



Обзор Верховного Суда по контрсанкциям:

что теперь проверять
в сделках, платежах и спорах?

NSP

Когда нужно разрешение Правительственной комиссии и что будет, если его не получить

Что сказал Верховный Суд

- Если сделка требует разрешения Правительственной комиссии, его отсутствие может повлечь ничтожность сделки, так как затронуты публичные интересы.
- Для вывода о ничтожности не обязательно доказывать, что деньги фактически ушли за рубеж.
- Сделка, направленная на установление иностранного контроля над стратегическим предприятием, заключенная без согласования Правительственной комиссии, является ничтожной. Последствия ничтожности – обращение актива в доход государства.



Что это значит для бизнеса

- Необходимо проверять не только сторону договора и объект сделки, но и бенефициара и контролирующее лицо, а также вид актива и итоговый результат сделки.
- Разрешение Правительственной комиссии должно быть частью структуры сделки.
- Реституционный сценарий нужно оценивать до подписания: что возвращается, кто несет расходы и что происходит с активом.
- Выводы Верховного Суда применимы не только к сделкам с недвижимостью, но и к сделкам с долями в ООО и акциями.

Проверить до сделки:

- ✓ Кто контролирует продавца и покупателя?
- ✓ Есть ли связь с недружественной юрисдикцией?
- ✓ Не является ли актив стратегическим?
- ✓ Что произойдет при признании сделки ничтожной?

Платежи недружественным кредиторам (Указ № 95)

NSP

Важен режим исполнения, а не только сумма

Исходная ситуация

- Российский должник
- Недружественный кредитор
- Обязательство >10 млн руб. в календарный месяц

Проверяем не только сумму и контрагента, но и то, каким способом обязательство исполняется

Неправильный маршрут

- Прямой платеж иностранному кредитору без счета типа "С"

Может быть признан ненадлежащим исполнением и повлечь риск ничтожности

Корректный маршрут

- Исполнение через счет типа "С", если режим применим, или получение разрешения

Соответствует специальному порядку исполнения обязательства

Что сказал Верховный Суд

- Платеж с нарушением временного порядка исполнения обязательства по Указу № 95 может быть ничтожным.
- Если обязательство подпадает под Указ № 95, расчеты должны проводиться через предусмотренный механизм, включая счет типа "С".
- Искусственное дробление платежей для обхода порога 10 млн. рублей в месяц может квалифицироваться как обход закона.
- Суд оценивает не один платеж, а всю платежную модель: общий размер, периодичность, получателей и конечных бенефициаров.

Что это значит для бизнеса

- Нельзя строить график платежей только вокруг лимита в 10 млн. рублей. Нужна самостоятельная деловая причина выбранного порядка исполнения обязательства.
- Безопасность платежа зависит от статуса кредитора и маршрута денег.
- Если платеж признан ничтожным, риск не сводится к техническому нарушению: вернуть платеж может быть проблематично, отчетность придется корректировать, а обязательство будет считаться неисполненным.
- Платежный календарь нужно проверять вместе с договором, а не отдельно от него.

Проверить до совершения платежа:

- ✓ Какое обязательство оплачивается: заем, кредит, финансовый инструмент или иное?
- ✓ Кто иностранный кредитор и кто конечный получатель?
- ✓ Превышается ли лимит в календарный месяц?
- ✓ Нужен ли счет типа "С"?
- ✓ Есть ли деловая причина в установлении графика платежей?

Уступка и мировое соглашение в суде

Нет ли здесь обхода ограничений? Проверит суд и прокуратура

РИСКОВАННАЯ МОДЕЛЬ

Иностранный кредитор



Цессия



Российский / иной
цессионарий

Если уступка нужна только для обхода специального порядка расчетов по Указу № 95, суд может признать ее ничтожной.

КОГДА УСТУПКА МОЖЕТ РАБОТАТЬ

Обязательство не
подпадает под
специальный порядок
по Указу № 95



Уступка может быть
действительной

Ключевой вопрос: меняется ли только кредитор или меняется режим исполнения обязательства.

Практически проверяем не саму уступку, а ее функцию в общей конструкции.

Правовая конструкция должна выдерживать не только проверку контрагента, но и проверку суда и прокуратуры

Суд может сам оценить действительность цессии.

Прокуратура может инициировать пересмотр по новым обстоятельствам.

Мировое соглашение не утвердят, если оно ведет к обходу введенных ограничений.

Перед заключением договора уступки прав или мирового соглашения нужно проверить:

- ✓ Какой режим у первоначального обязательства?
- ✓ Подпадает ли оно под контрсанкционные указы?
- ✓ Кому в итоге достанется экономическая выгода?
- ✓ Зачем нужна уступка, кроме ускоренного получения денег?
- ✓ Есть ли риск, что уступка или мировое соглашение будут выглядеть как замена специального счета?
- ✓ Можно ли объяснить суду и прокурору деловую цель конструкции?

Счет "О" нужен не всегда, но его нельзя обходить

Что сказал Верховный Суд

- Регистрация правообладателя в недружественной юрисдикции сама по себе не означает злоупотребление правом. Иностранное правообладатель сохраняет право защищать свои товарные знаки, произведения, патенты и другие объекты IP.
- С платежами сложнее. Временный порядок по Указу №322 применяется не только к роялти по договорам. Он может распространяться на любые денежные обязательства, связанные с использованием или защитой интеллектуальных прав. Это может быть лицензионный платеж, компенсация за нарушение, неустойка, штраф или иной платеж.
- Если специальный порядок применяется, деньги должны идти через счет типа "О". Нельзя заменить этот порядок уступкой, мировым соглашением, платежом представителю или иной конструкцией, которая фактически позволяет правообладателю получить деньги в обход специального счета.

Сам факт недружественной регистрации не означает злоупотребление правом и не прекращает охрану IP.

Принудительная лицензия – исключительная мера

Санкционный фон сам по себе не дает автоматического права на принудительную лицензию. Для нее нужно доказать реальную потребность рынка, недостаточное использование объекта правообладателем, поведение правообладателя и готовность лицензиата использовать объект на разумных условиях.

Для бизнеса это означает простое правило: перед выплатой роялти, компенсации, штрафа или иного IP-платежа нужно проверить платежный режим.

Нужно заранее ответить на вопросы:

- ✓ Связан ли платеж с использованием или защитой IP?
- ✓ Кто правообладатель и где он зарегистрирован (кто конечный бенефициар)?
- ✓ Применяется ли Указ № 322 и нужен ли счет типа "О"?
- ✓ Есть ли документы, подтверждающие продолжение работы правообладателя в России?
- ✓ Может ли другая сторона оспорить применение исключения?

Специальный порядок НЕ применяется, если:

- ✓ Правообладатель продолжает деятельность в России
- ✓ Надлежаще исполняет договоры с российскими контрагентами

Санкционная блокировка может снять ответственность

САНКЦИИ МОГУТ СОЗДАТЬ НЕВОЗМОЖНОСТЬ ИСПОЛНЕНИЯ СЛУЧАЯХ

БРОКЕР

- Поручения по иностранным бумагам не исполнены из-за санкций против российской биржи / иностранной инфраструктуры.
- Брокер доказал внешнее и непреодолимое препятствие для исполнения поручения.

ВРЕМЕННУЮ ЮРИДИЧЕСКУЮ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В НЕКОТОРЫХ

БАНК ПЛАТЕЛЬЩИКА

- Валютный перевод заблокировал банк-посредник.
- На дату перевода банк не знал и не должен был знать о риске блокировки.

Главное: санкции могут защитить от ответственности за просрочку, но не прекращают само обязательство, которое может сохраниться до момента, когда препятствие исчезнет.



Санкционный риск может остаться на клиенте, даже если он действовал через профессионального участника. Нужно доказать, что профессиональный участник нарушил стандарт разумного поведения: знал о риске, выбрал опасный маршрут, не проверил альтернативы или не принял доступные меры.



Санкционный операционный риск нужно распределять заранее. В договорах с банками, брокерами, платежными агентами и контрагентами стоит отдельно прописывать, кто несет риск блокировки, задержки, недоступности инфраструктуры и невозможности использовать иностранного посредника.

Нужно заранее ответить на вопросы:

- ✓ Какая инфраструктура участвует в исполнении?
- ✓ Какие санкции действовали на дату поручения?
- ✓ Был ли альтернативный маршрут исполнения?
- ✓ Что профессиональный участник знал или должен был знать о риске?
- ✓ Кто по договору несет риск временной невозможности исполнения?

Контрсанкционный фильтр выходит за пределы договора

БЛОК 1. ЗАПРЕТЫ НА ИНИЦИИРОВАНИЕ ИЛИ ПРОДОЛЖЕНИЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВА ЗА РУБЕЖОМ (ANTI-SUIT INJUNCTIONS)

- Если санкции мешают российской стороне защищаться в иностранном суде или арбитраже, спор может вернуться в российский суд.
- Ограничением доступа к правосудию могут быть не только персональные санкции. Например, запрет на въезд граждан РФ для участия в процессе может рассматриваться как ограничительная мера.
- За нарушение запрета вести иностранное разбирательство суд вправе установить судебную неустойку.

В Обзоре
Верховный Суд
выделил ДВА
важных блока

БЛОК 2. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ ИНОСТРАННЫХ СУДОВ И ТРЕТЕЙСКИХ РЕШЕНИЙ В РОССИИ

Даже если решение уже получено, российский суд может проверить его через публичный порядок.

Риск отказа в исполнении иностранного / третейского решения повышается, если:

- исполнение решения фактически игнорирует контрсанкционный режим или ведет к выплате лицу из недружественной юрисдикции в обход установленных правил;
- взыскатель — организация из недружественной юрисдикции;
- в составе арбитража участвовали арбитры из недружественных стран (презумпция отсутствия беспристрастности).

ЧТО ЭТО ОЗНАЧАЕТ ДЛЯ БИЗНЕСА?

Получить решение за рубежом недостаточно – нужно заранее оценить, будет ли его реально исполнить в России.

Дополнительный инструмент защиты – против исполнения можно возражать через публичный порядок.

Перед запуском спора в иностранной юрисдикции нужно проверить:

- ✓ Связан ли спор с санкциями или ограничением доступа к правосудию?
- ✓ Может ли российская сторона реально участвовать в процессе за рубежом? Есть ли визовые, банковские или иные практические препятствия для участия в процессе?
- ✓ Какая национальность арбитров в арбитражном споре?
- ✓ Есть ли запрет российского суда на продолжение разбирательства в иностранной юрисдикции?
- ✓ Не будет ли исполнение решения выглядеть как обход контрсанкционного режима?

Иностранные товары под ответными мерами

Важен не только маршрут, но и происхождение

КОНТРСАНКЦИОННАЯ ЛОГИКА ОБЗОРА

Товар иностранного происхождения под запретом



Перемещение через границу РФ в предпринимательских целях



Только процедура таможенного транзита

Иначе — риск изъятия товара и спора с таможенным органом.

ПРОИСХОЖДЕНИЕ ТОВАРА – ГЛАВНЫЙ КРИТЕРИЙ ДЛЯ ПРИМЕНЕНИЯ ОТВЕТНЫХ МЕР

- Важно происхождение товара, а не только таможенный статус или страна ввоза.
- Если товар происходит из государства, которое первым ввело санкции против российских лиц или присоединилось к таким санкциям, нужно отдельно проверять применимость российских ответных ограничений.
- Формального статуса товара в ЕАЭС может быть недостаточно.
- Придание товару статуса товара ЕАЭС для ввоза в РФ может быть оценено как злоупотребление правом.

Нужно заранее ответить на вопросы:

- ✓ Происхождение товара?
- ✓ Подпадает ли товар под российские ответные меры?
- ✓ Из какой страны товар ввозится и куда он следует?
- ✓ Является ли Россия страной назначения или только транзитной территорией?
- ✓ Какая таможенная процедура применяется?
- ✓ Достаточно ли документов для подтверждения транзита?

Направления юридической помощи

Корпоративная реструктуризация для вывода бизнеса из-под санкций

- Комплексное сопровождение реструктуризации бизнеса в условиях санкций и ответных мер России.

Снятие санкций США и ЕС

- Определение оптимальной стратегии снятия санкций с доверителя и ее реализация.

Построение санкционного compliance "под ключ"

- Внедрение в компании системы управления санкционными, регуляторными и сопутствующими репутационными рисками.

Аудит санкционных и регуляторных рисков

- Выявление слабых мест в санкционном комплаенсе компании доверителя и новых рисков.

Санкционный Due diligence

- Содействие в проведении процедур должной осмотрительности в отношении существующих и потенциальных клиентов, контрагентов или объектов инвестиций.

Управление репутацией

- Комплексное сопровождение публичного позиционирования доверителя и управление его репутацией.

Работа с профилями PEP в World-Check и аналогичных базах данных

Получение специальных лицензий OFAC и в странах ЕС на разблокировку активов

Составление дорожной карты минимизации санкционных, регуляторных и репутационных рисков

Предоставление юридических due diligence заключений о риск-статусе комплаенсу иностранных банков и при подаче документов на 2-й паспорт/ПМЖ

Команда санкционных юристов NSP консультирует и представляет интересы доверителей по вопросам контрсанкционного регулирования. Если вам требуется помощь по данным вопросам, напишите на welcome@nsplaw.com