

April 2020

Предписания об активах необъясненного происхождения - последние новости

Предписания об активах необъясненного происхождения (Unexplained Wealth Order, «ПАНП») были законодательно введены в Соединенном Королевстве 31 января 2018 года. С тех пор они привлекают значительное внимание.

Самым известным делом о ПАНП на сегодняшний день является дело Замиры Гаджиевой, жены азербайджанского банкира. Национальное агентство по борьбе с преступностью («НКА») получило ПАНП против нее в 2019г. ПАНП требовало, чтобы она объяснила, на какие средства она приобрела свой роскошный дом в Лондоне.

Г-жа Гаджиева пыталась оспорить этот приказ, однако недавним решением Апелляционный суд отказал ей в апелляции и оставил в силе решение суда первой инстанции.

В связи с большим интересом к данному решению, в данной статье мы попытались ответить на самые часто возникающие вопросы о ПАНП.

В: Что такое ПАНП и кто имеет право их получить?

ПАНП является разновидностью предписания о раскрытии информации, которое может быть выдано в отношении человека, который является либо (а) политическим деятелем («ПЭП») (за пределами Европейской экономической зоны) или (б) подозреваемым в причастности к серьезному преступлению. Данное предписание требует, чтобы лицо объяснило источник средств, использованных для покупки указанного «имущества». Под «имуществом» ПАНП понимает любой вид активов, включая недвижимость, денежные средства, а также «нематериальные» активы, например, долги.

В Великобритании исключительно правоохранительные органы могут подать заявление о выдаче ПАНП. Правоохранительные органы включают в себя: НКА, Налоговую и Таможенную Службу Ее Величества, Управление по финансовому надзору, Управление по борьбе с серьезным мошенничеством и Генерального прокурора.

В: Что происходит после того, как ПАНП выдается против лица («Ответчика»)?

В ПАНП будет указано определенное имущество (например, в случае г-жи Гаджиевой, дом в Лондоне) и содержаться требование предоставить в течение определенного периода времени следующую информацию в форме свидетельского заявления:

1. Природу и форму владения Ответчиком данного имущества; и
2. Объяснение того, каким образом и на какие средства Ответчик приобрел данное имущество.

Кроме того, ПАНП может требовать раскрытия и иной дополнительной информации в отношении имущества. В ПАНП будет указано в какой форме Ответчик должен изложить свой ответ.

Если Ответчик не выполняет требования, указанные в ПАНП, то данное имущество «презюмируется» «взыскиваемым». Это означает, что оно считается доходом от «противоправных действий» для целей процесса о конфискации такого имущества, а значит суд признает данное имущество «взыскиваемым», если Ответчик не сможет предоставить доказательств обратного.

Последствия несоблюдения ПАНП на этом не заканчиваются. ПАНП может включать в себя «санкционное уведомление». Это означает, что, если Ответчик не выполняет предписание, то он может быть оштрафован или лишен свободы.

Наконец, если Ответчик в ПАНП сознательно или по неосторожности делает заявление, которое является ложным или вводящим в заблуждение, он тем самым совершает уголовное преступление, наказуемое лишением свободы на срок до двух лет.

В: Могут ли ПАНП выдаваться в отношении компаний или только физических лиц?

ПАНП может быть выдан в отношении физического или юридического лица, траста или иной организации.

Законодательство намеренно содержит широкий круг объектов, позволяющий выносить ПАНП в отношении «третьих лиц». Например, в законе дано широкое определение круга объектов ПАНП, включая:

- Профессиональных трасти (доверительных управляющих) и бенефициаров трастов; и
- Любых лиц, «связанных» с лицом, подозреваемым в причастности к тяжкому преступлению. Законом не предусматриваются временные ограничения для определения «связанности»; это фактически означает «продолжает быть или был» связан. Следовательно, если кто-то подозревается в причастности к серьезному преступлению, ПАНП может быть получено против их нынешних или бывших деловых партнеров или даже дальних членов семьи - например, даже таких дальних, как муж сестры мужа.

В: Могут ли ПАНП выдаваться только против лиц и в отношении имущества, которые физически находятся в Великобритании?

ПАНП имеет экстерриториальный эффект. ПАНП может быть выдано в отношении Ответчика и имущества, находящихся за пределами Великобритании.

В: Могут ли быть оспорены ПАНП, и если да, то как?

Как показывает дело Гаджиевой, ПАНП можно оспорить в Высоком суде. Наиболее распространенными основаниями для оспаривания ПАНП будут:

1. То, что Ответчик не является лицом, в отношении которого ПАНП может быть выдано. Это основание потребует от Ответчика продемонстрировать, что он или не является политическим деятелем **или** что отсутствуют «разумные основания подозревать», что он «вовлечен в совершение тяжкого преступления» или «связан» с таким лицом; и / или
2. Способность Ответчика «объяснить» происхождение имущества под прицелом властей. Это будет включать демонстрацию того, что он имеет (или имел на момент покупки) достаточный доход или активы законного происхождения для приобретения имущества, являющегося предметом ПАНП.

В: Если какая-либо сторона находится в поле зрения общественности и обладает значительным имуществом, как она может подготовиться к возможности выдачи ПАНП против нее?

Лучший способ подготовиться к оспариванию ПАНП – это подготовить достоверные, поддающиеся проверке доказательства, которые показывают, что основания для выдачи ПАНП не были удовлетворены. Эти доказательства должны быть представлены в формате понятном английскому суду.

Например, если физическое лицо владеет значительным имуществом в Лондоне, которое было приобретено за счет дохода, полученного от дивидендов, выплачиваемых компанией, в которой это лицо имеет большой пакет акций, это лицо может подготовить пакет документов, демонстрирующих (а) как он приобрел эти акции (и, в частности, что было источником, денег, потраченных на их покупку), (б) как долго он владел акциями; и (в) доказательства того, что компания выплачивала дивиденды. В некоторых случаях такие доказательства будет подготовить легче, чем в иных. Например, сравнительно легко доказать, что публичная компания, чьи акции

котируется на бирже, выплачивала дивиденды; при этом намного сложнее доказать то же самое в отношении частной компании.

В случае г-жи Гаджиевой, у нее были трудности, с предъявлением доказательств дохода и активов мужа, так как он находится в тюрьме в Азербайджане. Г-жа Гаджиева сама находится в розыске в Азербайджане, и не могла вернуться туда, чтобы собрать необходимые доказательства. Однако, английские суды не посочувствовали трудностям, с которыми столкнулась г-жа Гаджиева.

В: Может ли частное лицо получить ПАНП?

Нет. Только правоохранительные органы Великобритании могут обратиться в суд за ПАНП. Тем не менее, частное лицо или компания могут предоставить властям информацию, которая может убедить их подать прошение о выдаче ПАНП. При этом правоохранительные органы не обязаны действовать на основании такой информации. Более того они не обязаны взаимодействовать с лицом, которое предоставляет такую информацию. Тем не менее, при наличии веских оснований для выдачи ПАНП, стоит рассмотреть этот вариант.

В: Могут ли частные лица или потерпевшие получить доступ к материалам дела, чтобы изучить информацию, представленную правоохранительными органами или ответчиком?

Частные лица не имеют автоматических прав на получение информации со стороны властей. Тем не менее, в Великобритании существуют прецеденты того как, в определенных обстоятельствах, частные прошения о раскрытии (известные как предписания «Норвич Фармакл») против некоторых государственных органов власти были удовлетворены.

Хотя на данный момент и нет такой практики, возможна ситуация, когда с Ответчиком произойдет следующее: (а) против него будет получено ПАНП, предписывающее раскрыть информацию об активах английским властям и (б) гражданский истец сможет получить раскрытие этой информации от английских властей.

Поскольку в контексте ПАНП таких попыток пока не было, любой истец, пытающийся получить такое раскрытие, будет тестировать новую правовую территорию; мы будем с интересом наблюдать за появлением таких прецедентов.

В: Если истцы не могут получить ПАНП, какие другие способы получения информации доступны им?

Гражданские судебные процессы по делам о мошенничестве и коррупции являются более мощным оружием в Англии, чем во многих юрисдикциях. Даже если истцам не доступно ПАНП, они могут получить аналогичную информацию в судебном порядке. Истец может начать гражданский процесс в английском суде и истребовать документы как у других участников процесса, так и у третьих лиц.

Наиболее очевидный путь к раскрытию активов - через приказ о замораживании активов. Как правило, если истец получает приказ о замораживании активов, суд также выносит постановление о том, что ответчик должен раскрыть подробности своего имущества. В некоторых случаях такое раскрытие может быть всеобъемлющим: например, ответчику может быть приказано предоставить информацию об активах, которыми он владел (но больше не владеет), включая объяснение того, что произошло с этими активами.

Приказ о замораживании активов может быть получен до начала судебного разбирательства (хотя обычно истец должен подать иск сразу же после уведомления ответчика о выдаче приказа). Другой тип приказа, который может быть получен до начала разбирательства, это предписание «Норвич Фармакл». Это предписание о раскрытии документов и/или информации против третьих лиц. Такие предписания, как правило, выдаются в ситуации, где истцу требуется дополнительная информация, чтобы подать иск; например, истец может знать, что он стал жертвой мошенничества по предварительному сговору, но он может не знать все соучастников сговора. В этих случаях суд может выдать приказ против банка, позволяющий истцу узнать, кто получил денежные средства, которые были похищены обманном путем.

В более широком контексте, как часть стандартного судебного разбирательства (даже в отсутствие приказа о замораживании активов), в Англии как правило действует очень широкое

правило раскрытия информации. Все стороны английского судебного разбирательства должны раскрывать документы, на которые они сами полагаются, которые наносят ущерб собственному делу и, которые поддерживают позицию по делу другой стороны. Обязательство по раскрытию распространяется на документы, контролируемые стороной, а не только на те документы, которые находятся в ее владении. При этом понятие «контроль» трактуется широко. Как правило, оно включает в себя, например, документы, находящиеся в распоряжении представителей и агентов этой стороны (например, если согласно договору, одна из сторон имеет право получить документы от трасти, то, вероятно, трасти должен будет раскрыть данные имеющие отношение к делу документы в судебном процессе).

Английский суд строго следит за соблюдением сторонами обязательств по раскрытию и рассчитывает, что стороны будут четко следовать букве закона.

В: ПАНП известны тем, что требуют объяснения источника происхождения имущества. Почему активы г-жи Гаджиевой не изымаются?

ПАНП обязывают Ответчика предоставить информацию властям. Сами по себе они не являются инструментом конфискации активов.

Правоохранительные органы могут использовать информацию, полученную в результате выдачи ПАНП, в любых целях, хотя, возможно, ПАНП не будет являться допустимым доказательством в уголовном процессе против ответчика.

Тем не менее, основное намерение, стоящее за ПАНП, состоит в том, чтобы позволить властям добиваться последующей конфискации активов посредством процедуры «гражданской конфискации имущества». Если Ответчик не выполняет требования ПАНП должным образом, имущество, которое указано в ПАНП, «презюмируется» «взыскиваемым». Это означает, что суд признает данное имущество «взыскиваемым», если Ответчик не сможет предоставить доказательств обратного.

Процедура гражданской конфискации имущества доступна британским правоохранительным органам с 2003 года и позволяет им добиваться

конфискации имущества, добытого преступным путем в гражданском процессе.

В: Если активы были изъяты в процессе гражданской конфискации, кто может на них претендовать? Передаются ли они жертвам преступлений?

По умолчанию по окончании процедуры гражданской конфискации имущества, Министерство внутренних дел Великобритании и орган-заявитель (например, НКА) получают по 50% от суммы конфискованного имущества.

Тем не менее, существует процедура, позволяющая жертвам преступления подать заявление в суд в рамках рассмотрения дела о гражданской конфискации имущества, для вынесения определения, что указанная собственность принадлежит им. Чтобы получить такое определение, потерпевший должен доказать, что он сам не получил имущество незаконным путем. Насколько нам известно, эта процедура никогда не использовалась и не тестировалась в судах.

В результате давления со стороны неправительственных организаций правоохранительные органы Великобритании все чаще пытаются, где это возможно, репатриировать доходы от преступлений и коррупции, по делам, где потерпевшими являются иностранные государства. Например, в декабре 2019 года после заключения мирового соглашения с пакистанским магнатом Маликом Риаз Хуссейном, НКА возвратило конфискованное имущество (в том числе, особняк с видом на Гайд парк стоимостью 50 миллионов фунтов) правительству Пакистана.

В: Какие иные возможности доступны жертвам мошенничества для возврата активов в Великобритании?

Иной возможностью для возврата активов в Великобритании является начало гражданского судопроизводства в английском суде. Английские суды хорошо знакомы со случаями, когда жертвы мошенничества пытаются вернуть украденные активы с помощью частных судебных исков, и разработали обширный арсенал предписаний и средств правовой защиты для оказания помощи жертвам мошенничества.

Одним из самых мощных инструментов доступных для жертв мошенничества, также известный как «ядерное оружие» суда, является приказ о замораживании активов. Он запрещает ответчику распоряжаться своими активами и обязует его раскрыть истцу все имеющиеся у него активы в любой юрисдикции. Важно понимать, что приказ о замораживании активов предназначен для предотвращения незаконного распоряжения активами ответчиком, и не дает истцу обеспечительных прав на активы.

После получения потерпевшим решения суда по существу в свою пользу, он может обратиться к исполнению на все известные активы ответчика как в Великобритании, так и после признания такого решения, за границей.

Также согласно закону, любое лицо имеет законное право добиваться возбуждения дела частного обвинения. После вынесения приговора уголовный суд может присудить частному прокурору различные выплаты, включая компенсацию, выплачиваемую осужденным лицом и юридические издержки на ведение процесса.

Наши контакты



Tony Woodcock

Partner

T: +44 20 7809 2349

E: tony.woodcock@shlegal.com



Alan Ward

Senior associate

T: +44 20 7809 2295

E: alan.ward@shlegal.com



Ros Prince

Partner

T: +44 20 7809 2320

E: ros.prince@shlegal.com



Galina Usorova

Associate

T: +44 20 7809 2806

E: galina.usorova@shlegal.com