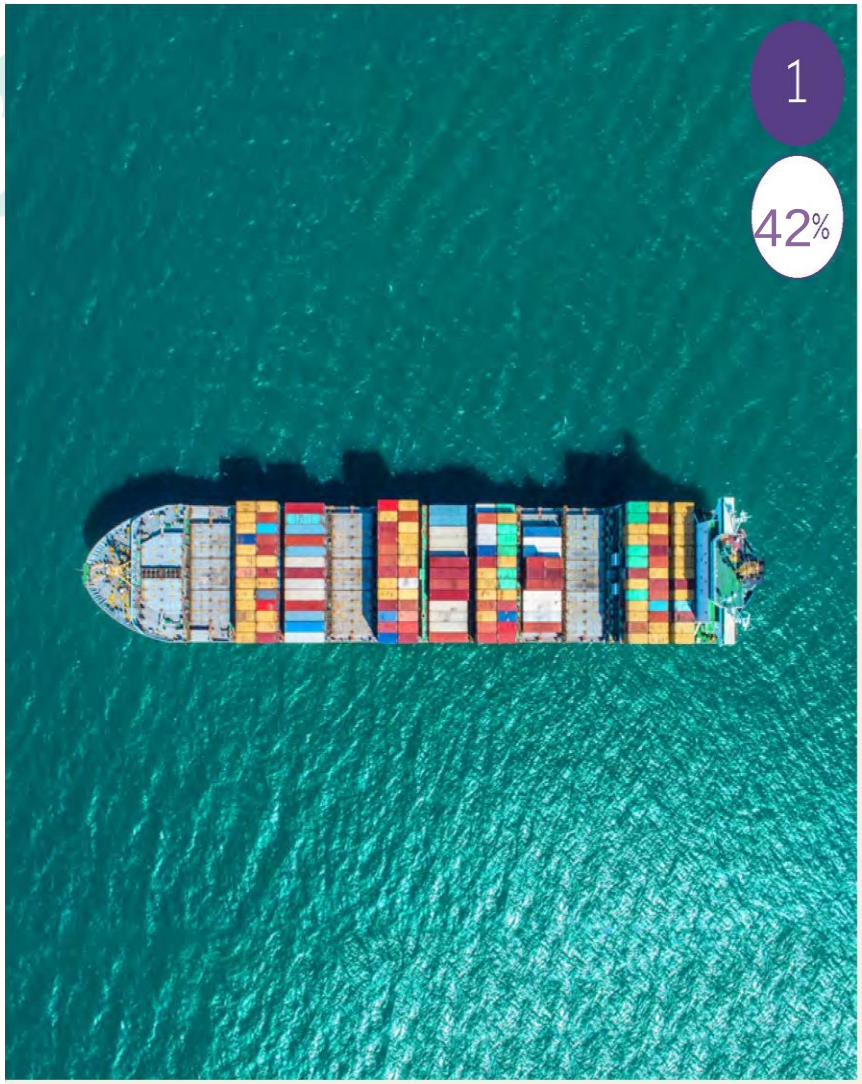
Кибер – инциденты (например, кибер-преступления, отказы ИТ, нарушение целостности данных) – 40%

КИБЕР-ИНЦИДЕНТЫ

КИБЕР - АТАКИ

НАРУШЕНИЕ ЦЕЛОСТНОСТИ ДАННЫХ

ПЕРЕРЫВ В ПРОИЗВОДСТВЕ, СВЯЗАННЫЙ С КИБЕР-ИНЦИДЕНТАМИ

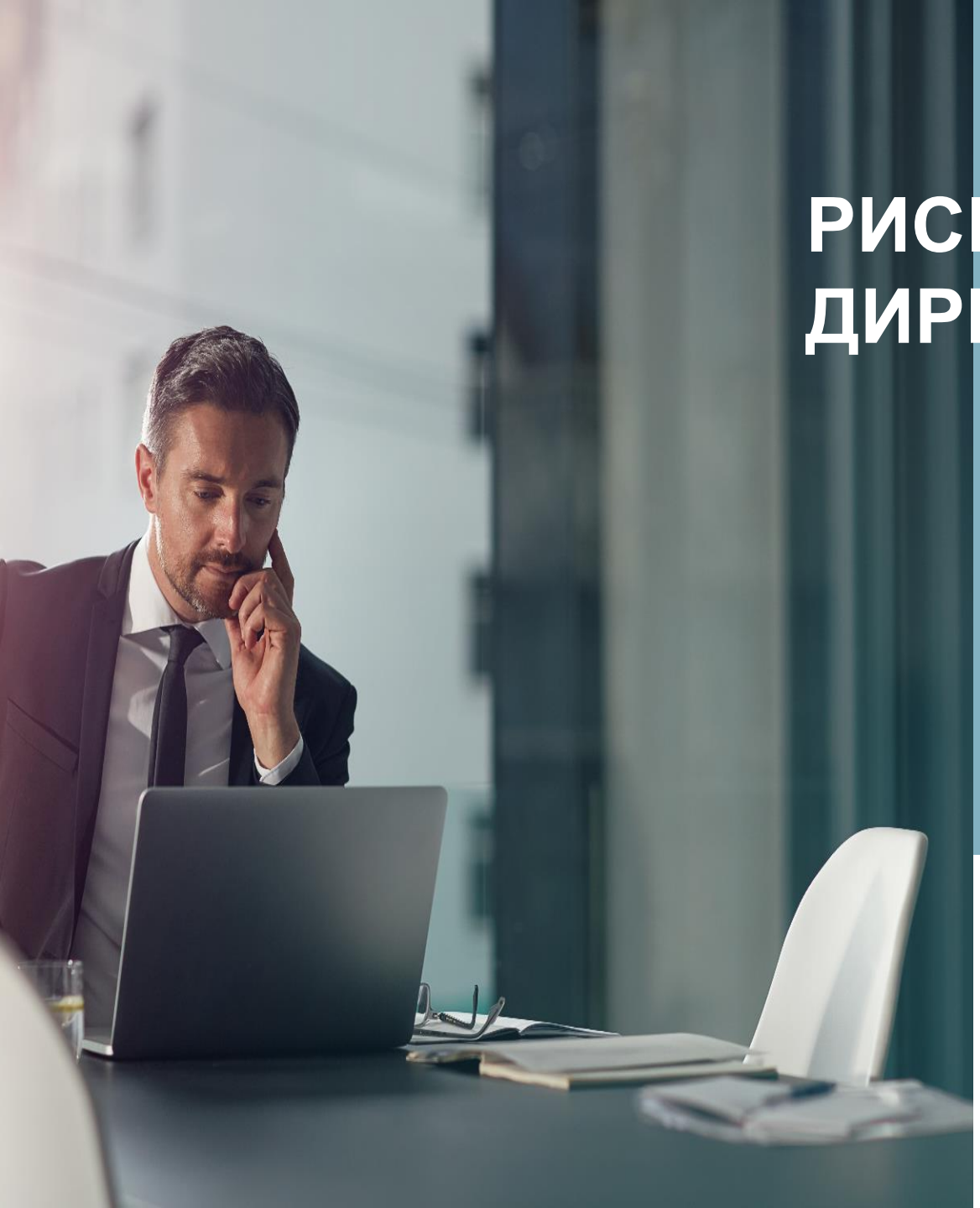


Перерыв в производстве

(включая разрыв цепочек поставок) - 42%

ВЛИЯНИЯ КАКИХ ПРИЧИН ПЕРЕРЫВА В ПРОИЗВОДСТВЕ КОМПАНИИ БОЯТСЯ БОЛЬШЕ ВСЕГО

Перерыв в производстве является самым значительным риском для компаний уже 6 лет подряд



РИСКИ ДИРЕКТОРОВ

Директора и лица, принимающие решения несут ответственность перед обществом за убытки, причиненные обществу их виновными действиями (бездействием)

Allianz

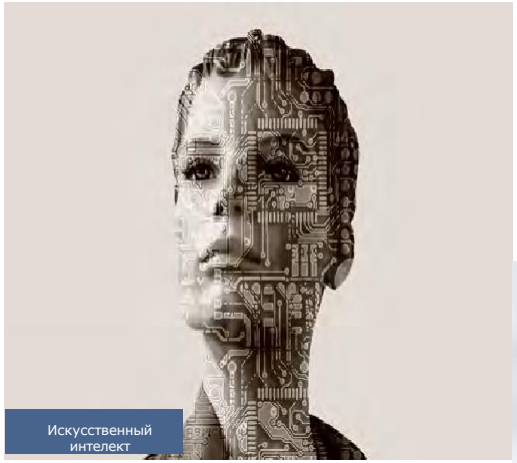
Кто может предъявить претензии?

Внешние требования

Внутренние требования

БУДУЩИЕ РИСКИ

- Кибер-инциденты
- Новые технологии
- Изменения климата


Искусственный интелект

Смарт-фабрики и цифровые цепочки поставок

Автоматические машины

Интернет-технологии

ЧТО НА РИСК-БАРОМЕТРЕ?

01 ПЕРЕРЫВ В ПРОИЗВОДСТВЕ (42%)

02 КИБЕР-ИНЦИДЕНТЫ (40%)

03 СТИХИЙНЫЕ БЕДСТВИЯ (30%)

04 ИЗМЕНЕНИЯ РЫНОЧНОЙ СИТУАЦИИ (22%)

0 ИЗМЕНЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА (21%)

06 ПОЖАР,ВЗРЫВ (20%)

07 НОВЫЕ ТЕХНОЛОГИИ (15%)

08 РЕПУТАЦИОННЫЙ УЩЕРБ (13%)

09 ПОЛИТИЧЕСКИЕ РИСКИ (11%)

1 ИЗМЕНЕНИЯ КЛИМАТА (10%)

КОНТАКТЫ

Рюмин

Павел Александрович

Директор по корпоративному страхованию АО СК «Альянс»

+7 812 718 4044, доб.5627

+7 921 743 3571

e-mail: pavel.ryumin@allianz.ru

www.allianz.ru

Association of European Businesses

Evgeny Gurchenko,

Egorov Puginsky Afanasiev & Partners

АДВОКАТСКОЕ БЮРО | ЕГОРОВ ПУГИНСКИЙ АФАНАСЬЕВ И ПАРТНЕРЫ

Реформа субсидиарной ответственности контролирующих лиц при банкротстве

Евгений Гурченко, старший юрист, руководитель судебно-арбитражной практики

26.03.2018

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Предыстория: путь к упрощению привлечения к ответственности

- Появление первой практики о привлечении контролирующих лиц к субсидиарной ответственности начинает появляться только **в 2003 – 2004 годах** (как правило, только отрицательная);
- Федеральный закон от 28.04.2009 № 73-ФЗ – значительные изменения ст. 10 ЗоН, направленные на облегчение возможности привлечения лиц к субсидиарной ответственности;
- Федеральный закон от 28.06.2013 № 134-ФЗ – новая редакция статьи 10 ЗоН с установлением ряда презумпций, когда вина контролирующих лиц предполагается;
- Федеральный закон от 28.12.2016 № 488-ФЗ – значительная переработка ст. 10 ЗоН в части процессуальных вопросов;
- **Федеральный закон от 29.07.2017 № 266-ФЗ – полная переработка норм о субсидиарной ответственности и введение главы 3.2 ЗоН.**

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Текущее состояние: данные статистики*

62 млрд рублей

судами взыскано в 2017 году

18%

заявлений о привлечении к субсидиарной ответственности удовлетворяются арбитражными судами в 2017 году

495

человек привлечено к субсидиарной ответственности в 2017 году

440 млн рублей

средний размер ответственности одного контролирующего лица

* Согласно данным Федресурса.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 1. Уточнение понятия контролирующего лица

- Как и в предыдущей редакции Закона о несостоятельности контролирующим лицом признается такое лицо, которое имеет **право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника.**

- **Однако:** теперь устанавливается презумпция наличия контроля и у лиц, которые извлекают выгоду из незаконного или недобросовестного поведения руководства компании.
- **Кроме того**: в качестве лиц, имеющих возможность определять действия должника прямо названы: главные бухгалтеры или финансовые директора.
- При этом сохранилась открытость перечня оснований для признания лица контролирующим, в перспективе позволяющая судам вырабатывать дополнительные критерии для признания лица контролирующим.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 2. Иммунитет для миноритариев

Иммунитет от признания контролирующими лицами вводится в отношении ***миноритариев***, связь которых с компанией ограничивается исключительно прямым владением ***менее чем 10% уставного капитала юридического лица и получением обычного дохода, связанного с этим владением***.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 3. Введение новых доказательственных презумпций

Законодатель расширяет перечень обстоятельств, при наличии которых презюмируется причинно-следственная связь между действиями контролирующего лица и невозможностью полного погашения требований кредиторов:

- документы, хранение которых являлось обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации об акционерных обществах, о рынке ценных бумаг, об инвестиционных фондах, об обществах с ограниченной ответственностью, о государственных и муниципальных унитарных предприятиях к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют либо искажены;

- на дату возбуждения дела о банкротстве в Единый государственный реестр юридических лиц и (или) в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц **не внесены подлежащие обязательному внесению сведения либо внесены недостоверные сведения о юридическом лице**;

- должник стал отвечать признакам неплатежеспособности не вследствие действий и (или) бездействия контролирующего лица, **однако после этого оно совершило действия и (или) бездействие, существенно ухудшившие финансовое положение должника**.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 4. Введение новых доказательственных презумпций

- **Если уполномоченное лицо не исполнило обязанность по подаче заявления должника в арбитражный суд**, на него возлагается бремя доказывания отсутствия причинной связи между невозможностью удовлетворения требований кредитора и нарушением данной обязанности;

- **Если лицо по неуважительным причинам не предоставило отзыв на заявление о привлечении его к субсидиарной ответственности или возражения оказались явно неполными**, бремя доказывания отсутствия оснований для привлечения к субсидиарной ответственности может быть возложено на это лицо.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 5. «Сделка со следствием»

«Сделка со следствием»: Законом предусматривается новое правило, согласно которому контролирующее лицо освобождается от субсидиарной ответственности или ее размер может быть уменьшен, если указанное лицо представит доказательства того, что:

- оно осуществляло функции органа управления номинально

и

- благодаря предоставленным этим лицом сведениям установлено фактически контролировавшее должника лицо и (или) обнаружено скрывавшееся им имущество.

Для освобождения от ответственности или уменьшения ее размера необходимо выполнение обоих указанных условий.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 6. Методы мотивации: новый бонус управляющего

Новый бонус АУ:

Законом предусмотрено, что арбитражный управляющий, подавший заявление о привлечении к субсидиарной ответственности контролирующего лица, теперь сможет **получить 30% средств**, поступивших в конкурсную массу в связи с привлечением контролирующего лица к субсидиарной ответственности.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 7. Распоряжения правом требования

Введена прямая норма о том, что кредиторы имеют право выбора способа распоряжения своим правом требования к контролирующему лицу:

- взыскать долг самому,
- продать право требования на торгах

или

- уступить его другому кредитору.

В случае, если кредитор не реализует свое право на выбор такого способа, в качестве общего правила **применяется именно продажа права требования на торгах.**

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Шаг 8. Заключение мирового соглашения

Прямо предусмотрено право контролирующих лиц заключать мировое соглашение с кредиторами, но при следующих условиях:

- Соглашение может быть утверждено арбитражным судом **только при раскрытии контролирующим лицом сведений об имуществе в размере, достаточном для исполнения соглашения**.

- Соглашение может быть утверждено только **в отношении всех лиц** на стороне лица, подавшего заявление о привлечении к ответственности, и в отношении всех лиц на стороне лица, привлекаемого к ответственности (п. 3 ст. 61.21 Закона о банкротстве).

- Требуется **единогласное одобрение** условий мирового соглашения всеми лицами на стороне лица, подавшего заявление о привлечении к ответственности.

- Однако положение о прекращении обязательств ответчика путем прощения всего долга или его части, понижения очередности исполнения требований отдельного кредитора может быть включено в мировое соглашение **только по согласию данного кредитора**.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Привлечение контролирующих лиц к ответственности вне рамок дела о банкротстве

В случае если заявление о привлечении к субсидиарной ответственности подано после прекращения конкурсного производства и по результатам завершения процедуры банкротства не удовлетворены требования более чем одного лица, имеющего право на подачу заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, к рассмотрению заявления применяются следующие особенности:

- в заявлении должен быть указан круг лиц, заинтересованных в привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности;

- заявление рассматривается по правилам рассмотрения дел о защите прав и законных интересов группы лиц (глава 28.1 АПК РФ) независимо от количества присоединившихся к требованию лиц;

- предложение о присоединении к заявлению может быть сделано путем включения сообщения об этом в Единый федеральный реестр сведений о банкротстве;

- в решении о привлечении лица к субсидиарной ответственности указывается сумма, взысканная в интересах каждого отдельного кредитора, и очередность погашения их требований;

- выдавая исполнительные листы на принудительное исполнение решения о привлечении контролирующих должника лиц к субсидиарной ответственности, арбитражный суд помимо сведений о сумме, подлежащей выплате каждому кредитору, указывает очередность погашения требования каждого кредитора.

Кроме того, в случае возникновения необходимости заслушать мнения сторон при разрешении вопроса о принятии обеспечительных мер суд проводит отдельное судебное заседание ***с извещением и вызовом сторон*** в порядке, предусмотренном АПК РФ.

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

Срок давности и действие поправок во времени

- Заявление о привлечении лиц к субсидиарной ответственности может быть подано **в течение 3 лет** со дня, когда лицо, имеющее право на подачу такого заявления, **узнало или должно было узнать** о наличии оснований для привлечения к субсидиарной ответственности, но не позднее 3 лет со дня признания должника банкротом и **не позднее 10 лет** со дня, когда **имели место действия и (или) бездействие, являющиеся основанием для привлечения к ответственности**.

- Поправки вступили в силу **30 июля 2017 года**. Их действие распространяется **на заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, поданные с 1 июля 2017 года.**

Положения, связанные с рассмотрением заявлений о привлечении контролирующих лиц к субсидиарной ответственности **после признания должника банкротом**, применяются к заявлениям, **если процедуры конкурсного производства прекращены после 1 сентября 2017 года.**

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный документ подготовлен в информационных и образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. Бюро не несет ответственности за любые неблагоприятные последствия использования настоящего документа любыми лицами.

АДВОКАТСКОЕ БЮРО | ЕГОРОВ ПУГИНСКИЙ АФАНАСЬЕВ И ПАРТНЕРЫ

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

191186, Россия, Санкт-Петербург,
Невский пр., 24, офис 132,
Тел.: +7 (812) 332 96 81
Факс: +7 (812) 322 96 82
www.epam.ru

Евгений Гурченко,
старший юрист, руководитель
судебно-арбитражной практики,
evgeny_gurchenko@epam.ru

© Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры

Данный материал подготовлен исключительно в информационных и/или образовательных целях и не является юридической консультацией или заключением. «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры», его руководство, адвокаты и сотрудники не могут гарантировать применимость такой информации для ваших целей и не несут ответственности за ваши решения и связанные с ними возможные прямые или косвенные потери и/или ущерб, возникшие в результате использования информации или какой-либо ее части, содержащейся в данных материалах.

Association of European Businesses

Wilhelmina Shavshina,

DLA Piper

DLA PIPER

ТАМОЖЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ. РИСКИ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ В ПРОФИЛЬ И В АНФАС

Вильгельмина Шавшина

27 марта 2018 г.

14 декабря 2017 года

Содержание

- Оценка рисков в таможенных правоотношениях
- Ответственность по УК РФ
- Рассмотрение практических кейсов (недекларирование товара и нарушение таможенной процедуры)
  - Описание ситуации
  - Нормативная база
  - Ответственность по КоАП РФ
  - Минимизация рисков
- Рекомендации

Оценка рисков в таможенных правоотношениях

1. Риск довзыскания таможенных платежей и пеней
2. Риск привлечения Компании к административной ответственности
3. Риск привлечения генерального директора и лиц компании, занимающихся вопросами ВЭД, к уголовной ответственности

Ответственность по УК РФ

Уголовный кодекс РФ (статья 194)*	
Уклонение от уплаты таможенных платежей в крупном размере (более 2 млн.рублей)	Штраф в размере от 100 до 500 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 года до 3 лет, либо обязательными работами на срок до 480 часов, либо принудительными работами на срок до 2 лет, либо лишением свободы на тот же срок
Уклонение от уплаты таможенных платежей, совершенное в особо крупном размере (более 6 млн. рублей)	Штраф в размере от 300 до 500 тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 2 до 3 лет, либо принудительными работами на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового, либо лишением свободы на срок до 5 лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет или без такового
При ОГ – лишение свободы от 7 до 12 лет	

Ответственность по УК РФ

- Отнесение деяния к уклонению от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ) в особо крупном размере - если сумма неуплаченных таможенных платежей превышает установленный законодательством "порог" (свыше 6 млн. рублей)
- Деяние, выразившиеся в неуплате таможенных платежей в особо крупном размере в соответствии с пунктом 3 статьи 15 УК РФ относятся к преступлениям средней тяжести
- Осуществляется путем привлечения физических лиц (сотрудников компании) к уголовной ответственности.
- Согласно пункту 1 статьи 78 УК РФ лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истек **срок давности**, который для преступления средней тяжести установлен как **6 лет после совершения преступления.**

Практический кейс № 1 – Недекларирование товара

ОПИСАНИЕ СИТУАЦИИ

- Иностранная компания X внесла вексель на сумму несколько млн. рублей в качестве вклада в уставной капитал российской компании Y
- Акт приема-передачи векселя был подписан за пределами РФ
- С 2008 по 2012 годы вексель физически хранился в офисе российской компании Y и он был учтен в Книге учета векселей
- Вексель был погашен в 2012 году и был передан обратно иностранной компании X
- Сведения о способе перемещения векселя через границу у российской компании Y отсутствуют
- Налоговый орган инициировал проверку, в рамках которой были запрошены документы, подтверждающие факт декларирования векселя при его ввозе в Россию и вывозе из России

Практический кейс № 1 – Недекларирование товара

Нормативное регулирование

- Вексель – это товар, который с точки зрения таможенного законодательства, подлежит декларированию
- Обязанность по декларированию возложена на российскую компанию
- Обязанность по уплате таможенных платежей наступила
- Срок уплаты таможенных платежей при незаконном перемещении – день пересечения товаром таможенной границы, а если такой день не установлен – день выявления факта такого перемещения

Практический кейс № 1 – Недекларирование товара

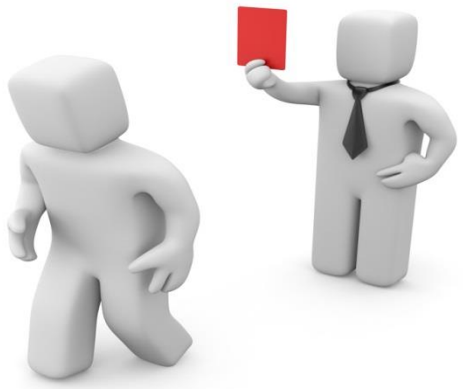
- Ответственность по КоАП РФ

Нарушение	Статья	Санкция (юридические лица)
Недекларирование товаров, подлежащих таможенному декларированию	ч. 1 ст. 16.2 КоАП РФ	Наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от 1/2 до двукратного размера стоимости товаров, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой либо конфискацию предметов административного правонарушения

Практический кейс № 1 – Недекларирование товара

Ответственность по КоАП РФ

- Рассматриваемое деяние выражается в виде недекларирования векселя при его пересечении таможенной границы Российской Федерации
- Деяние не имеет признаки длящегося правонарушения, в связи с чем сроки привлечения к административной ответственности рассматриваются как пресекательные (2 года с момента совершения АП).
- Позиция ФТС России (письмо ФТС России от 12.07.2005 № 01-06/23399 «Об отнесении административных правонарушений к длящимся») - таможенным органам следует руководствоваться пунктом 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5



Практический кейс № 1 – Недекларирование товара

Минимизация рисков.

- Не следует самостоятельно не обращаться в таможенный орган с заявлением о выявлении факта недекларирования векселя при его перемещении через границу.
- В случае, если таможенному органу станет известно о том, что вексель пересекал таможенную границу, то компании следует:
  - не придерживаться позиции о том, что Компании ничего не известно о том, каким образом вексель перемещался через таможенную границу.
  - ссылаться на истечение установленных сроков по хранению документов по таможенному оформлению в компании.
  - обращать внимание таможенного органа на истечение сроков давности по привлечению компании и лиц к ответственности.
- Для минимизации риска довзыскания таможенных платежей предложено рассмотреть вариант доказывания таможенному органу (если компания будет иметь возможность знать, что в отношении ее ведется проверка/таможенный контроль), что дата пересечения векселями таможенной границы известна.

Практический кейс № 2 – Нарушение процедуры свободной таможенной зоны

Описание ситуации

- Российская компания X заключила договоры на выполнение работ по строительству терминала с компаниями Y и Z, которые ввозили на территорию СЭЗ иностранный товар.
- Компания Y, являясь иностранной организацией, имеющей зарегистрированный филиал на территории СЭЗ, приобретала товар у импортных компаний, которые не включены в Реестр резидентов ОЭЗ, а являются исключительно юридическими лицами, зарегистрированными в области.
- Товар ввозился импортерами под таможенную процедуру СТЗ с применением таможенных льгот.
- При продаже и вывозе компанией Y товара с территории СЭЗ за ее пределы процедура СТЗ не была завершена.

Практический кейс № 2 – Нарушение процедуры свободной таможенной зоны

Применимые нормы законодательства

- Процедура СТЗ предусматривает размещение и использование товаров в пределах территории СЭЗ
- В отношении товаров, помещенных под СТЗ допускаются передача прав владения, использования и распоряжения товарами
- Действие СТЗ должно быть завершено до вывоза товаров с территории СЭЗ
- При завершении СТЗ декларантом может быть лицо, ранее ввозившее товар, а также иные лица
- Ответственность за несоблюдение условий и требований таможенной процедуры несет декларант

Практический кейс № 2 – Нарушение процедуры свободной таможенной зоны

- Ответственность по КоАП РФ

Нарушение	Статья	Санкция (юридические лица)
Пользование или распоряжение товарами в нарушение таможенной процедуры, под которую они помещены	ч. 2 ст. 16.19.	штраф от 50% до 200% стоимости товаров, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой либо конфискация предметов
Недекларирование товаров, подлежащих таможенному декларированию	ч. 1 ст. 16.2.	штраф от 50% до 200% стоимости товаров, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой либо конфискация предметов
Несоблюдение запретов и (или) ограничений на ввоз товаров	ст. 16.3.	штраф от 50,000 руб. до 300,000 руб. товаров, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой либо конфискация предметов
Незаконные пользование товарами, их приобретение, хранение либо транспортировка	ст. 16.21.	штраф от 50% до 200% стоимости товаров, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой либо конфискация предметов

Практический кейс № 2 – Нарушение процедуры свободной таможенной зоны

Минимизация рисков

- проработка правовой аргументации в части неприменения административной и уголовной ответственности в связи со внесением в закон об ОЭЗ изменений, в соответствии с которыми локация терминала в акватории моря входит в состав ОЭЗ
- в связи с тем что обязанность по уплате таможенных платежей остаётся неисполненной, рекомендовано уплатить таможенные платежи со стороны импортеров в целях приостановление контроля таможенных и правоохранительных органов в отношении подрядчиков (которые фактически вывозили товар с территории ОЭЗ)
- рекомендовано подрядчикам самостоятельно не направлять каких-либо официальных запросов/писем в таможенные органы и не предпринимать иных действий по собственной инициативе

Рекомендации

Полноценная оценка существа коммерческих отношений в контексте таможенного регулирования на предмет наличия публичной обязанности по уплате таможенных платежей.

Включая анализ:

- Наличия статуса субъекта обязанности
- Наличия предмета и объекта обязанности
- Объема обязанности
- Наступления срока исполнения / перехода обязанности

Контактная информация

DLA PIPER

ВИЛЬГЕЛЬМИНА ШАВШИНА
Советник, руководитель практики внешнеторгового регулирования, к.ю.н.
+7 495 221 4400
+7 812 448 7200
wilhelmina.shavshina@dlapiper.com

Association of European Businesses

Vsevolod Krylov,

Stockholm School of Economics

Association of European Businesses

Принятие решений в условиях рисков и неопределённостей

РИСК-БАРОМЕТР: ОТВЕТСТВЕННОСТЬ БИЗНЕСА И УПРАВЛЕНЦЕВ В РОССИИ

Основа принятия решений

Решение нужно для достижения цели

Принятие решения – это выбор из нескольких альтернатив в условиях:

- определённости,
- риска,
- неопределённости

Основа принятия решений

Опыт

Интуиция

Точные данные

Основа принятия решений

Опыт является следствием ряда конкретных событий и

проявляется в наборе алгоритмов действий

Интуиция – постижение истины без научного анализа или нахождение решения без осознанных логических связей

проявляется в игнорировании сигналов, противоречащих ей

Формула Дюпона

$$r_a = r_s * K_{об} * A_{об\ ср}$$

$r_a = P / A$ – рентабельность активов,

$r_s = P / S$ – рентабельность продаж,

$K_{об} = S / A_{об}$ – коэффициент оборота оборотных средств,

$A_{об\ ср} = A_{об} / A$ – удельный вес оборотных средств.

Цифры – наркотик!

Точные данные подбираются на основании опыта и интуиции и являются нашим способом искажения действительности.

Таким образом, главный источник неопределённости и риска – мы сами.

Стандартный принцип принятия решений – как событие –

следствие единичной петли мышления.

Переход к двойной петле мышления

Или переход к процессному принятию решений через

- конструктивный конфликт
- вовлечение персонала в обсуждения
- правильные формулировки задач

Крис Аргирис, «Как научить учёного»
http://www.top-personal.ru/issue.html?4722

Всеволод Крылов,
Стокгольмская Школа Экономики

vsevolod.krylov@sserussia.org

Association of European Businesses

COFFEE-BREAK

Association of European Businesses

Mikhail Kapitonov,

Nordea Bank

Nordea
MARKETS

Финансовые риски: как повысить устойчивость бизнеса

27 марта 2018

Финансовые риски

1. **Кредитный риск** – Default risk – риск неисполнения обязательств контрагентом.

2. **Риск ликвидности** – Cashflow profile – контроль за совпадением сроков по активам и пассивам компании, а также Risk appetite – избегание кризисов на рынке, Interest cost – оптимизация расходов на заимствование.

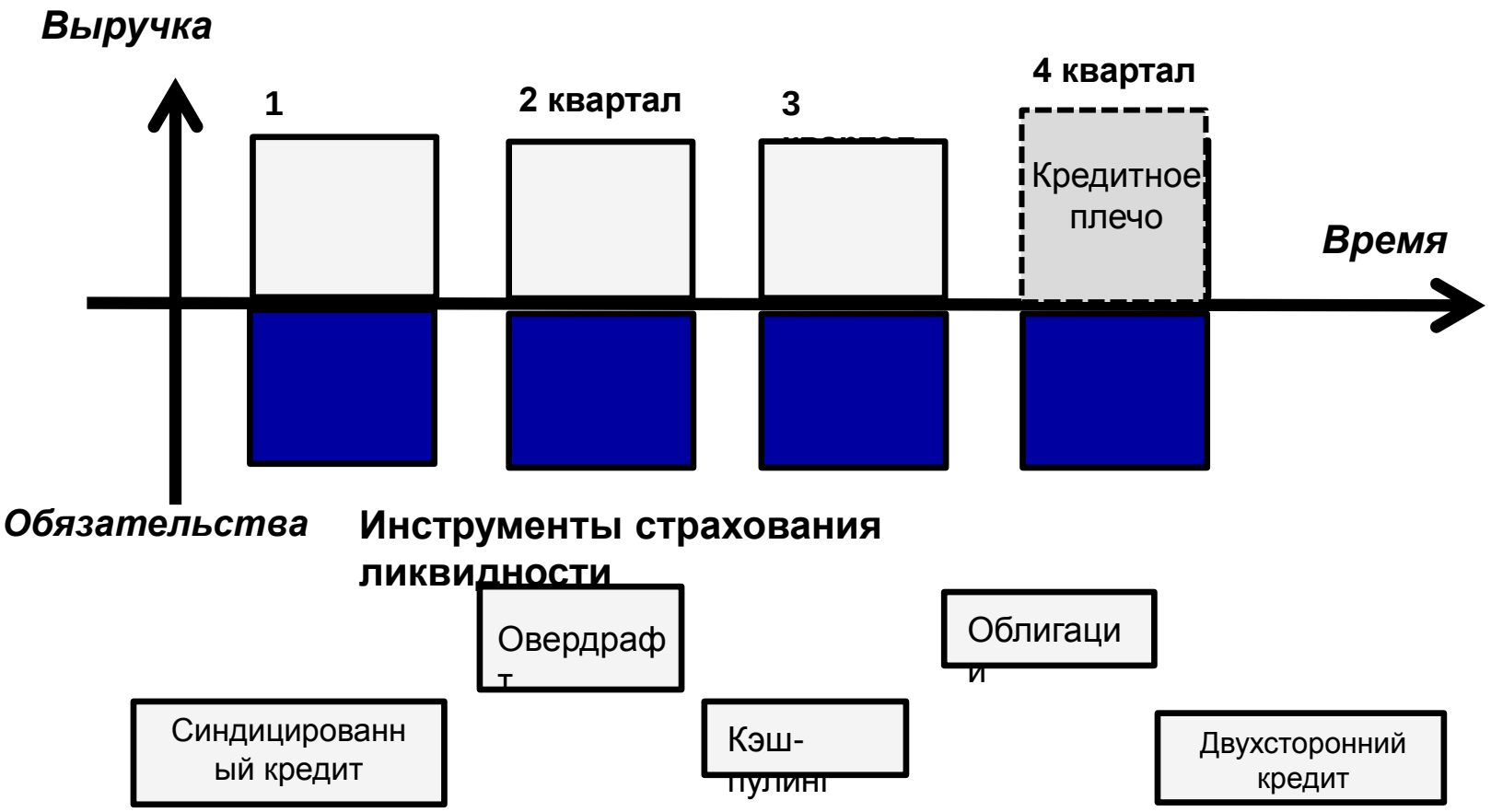
3. **Рыночный риск** (валютный и процентный) – Currency and IR Risk – негативное воздействие рыночных рисков на все финансовые сферы деятельности компании.

Кредитные риски клиентов и контрагентов

Кого анализируем:		
Корпорации-клиенты	**Банки-партнеры**	**Страховые компании**
Чем рискуем:		
Дебиторская задолженность	Средства на счетах, гарантии, пр.	Страховое покрытие

Модель	Описание
Экспертная	Основана всецело на экспертном мнении риск-менеджера
Скоринговая	Зачастую оцениваются количественные и/или качественные показатели клиента/контрагента по утвержденной шкале
Shadow model	Используются внешние рейтинги от рейтинговых агентств. Заимствуется информация о шкалах и вероятностях дефолта
Статистическая	При наличии достаточного объема статистики вычисляется вероятность наступление негативного риск-события. Big-data модели

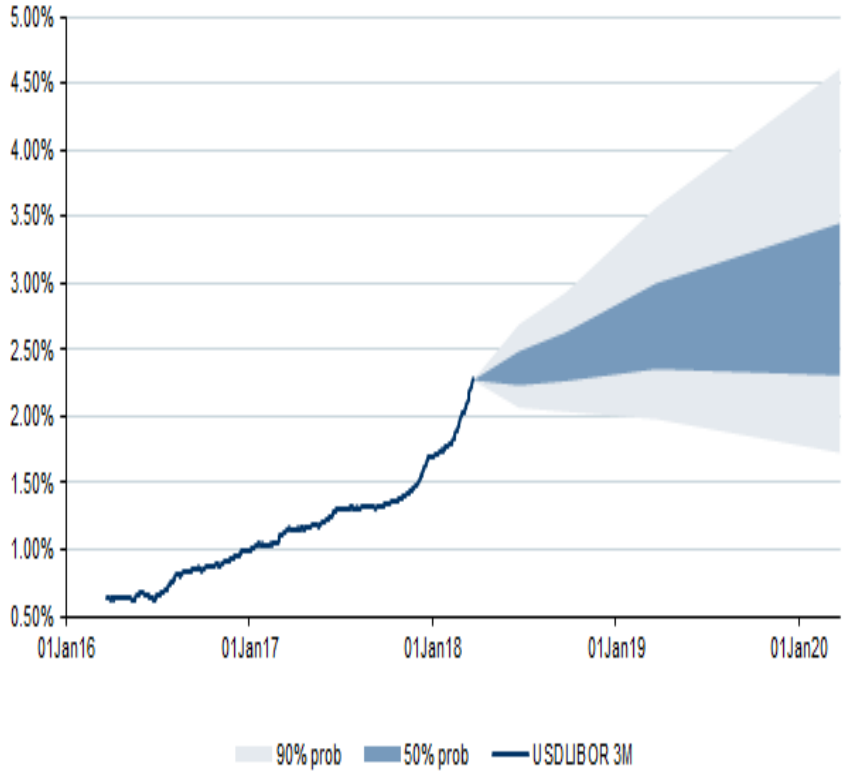
Риск потери денежной ликвидности



Основным способом снижения риска ликвидности является наличие у CFO достаточного набора инструментов денежной ликвидности.

Nordea

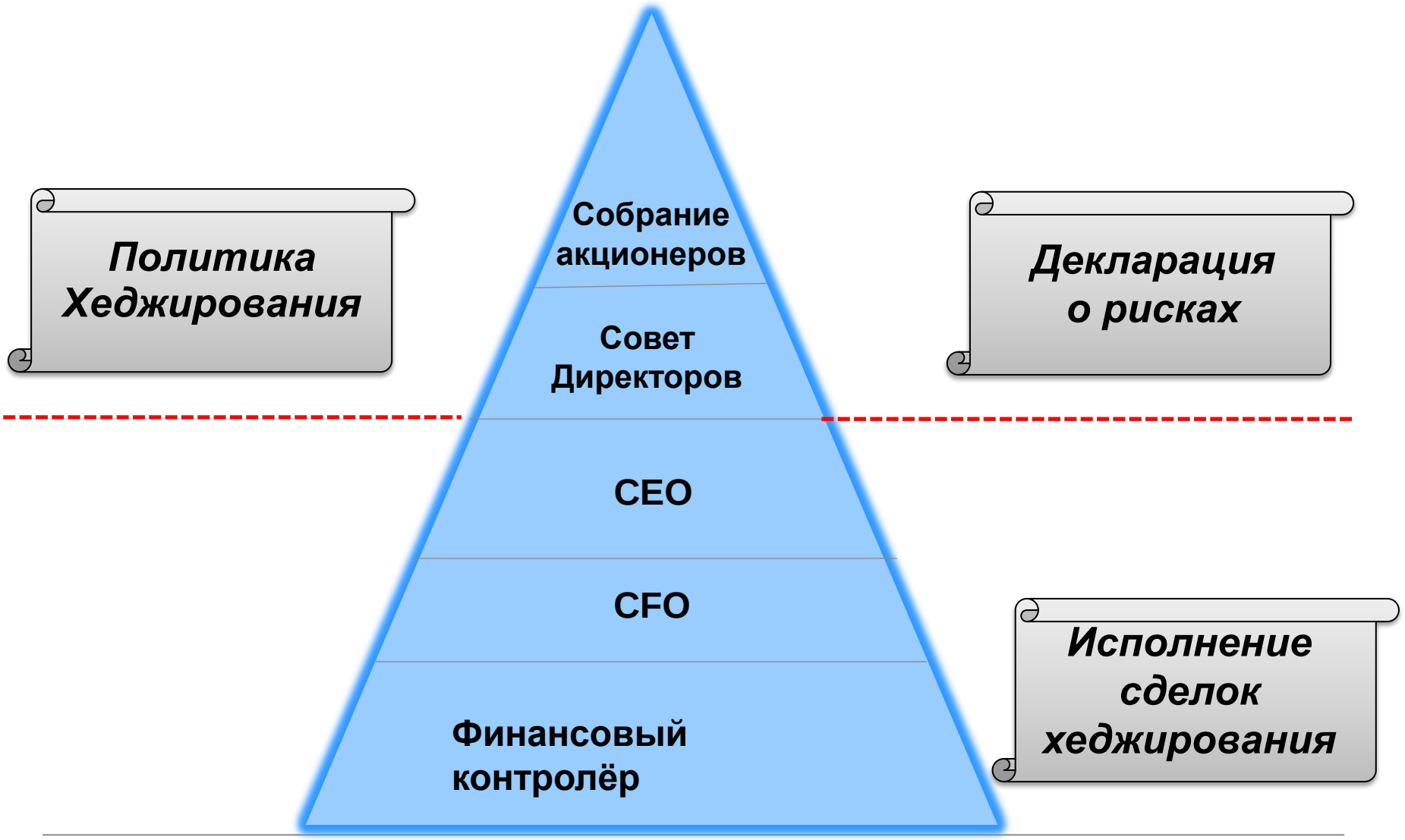
Рыночные риски (валютный, процентный).



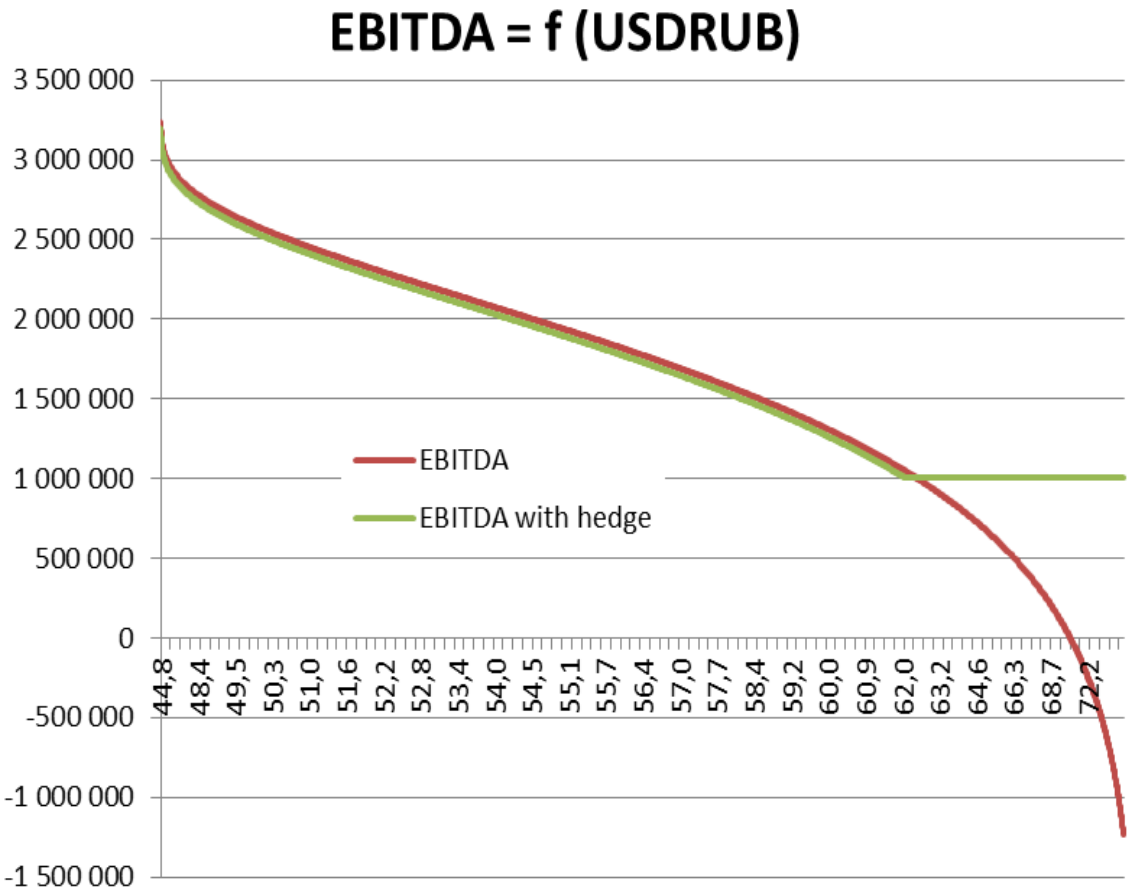
Метод стат. анализа, «value at risk» позволяет определить рыночные риски компании на любом горизонте с достаточной высокой вероятностью.

Nordea

Ответственность за рыночные риски



Ограничение рыночных рисков, влияющих на EBITDA, инструментами хеджирования



In January 2015, Alan Lafley, the chief executive officer of **Procter & Gamble**, stated that the strong dollar would shrink the company's fiscal 2015 sales by 5% and its net earnings by 12% or about $1.4 billion after taxes. Like other U.S.-based multinationals, P&G uses long-term *hedging to reduce the volatility* spawned by fluctuations in foreign exchange rates

***CFO Magazine reported**

Nordea

Ограничение ответственности (Disclaimer)

- **Ограничение ответственности (disclaimer)**

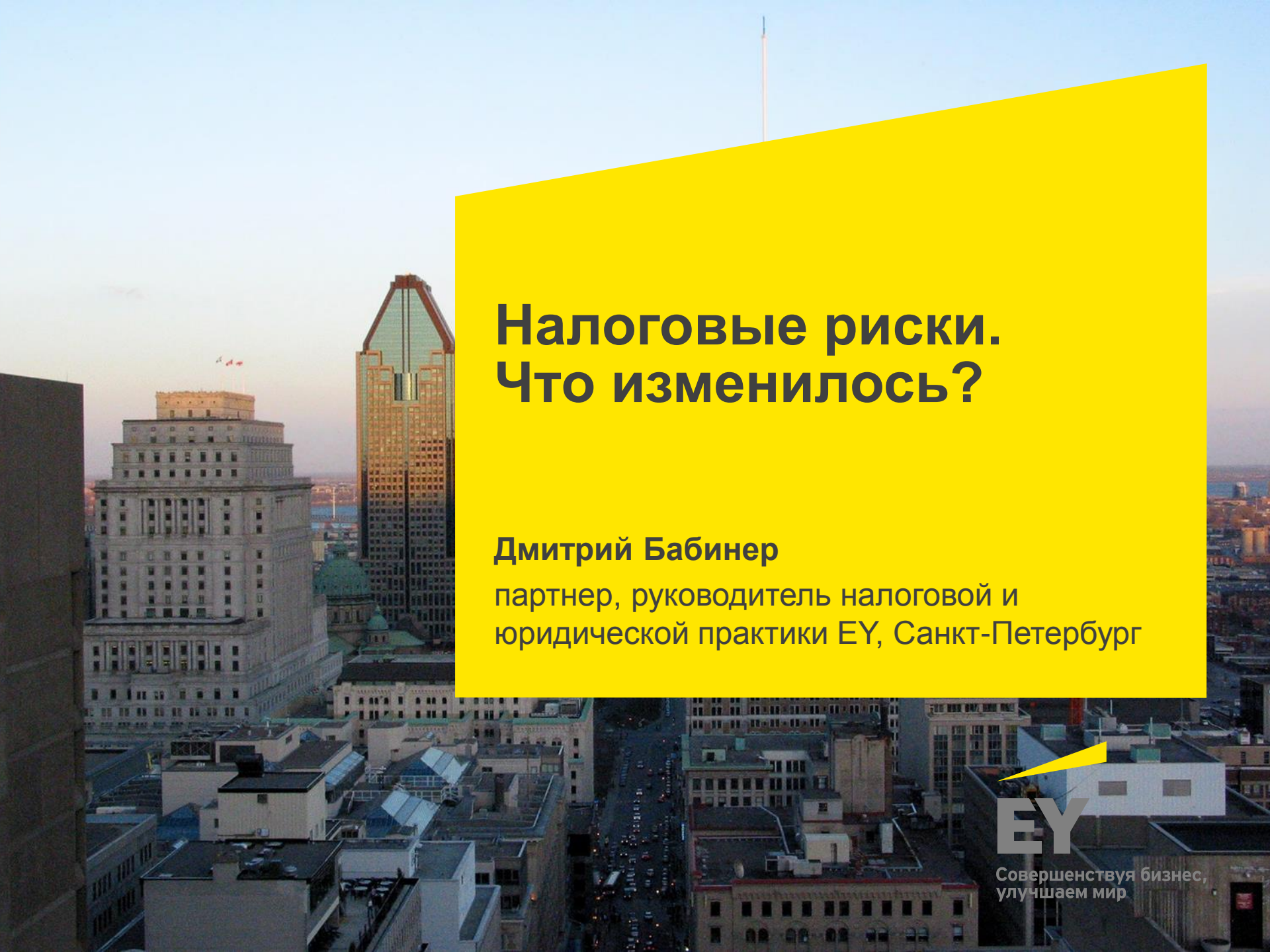
- Nordea Markets является коммерческим наименованием осуществляющих операции на рынках капитала подразделений банковской группы, в которую входит Nordea Bank AB (publ), включая основной офис в Швеции и филиалы в Дании, Норвегии и Финляндии, а также АО «Нордеа Банк» (Россия). Информация, изложенная в данном документе носит исключительно справочный характер и предназначена только для использования конкретным адресатом. Суждения, оценки и прочая информация, представленные в данном документе, выражают мнение Nordea Markets на момент его подготовки и могут быть изменены без дополнительного уведомления. Информация, представленная в данном документе, не является полным и исчерпывающим описанием каких-либо финансовых инструментов (сделок) и связанных с ними рисков, не должна подменять собой собственное суждение и результаты их оценки со стороны получателя данного документа. Представленная в настоящем документе информация не содержит инвестиционные решения и не является основанием для их принятия, она не должна рассматриваться в качестве рекламы, консультации, побуждения к покупке или продаже каких-либо финансовых инструментов, а также предложения о совершении (согласия в совершении) какой-либо сделки. Содержащиеся в настоящем документе данные не должны отождествляться с конкретными инвестиционными проектами, финансовой ситуацией или определенными потребностями конкретного получателя данного документа. Перед принятием любого инвестиционного и/или финансового решения получателю настоящего документа во всех случаях рекомендуется получить оценку и профессиональное суждение со стороны внешнего независимого консультанта. Любые результаты и показатели прошлых лет не являются гарантией получения аналогичных результатов и показателей в будущем. Сделки с финансовыми инструментами могут быть сопряжены с существенным риском убытков для лиц, заключающих такие сделки. Nordea Markets не несет и не будет нести ответственность за какие-либо убытки, связанные с такими сделками. Nordea Markets не является (и не претендует на роль) консультантом по юридическим вопросам, вопросам налогообложения, бухгалтерского учета и/или регулирования в отношении любых юрисдикций, а также инвестиционным и финансовым советником в отношении получателя настоящего документа. Данный документ не может быть воспроизведен, распространен и/или опубликован в любых целях без предварительного письменного согласия Nordea Markets.

Nordea

Association of European Businesses

Dmitry Babiner,

EY



Налоговые риски. Что изменилось?

Дмитрий Бабинер

партнер, руководитель налоговой и юридической практики EY, Санкт-Петербург

EY

Совершенствуя бизнес, улучшаем мир

Результаты контрольной работы за 2017 год

Количество выездных проверок ↓ **- 22,6%**

Поступило по результатам выездных проверок ↑ **+8,8%**

Доначислено по результатам выездных проверок ↓ **- 12%**

Доля проверок с доначислениями до 2 млн руб. ↓ **18,6%**

Эффективность одной ВНП ↑ **+14,8%**

Количество споров с бизнесом ↓ **- 9%**

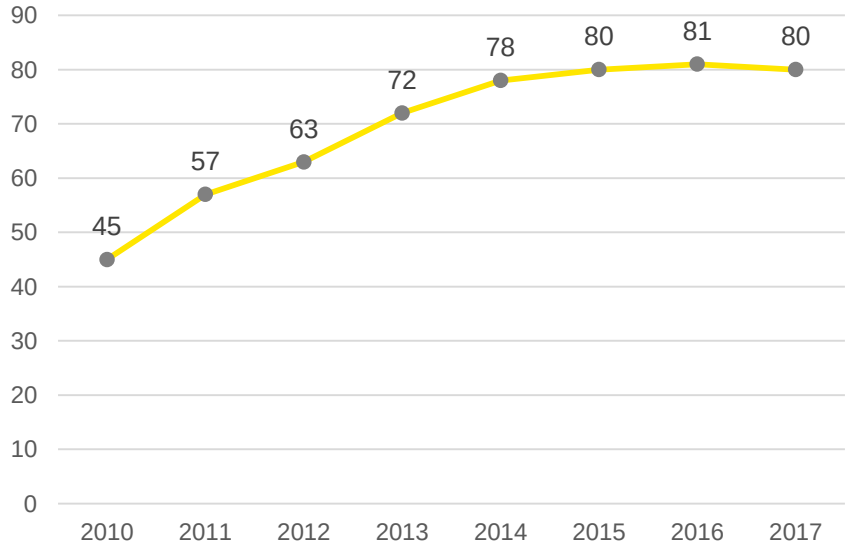
Удовлетворено в пользу бюджета сумм требований ↑ **80,0%**

- по результатам контрольной и аналитической работы в бюджет дополнительно поступило **279,2 млрд. рублей**, что **на 16,2% больше**, чем в 2016 году

Данные с сайта ФНС России:
https://www.nalog.ru/html/sites/www.new.nalog.ru/docs/analit/itog_fns2017.pptx

Судебная работа налоговых органов

Динамика сумм требований, удовлетворенных в пользу бюджета, в %



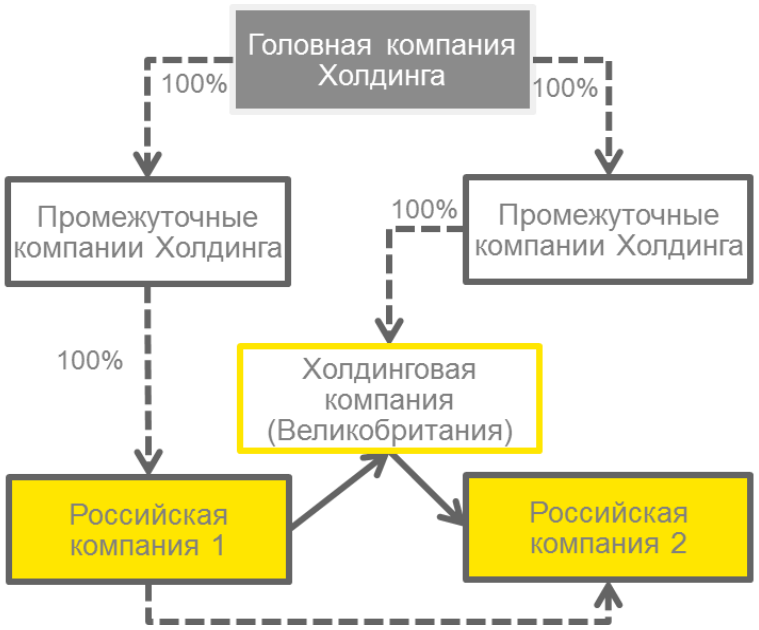
Суммы требований по налоговым спорам в пользу налоговых органов

Данные с сайта ФНС России:
https://www.nalog.ru/html/sites/www.new.nalog.ru/docs/analit/itog_fns2017.pptx

Ключевые зоны налоговых рисков

Скрытая выплата дивидендов при приобретении компании

Дело ООО «Мон'дэлис Русь»

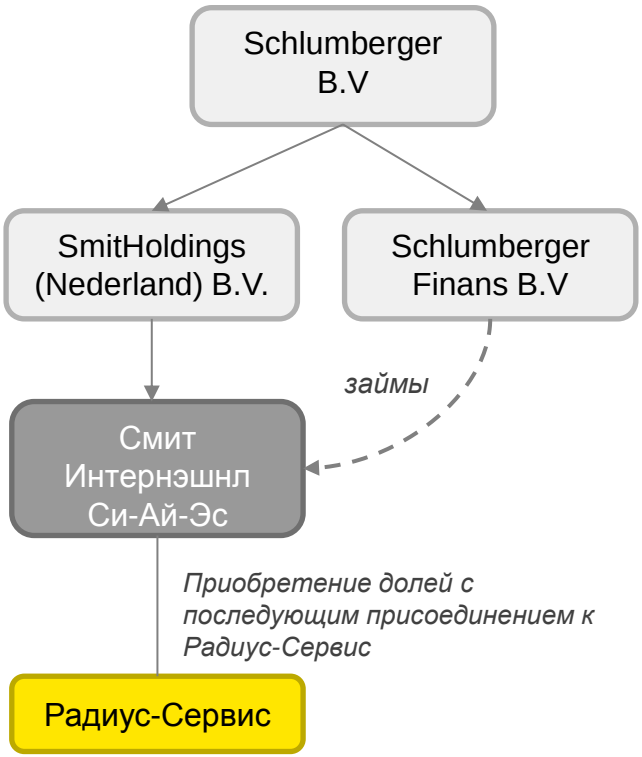


Российская компания 1 покупает 100 % доли в Российской компании 2.

В тот же день Обязательство по оплате акций новировано в процентный заем

Решение АС Волго-Вятского округа от 5 марта 2018 по делу № А11-6203/2016

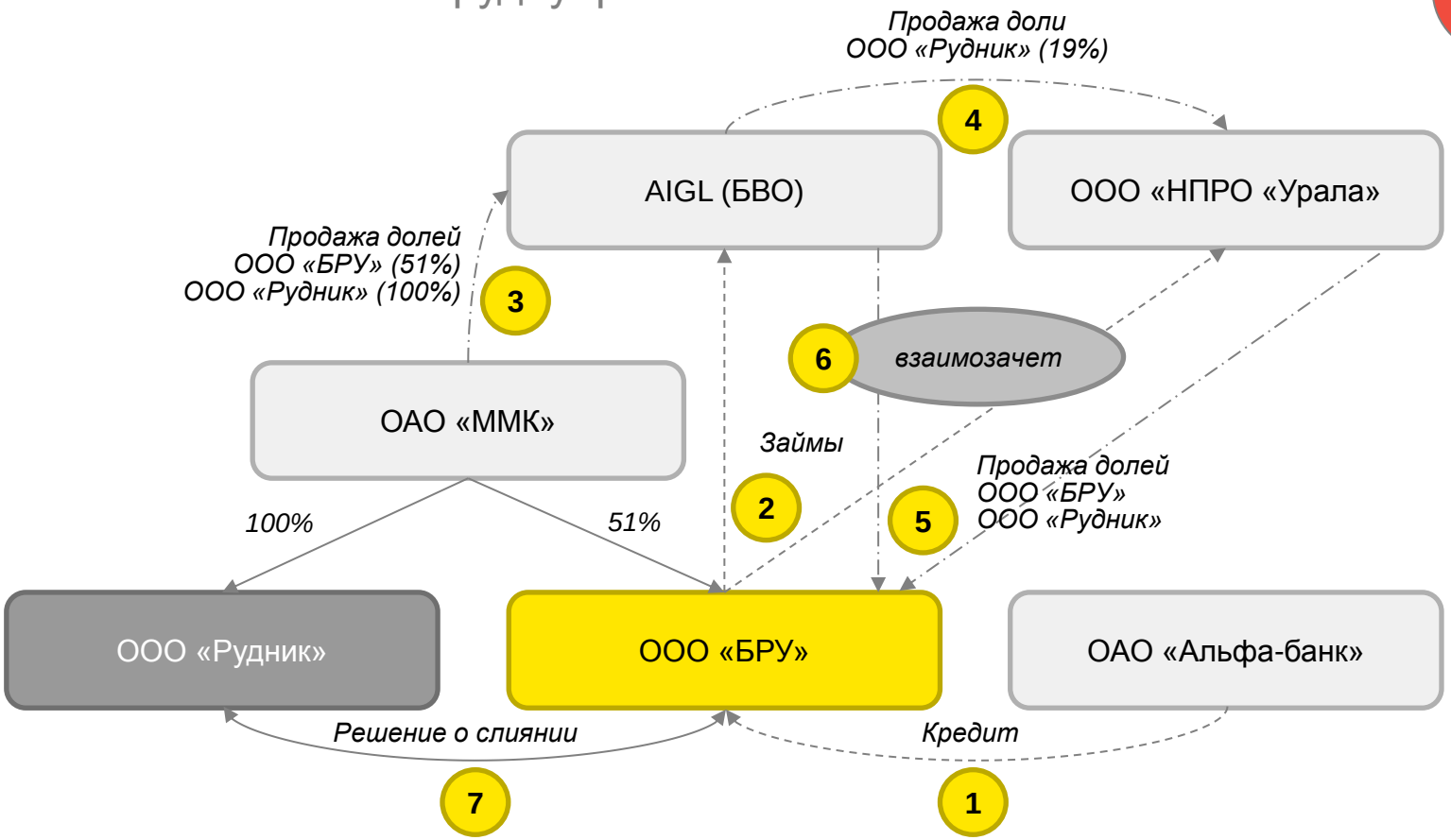
Дело ООО «Фирма «Радиус-Сервис»



Определение ВС РФ от 14 декабря 2017 по делу № А50-17405/2016

Оспаривание расходов по уплате процентов

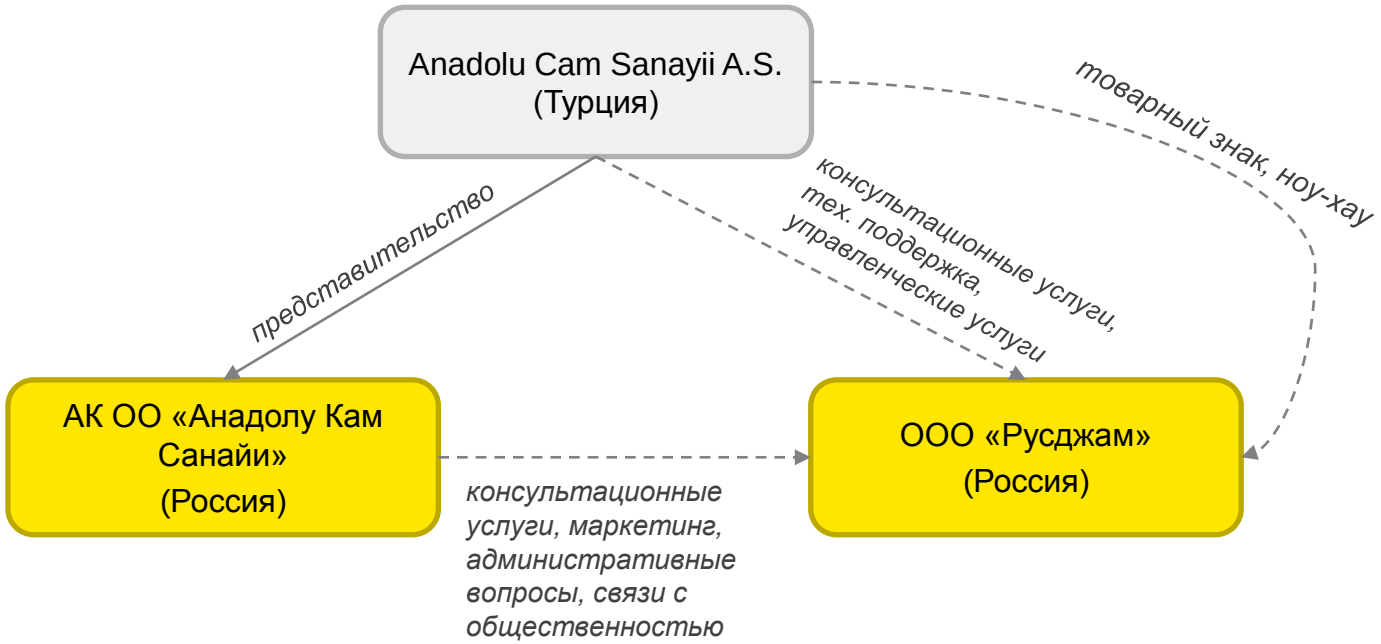
Дело ООО «Бакальское рудоуправление»



Постановление АС Уральского округа от 7 марта 2018 по делу № А76-31251/2016

Переквалификация платежей за консультационные услуги в дивиденды

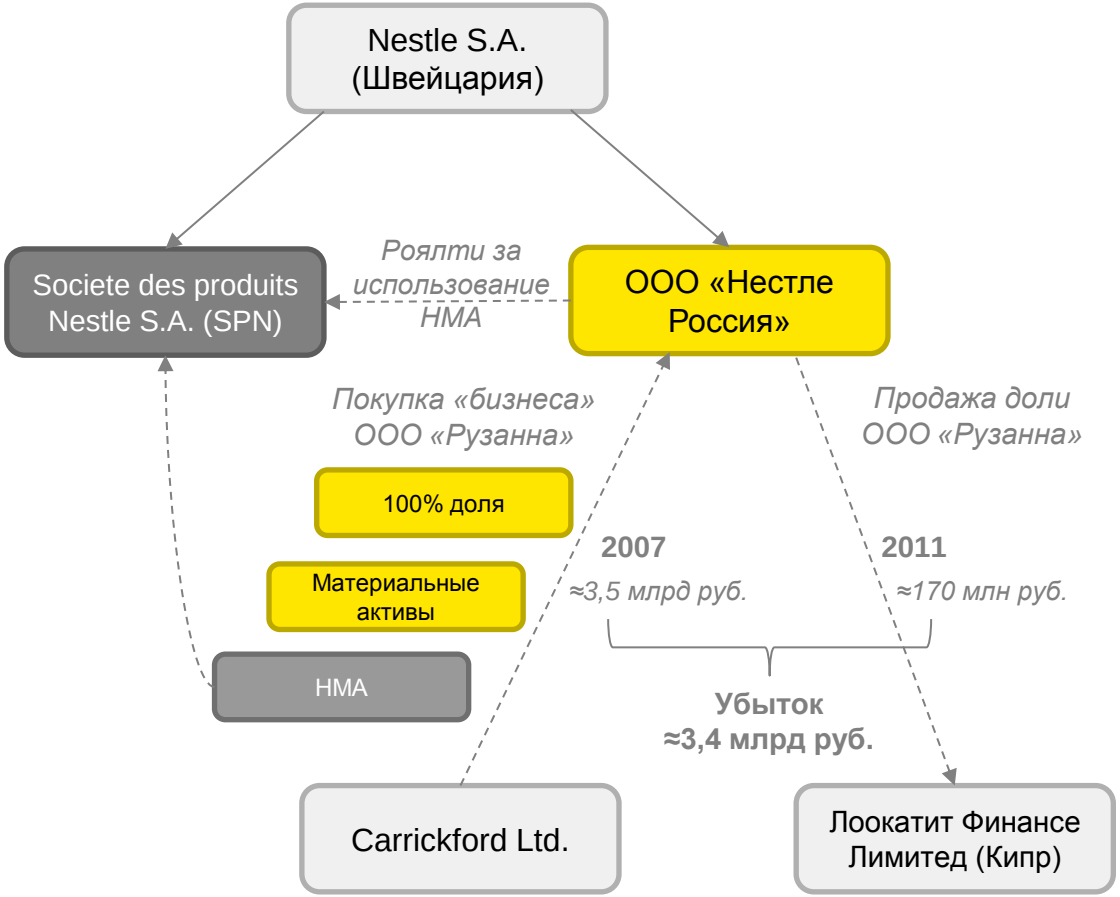
Дело ООО «Русджам»



Решение АС Владимирской области от 17 ноября 2017 по делу № А11-9880/2016

Экономическая обоснованность расходов на приобретение бизнеса

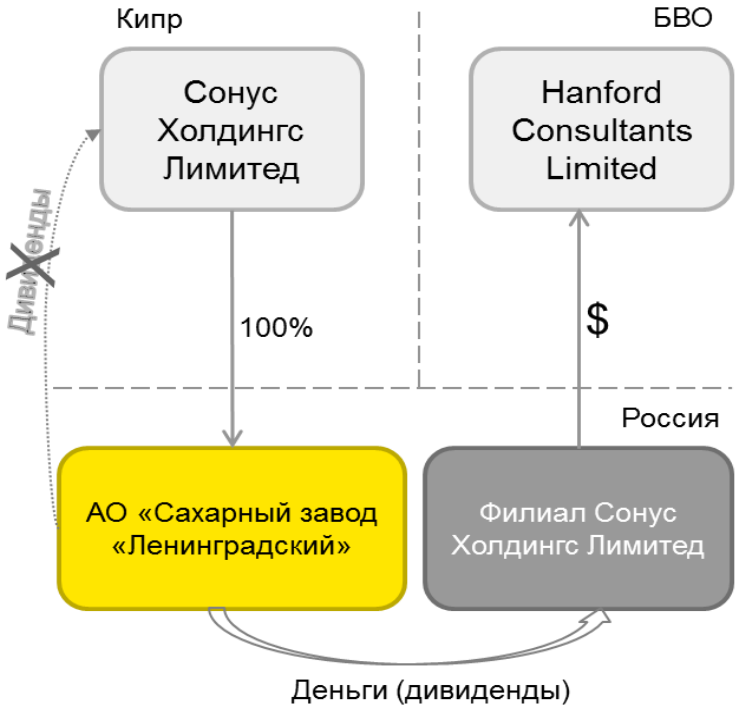
Дело ООО «Нестле Россия»



Решение АС города Москвы от 16 февраля 2018 по делу № А40-108591/2017

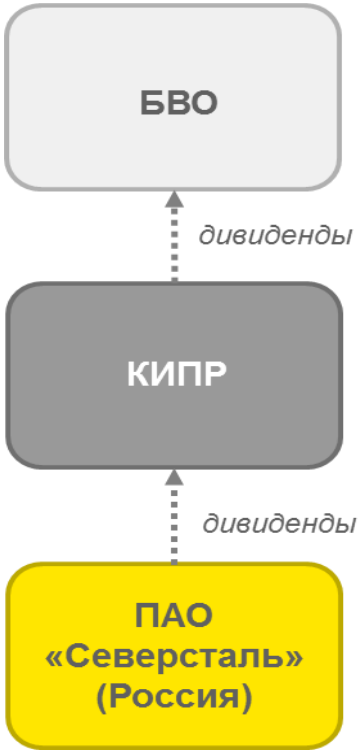
Бенефициарный собственник

Дело АО «Сахарный завод «Ленинградский»



Постановление АС Северо-Кавказского округа от 19 мая 2017 по делу № А32-18982/2016

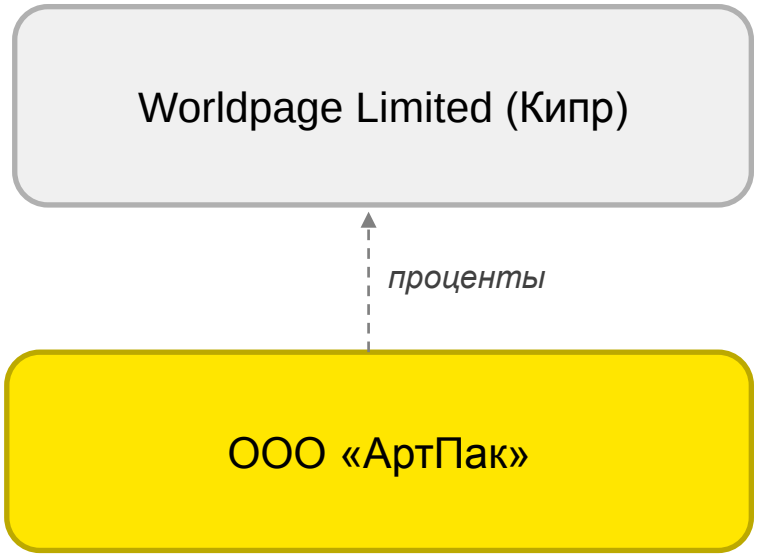
Дело ПАО «Северсталь»



Постановление Девятого ААП от 7 февраля 2017 по делу № А40-113217/16

Бенефициарный собственник

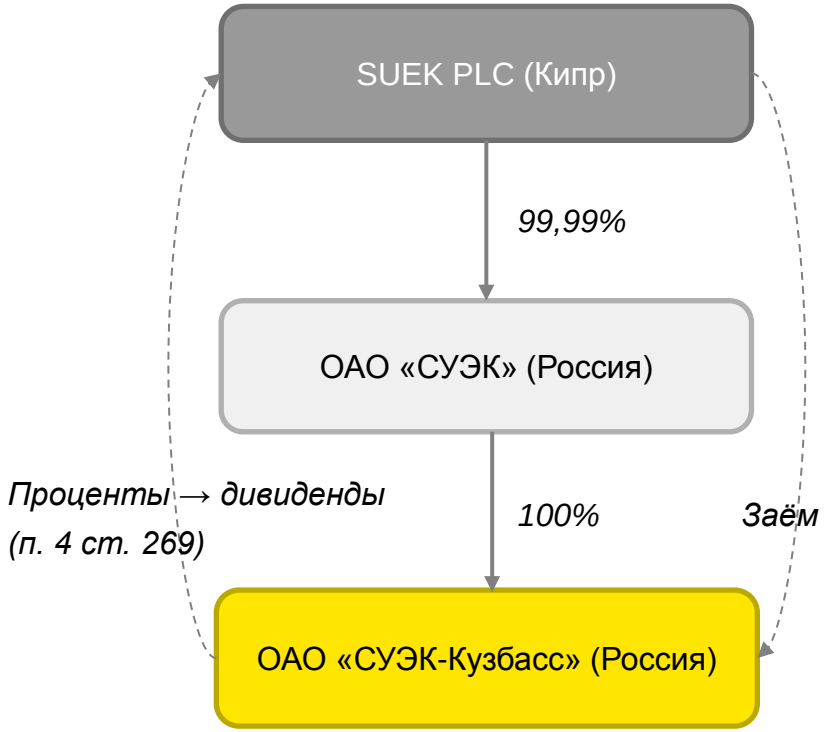
Дело ООО «АртПак»



Решение АС Нижегородской области от 2 февраля 2017 по делу № А43-20134/2016

Применение льготной ставки при выплате процентов, переквалифицированных в дивиденды по правилам тонкой капитализации

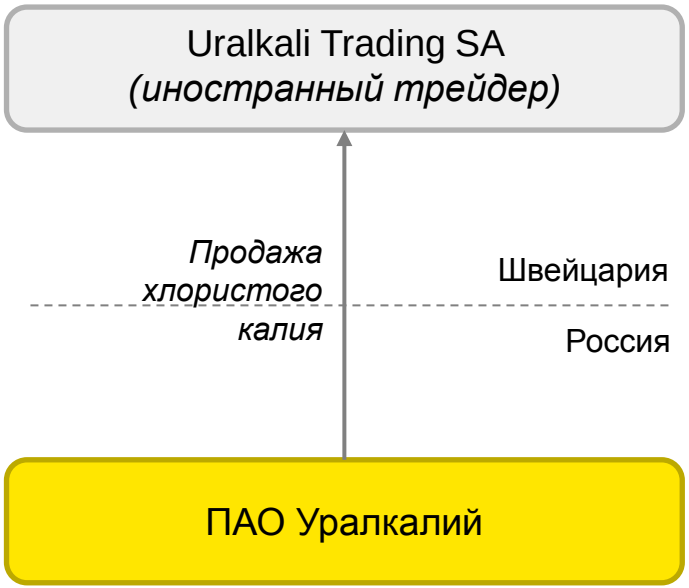
Дело ОАО «СУЭК-Кузбасс»



Определение Верховного Суда РФ от 6 марта 2018 по делу А27-25564/2015

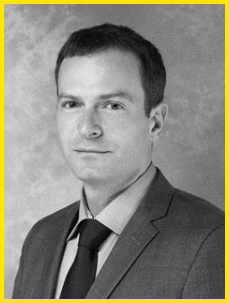
Трансфертное ценообразование

Дело ПАО «Уралкалий»



Постановление АС Московского округа от 6 марта 2018 по делу А40-29025/17

Вопросы?



Дмитрий Бабинер
Партнер
Практика налоговых и юридических услуг в Санкт-Петербурге

Тел.: +7 812 703 7839
Моб. : +7 921 930 4975
Email: Dmitri.Babiner@ru.ey.com

- Партнер, практика налоговых и юридических услуг.
- Двадцатилетний опыт профессиональной деятельности в крупных проектах для клиентов, занятых в целлюлозно-бумажной промышленности, телекоммуникационной отрасли, пищевой промышленности и производстве товаров промышленного назначения; сферы профессиональной компетенции включают налоговое и таможенное планирование, анализ комплексных налоговых, юридических и бухгалтерских вопросов при реорганизациях, а также анализ налоговых и таможенных вопросов при внешнеторговых операциях и представление интересов клиентов в арбитражном суде при спорах с налоговыми органами.
- Возглавляет группу консультационных услуг по вопросам налогообложения и права при реализации инфраструктурных и ГЧП проектов в России
- Санкт-Петербургский государственный университет экономики и финансов; Санкт-Петербургский государственный университет, юрист.

EY

Assurance | Tax | Transactions | Advisory

Краткая информация о компании EY

EY является международным лидером в области налогообложения, сопровождения сделок, консультирования и аудита. Наши знания и качество услуг помогают повышать доверие к рынкам капитала и национальной экономике разных стран. Мы воспитываем выдающихся лидеров, под руководством которых наш коллектив всегда выполняет взятые на себя обязательства. Тем самым мы вносим значимый вклад в улучшение деловой среды на благо наших сотрудников, клиентов и общества в целом.

Мы помогаем компаниям в странах СНГ достигать поставленных целей. В настоящее время в 21 офисе нашей компании в Москве, Санкт-Петербурге, Новосибирске, Екатеринбурге, Казани, Краснодаре, Тольятти, Владивостоке, Южно-Сахалинске, Ростове-на-Дону, Алматы, Астане, Атырау, Бишкеке, Баку, Киеве, Донецке, Ташкенте, Тбилиси, Ереване и Минске работают 4800 специалистов.

Название EY относится к глобальной организации и может относиться к одной или нескольким компаниям, входящим в состав Ernst & Young Global Limited, каждая из которых является отдельным юридическим лицом. Ernst & Young Global Limited – юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством Великобритании, является компанией, ограниченной гарантиями ее участников, и не оказывает услуг клиентам. Более подробная информация представлена на нашем сайте: www.ey.com.

© 2018 «Эрнст энд Янг (СНГ) Б.В.» Все права защищены.

Информация, содержащаяся в настоящей публикации, представлена в сокращенной форме и предназначена лишь для общего ознакомления, в связи с чем она не может рассматриваться в качестве полноценной замены подробного отчета о проведенном исследовании и служить основанием для вынесения профессионального суждения. Компания EY не несет ответственности за ущерб, причиненный каким-либо лицам в результате действия или отказа от действия на основании сведений, содержащихся в данной публикации. По всем конкретным вопросам следует обращаться к специалисту по соответствующему направлению.

Association of European Businesses

Anna Afanasyeva,

BEITEN BURKHARDT

AEB North-Western Regional Committee

Основные правовые аспекты ответственности руководителей: о чем нужно помнить в повседневной деятельности и как минимизировать возможные риски

27 марта, 2018 года
Открытое мероприятие: Риск-барометр: ответственность бизнеса и управленцев в России

Анна Афанасьева
Байтен Буркхардт

BEITEN BURKHARDT
Competence with personality.

Содержание

Деятельность компании и ее должностных лиц в свете юридических рисков: гражданско-правовая, административная и уголовная ответственность
Практическая ситуация: гражданско-правовая ответственность руководителя и должностных лиц компании за ведение деятельности
Практическая ситуация: нарушение законодательства о валютном контроле
Практическая ситуация: нарушение трудового законодательства
Основные рекомендации по минимизации рисков, возникающих в повседневной деятельности компании

Деятельность компании и ее должностных лиц в свете юридических рисков

BEITEN BURKHARDT

Competence with personality.

Деятельность компании и ее должностных лиц в свете ответственности и рисков

Гражданско-правовая ответственность

Административная ответственность

Уголовная ответственность

Гражданско-правовая ответственность руководителя компании

Материальная ответственность в виде возмещение убытков (ст. 71 ФЗ «Об АО», ст. 44 ФЗ «Об ООО», ст. 277 ТК РФ). Под убытками понимаются (ст. 15 ГК РФ) :

- ✓ (1) расходы, которые Общество произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также
- ✓ (2) неполученные доходы, которые общество получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода)
- Принцип виновности действия (бездействия)
- Принцип полной материальной ответственности в силу закона (ст. 277 ТК РФ, Постановление Пленума ВС РФ от 16.11.2006 № 52), не может ограничиваться договором
- Бремя доказывания – на истце (компании, акционере, участнике)

Практический пример - необоснованные затраты

Случай из недавней практики (Постановление АС Северо-Западного округа от 05.12.2017 по делу N А56-62473/2014 – дело ООО «Инженерные системы» против бывшего Генерального директора):

- гендиректор ООО заключил с подрядчиком договор на разработку некоей концепции строительства ТЭЦ стоимостью 20 млн руб..
- выяснилось, что концепция абсолютно не нужна и не соответствовала проекту строительства, который на тот момент уже делал другой подрядчик.
- ООО оплатило работу до того, как она была сдана, а результат противоречил договоренностям.
- Результат: привлечение бесполезного подрядчика суды расценили как недобросовестное поведение руководителя.
- ВАЖНО: не спасло даже то, что сделку одобрило общее собрание участников.

Административная и уголовная ответственность руководителя компании

Действия (бездействие) руководителя, в т.ч. совершенные по указаниям акционеров (участников) компании, могут повлечь:

- гражданскую, административную и налоговую ответственность самой компании,
- административную или уголовную ответственность руководителя в случаях, установленных УК РФ и КоАП РФ.

Примеры «перерастающей ответственности»: незаконное получение кредита (ст. 176 УК РФ, ст. 14.11 КоАП РФ), незаконное использование товарного знака (ст. 180 УК РФ, ст. 14.10 КоАП РФ), ограничение или устранение конкуренции (ст. 178 УК РФ, ст. 14.33 КоАП РФ).

Одновременно два типа ответственности не применяются (п. 7 ст. 24.5 КоАП РФ).

РЕКОМЕНДАЦИЯ: Руководителю следует оценивать риски с привлечением внутренней юридической службы компании или внешних консультантов.

Практический пример – нарушение положений законодательства о валютном контроле о репатриации

Нарушения правил репатриации валютной выручки влечет ответственность:

- Административная ответственность по ст. 15.25 КоАП РФ - ответственность компании и ее должностных лиц;
- Уголовная ответственность по ст. 193 УК РФ (сумма превышает 9 млн. руб. в течение одного года) – ответственность должностных лиц.

Практический пример: невозврат аванса по контракту за не поставленный товар.

РЕКОМЕНДАЦИЯ: обеспечить особый контроль за возвратом авансовых платежей по внешнеэкономическим сделкам.

Текущая практика пока не носит тотального характера и характерна для притворных сделок, заведомо направленных на вывод средств. Но следует быть осторожным, поскольку система становится автоматической. Освобождение от ответственности предусмотрено с компенсацией полного ущерба и выплатой в двойном размере в пользу государства.

Практический пример – нарушение порядка выплаты заработной платы

Частичная невыплата (осуществление платежа в размере менее половины подлежащей выплате суммы) свыше 3 месяцев или полная невыплата свыше 2 месяцев заработной платы, совершенная руководителем организации из корыстной или иной личной заинтересованности, влечет за собой уголовную ответственность (ст. 145.1 УК РФ).

За невыплату или неполную выплату в установленный срок заработной платы и других выплат, осуществляемых в рамках трудовых отношений (если указанные действия не содержат уголовно наказуемого деяния), предусмотрена ответственность по ч. 6 ст. 5.27 КоАП РФ.

- Практические примеры: в случае возникновения спора о выплате бонуса или неоплате больничного листа работнику по каким-либо основаниям, частичной невыплаты заработной платы в целях сохранения предприятия.

РЕКОМЕНДАЦИЯ: Если есть хоть какая то неопределенность с обоснованностью выплаты, лучше заплатить. Проанализировать возможность взыскания неосновательного обогащения (гражданско-правовой спор).

Основные виды санкций должностных лиц

Уголовная ответственность:
Штраф
Лишение права (например, занимать должности)
Обязательные работы
Исправительные работы
Ограничение свободы
Арест
Лишение свободы

Административная ответственность:
Штраф
Дисквалификация (лишение права занимать должности, заниматься деятельностью)
Предупреждение

ВНИМАНИЕ: для иностранных граждан актуальна проблема запрета на въезд в Россию в случае повторного привлечения к административной ответственности в течение 3 лет с момента последнего нарушения (Федеральный закон от 15.08.1996 N 114-ФЗ).

Рекомендации по минимизации рисков

- Делегирование полномочий;
- Контроль за финансовой устойчивостью компании и оперативное реагирование на финансовые риски;
- Введение внутреннего контроля за потенциально проблемными ситуациями внутри компании;
- Привлечение специалистов для анализа и минимизации / устранения правовых рисков (например, для анализа сроков давности);
- В случае выявления риска незамедлительный анализ обстоятельств, связанных с наличием вины, обстоятельств, исключающих ответственность, малозначительностью и обстоятельствами, смягчающими ответственность.

Спасибо за внимание!

BEITEN BURKHARDT
Competence with personality.

Контактная информация

Анна Афанасьева
БАЙТЕН БУРКХАРДТ
ул. Марата 47-49, лит. А, офис 402
191002 Санкт-Петербург

Тел.: +7-812-449 60 00
Моб. Тел.: +7-921-954-21-10
Факс: +7-812-449 60 00

E-Mail: Anna.Afanasyeva@bblaw.com
www.beitenburkhardt.com

Association of European Businesses

QUESTIONS & ANSWERS

AEB North-Western Regional Committee

THANK YOU!

Address: Finlyandsky Prospekt 4a, 194044 St. Petersburg, Russian Federation
Tel.: +7 (812) 458 58 00, +7-911-012-6746
E-mail: spb@aebrus.ru
www.aebrus.ru