

УДК 346:52

DOI: 10.24412/1998-5533-2024-4-210-214

Правовая категория комплаенс в системе права**Чепарина О.А.**

Кандидат юридических наук,
доцент кафедры предпринимательского и энергетического права
Казанского (Приволжского) федерального университета

Комплаенс в современных реалиях становится повседневной практикой бизнеса, значимой составляющей в системе управления хозяйствующими субъектами различных видов и сфер деятельности. Интерес юристов к данному явлению определяется целью комплаенса, которая состоит в обеспечении соответствия деятельности хозяйствующего субъекта действующему законодательству, требованиям регуляторов, внутренним документам компании, а также лучшим практикам ведения бизнеса. Цель исследования состоит в уяснении содержания и сущности комплаенса как правовой категории, определении ее места в системе права. Задачами исследования являются анализ правовых особенностей различных видов комплаенса, исследование комплаенса как элемента внутреннего контроля экономического субъекта и как составляющей системы корпоративного управления, обоснование необходимости и/или целесообразности внедрения комплаенса в деятельность хозяйствующих субъектов различных видов.

Научная значимость исследования состоит в установлении содержания комплаенса как правовой категории, практическая значимость – в выработке рекомендаций по внедрению комплаенс-функции в систему управления хозяйствующими субъектами. Научная новизна исследования проявляется в выводах, обосновывающих не только целесообразность, но и обязательность комплаенс-функции как составляющей системы внутреннего контроля и элемента внутриорганизационного (корпоративного) управления хозяйствующего субъекта. Результаты исследования могут использоваться при организации правовой и комплаенс-функций, в подготовке внутренних документов компании в сфере комплаенса, в преподавании дисциплин цикла предпринимательского и корпоративного права.

Ключевые слова: комплаенс, комплаенс-функция, правовая категория, внутренний контроль, корпоративное управление

Для цитирования: Чепарина О.А. Правовая категория комплаенс в системе права // Вестник экономики, права и социологии. 2024. № 4. С. 210–214. DOI: 10.24412/1998-5533-2024-4-210-214.

Актуальность комплаенса объясняется запросами общества на социальную ответственность бизнеса, культуру добросовестности, неприятия коррупции и мошенничества. Комплаенс, как элемент системы внутреннего контроля по выявлению и предотвращению нарушений действующего зако-

нодательства, требований регуляторов, внутренних документов организации и лучших практик в сфере бизнеса, становится незаменимым инструментом для обеспечения законности и прозрачности деятельности юридических лиц. Уяснение смысла комплаенса как правовой категории позволит в

дельнейшем сформировать и нормативно закрепить универсальные стандарты комплаенса для юридических лиц различных организационно-правовых форм и сфер деятельности.

Комплаенс обретает все более четкие черты как правовое понятие, что подтверждается рядом научных исследований [1–4]. Появлению комплаенса как функции в российской бизнес-среде способствовали интеграция российского бизнеса в мировое экономическое пространство, установление тесных экономических отношений с западноевропейскими и американскими корпорациями, где комплаенс стал повседневной бизнес-практикой.

Факторами, способствующими распространению комплаенс-функции в российской бизнес-среде, послужили:

- российская антикоррупционная и антимонопольная политики;

- переход государственного (муниципального) контроля (надзора) на риск-ориентированный подход и поощрение легитимного и добросовестного поведения подконтрольных субъектов;

- усиление имущественной ответственности владельцев компании, ее менеджмента и иных контролируемых бизнес-лиц, в том числе в процедурах банкротства;

- запрос со стороны регуляторов, инвесторов и потребителей на социальную ответственность бизнеса.

Несмотря на то, что сегодня в обиход прочно вошли такие понятия, как антикоррупционный, антимонопольный, санкционный и даже уголовно-правовой комплаенс, само понятие «комплаенс» в российских нормативных правовых актах нашло свое закрепление только в отношении кредитных организаций. В силу высоких рисков, присущих банковской деятельности, на уровне банковского сектора экономики особое внимание уделяется функции внутреннего контроля, элементом которого и является комплаенс-функция (п.п. 2.2. и 2.2.1.1 Положения Банка России от 16 декабря 2003 г. № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах» [5]).

Понимание комплаенс-функции в деятельности кредитных организаций сформировалось под влиянием документов Базельского комитета по банковскому надзору, в частности рекомендаций «Комплаенс и комплаенс-функция в банках» (апрель, 2005 г.) [6]. В Положении Банка России № 242-П [5] содержится понятие комплаенс-риска, под которым понимается риск возникновения у кредитной организации убытков из-за несоблюдения законодательства Российской Федерации, внутренних документов кредитной организации, стандартов саморегулируемых организаций, а также в результате применения санкций и (или) иных мер воздействия со стороны надзорных органов (регуляторный риск) (п. 4.1.1). Указанный нормативный акт относит управление

комплаенс-риском к компетенции службы внутреннего контроля (комплаенс-службы) кредитной организации (п. 4.1.1).

Закон выделяет следующие особенности правового режима комплаенс-функции в кредитных организациях:

- является элементом системы внутреннего контроля;

- к ее сфере деятельности относится управление комплаенс-риском – риском возникновения у кредитной организации убытков из-за несоблюдения законодательства, внутренних документов кредитной организации, стандартов саморегулируемых организаций, а также в результате применения санкций и (или) иных мер воздействия со стороны надзорных органов;

- осуществляется специальным подразделением (службой внутреннего контроля (комплаенс-службой)) на постоянной основе;

- находится в подчинении единоличного исполнительного органа, если иное не предусмотрено уставом кредитной организации (возможно непосредственное подчинение совету директоров);

- со стороны регулятора (Банка России) осуществляется контроль за назначением на должность и увольнением руководителя данной функции;

- законодательное закрепление квалификационных требований и требований соответствия деловой репутации к руководителю функции;

- деятельность комплаенс-службы носит независимый характер.

Таким образом, комплаенс в кредитных организациях, будучи тщательно разработанным нормативно оформленным институтом, может служить ориентиром для построения комплаенс-функции в организациях иных сфер и направлений деятельности.

Отличительной особенностью банковского комплаенса является включение в указанное понятие сразу нескольких комплаенс-функций (санкции, корпоративная этика, комплаенс-риски при разработке новых банковских продуктов, ПОД/ФТ и др.), в то время как традиционные виды комплаенса выделяются по конкретным направлениям деятельности организации (антикоррупционный, антимонопольный, налоговый, санкционный комплаенс).

После длительных согласований и обсуждений 1 марта 2020 г. был принят Федеральный закон № 33-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции»» [7]. Он ввел понятие «система внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства» – совокупность правовых и организационных мер, направленных на соблюдение компанией требований антимонопольного законодательства и предупреждение его нарушения. Указанное понятие в доктрине и в практике рассматривается как «антимонопольный комплаенс».

Закон содержит следующие рекомендации к антимонопольному комплаенсу:

– требования к порядку проведения оценки рисков нарушения антимонопольного законодательства;

– меры, направленные на снижение хозяйствующим субъектом рисков нарушения антимонопольного законодательства, и меры, направленные на осуществление хозяйствующим субъектом контроля за функционированием системы внутреннего обеспечения соответствия требованиям антимонопольного законодательства;

– порядок ознакомления работников с внутренним актом (актами);

– информацию об ответственном должностном лице;

– принятие и публикацию на сайте организации внутреннего акта (актов), регулирующих антимонопольный комплаенс в организации;

– право на согласование внутреннего акта (актов) в ФАС России.

Таким образом, решение о внедрении антимонопольного комплаенса – выбор самого хозяйствующего субъекта.

Одним из первых законов, который упоминается в контексте комплаенса, является Федеральный закон от 25.12.2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» [8]. В соответствии со ст. 13.3 указанного Закона организации обязаны разрабатывать и принимать меры по предупреждению коррупции. При этом положения о мерах по предупреждению коррупции, принимаемых в организации, не носят императивного характера и могут быть избраны организацией по собственному усмотрению. К таким мерам законодатель относит следующие: определение подразделений или должностных лиц, ответственных за профилактику коррупционных и иных правонарушений; сотрудничество организации с правоохранительными органами; разработку и внедрение в практику стандартов и процедур, направленных на обеспечение добросовестной работы организации; принятие кодекса этики и служебного поведения работников организации; предотвращение и урегулирование конфликта интересов; недопущение составления неофициальной отчетности и использования поддельных документов. Описание развернутого механизма организации антикоррупционной деятельности в законе отсутствует. Пробел отчасти восполнен рекомендациями Министерства труда и социальной защиты России, в том числе «Методическими рекомендациями по разработке и принятию организациями мер по предупреждению и противодействию коррупции», утвержденными 8 ноября 2013 г. [9]. В указанном документе комплаенс определяется как обеспечение соответствия деятельности организации требованиям, налагаемым на нее российским и зарубежным законодательством, иными обязательными для исполнения регу-

лирующими документами, а также создание в организации механизмов анализа, выявления и оценки рисков коррупционно опасных сфер деятельности и обеспечение комплексной защиты организации. Методические рекомендации содержат подробное описание всех бизнес-процессов и процедур по внедрению и организации антикоррупционного комплаенса в организациях независимо от их форм собственности, организационно-правовых форм, отраслевой принадлежности и иных обстоятельств, но в первую очередь документ рассчитан для применения в организациях, в отношении которых законодательством не установлены специальные требования в сфере противодействия коррупции.

Часто в доктрине звучит позиция о добровольности комплаенса для хозяйствующих субъектов как самостоятельных субъектов, действующих в хозяйственном обороте на свой риск. Но нам представляется, что при оценке добровольности комплаенс-функции следует учитывать следующие обстоятельства. Основная цель комплаенса – обеспечение соблюдения требований законодательства, положений внутренних документов организации, стандартов саморегулируемых организаций. В соответствии с ч. 2 ст. 15 Конституции Российской Федерации граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы.

В соответствии со ст. 19 Федерального закона от 06.12.2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» [10] экономический субъект обязан организовать и осуществлять внутренний контроль совершаемых фактов хозяйственной жизни. Экономический субъект, бухгалтерская (финансовая) отчетность которого подлежит обязательному аудиту, обязан организовать и осуществлять внутренний контроль ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской (финансовой) отчетности (за исключением случаев, когда его руководитель принял обязанность ведения бухгалтерского учета на себя). Внутренний контроль в соответствии с «Информационным письмом Минфина № ПЗ-11/2013» [11] (п. 3) – это процесс, направленный на получение достаточной уверенности в том, что экономический субъект обеспечивает: а) эффективность и результативность своей деятельности, в том числе достижение финансовых и операционных показателей, сохранность активов; б) достоверность и своевременность бухгалтерской (финансовой) и иной отчетности; в) соблюдение применимого законодательства, в том числе при совершении фактов хозяйственной жизни и ведении бухгалтерского учета.

В рекомендациях Минфина подчеркивается, что внутренний контроль способствует достижению экономическим субъектом целей своей деятельности. Он должен обеспечивать предотвращение или выявление отклонений от установленных правил и процедур, а также искажений данных бухгалтер-

ского учета, бухгалтерской (финансовой) и иной отчетности (п. 4).

При организации внутреннего контроля необходимо исходить из того, что: а) внутренний контроль должен осуществляться на всех уровнях управления экономическим субъектом, во всех его подразделениях; б) в его осуществлении должен участвовать весь персонал экономического субъекта в соответствии с его полномочиями и функциями; в) полезность внутреннего контроля должна быть сопоставима с затратами на его организацию и осуществление (п. 18).

Внутренний контроль, как правило, осуществляют: а) органы управления экономического субъекта; б) ревизионная комиссия (ревизор) экономического субъекта; в) главный бухгалтер или иное должностное лицо экономического субъекта, на которое возлагается ведение бухгалтерского учета; г) внутренний аудитор (служба внутреннего аудита) экономического субъекта; д) специальные должностные лица, специальное подразделение экономического субъекта, ответственные за соблюдение правил внутреннего контроля, предусмотренного иными федеральными законами; е) другой персонал и подразделения экономического субъекта (п. 18.1).

Учитывая, что одной из целей внутреннего контроля является соблюдение применимого законодательства, в том числе при совершении фактов хозяйственной жизни и ведении бухгалтерского учета, логично усмотреть взаимосвязь между целями и функциями внутреннего контроля и комплаенса. Это обстоятельство в свою очередь подтверждает обязательность формирования комплаенс-функции у любого субъекта экономической деятельности независимо от того, как будет называться указанная функция и указанное подразделение в конкретном субъекте.

Таким образом, обязательность комплаенса для любой организации следует из смысла ст. 19 Федерального закона № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» [12], в силу которой любой экономический субъект обязан организовать и осуществлять внутренний контроль совершаемых фактов хозяйственной жизни, а ряд субъектов – также и внутренний контроль ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской (финансовой) отчетности.

Ряд исследователей подробно останавливаются на рассмотрении взаимосвязи комплаенса и корпоративного управления. Так, Д.М. Ашфа полагает, что одним из ключевых элементов корпоративного управления является внутренний контроль, включая комплаенс-контроль, который внедряется корпорацией для снижения рисков нарушения законодательства и внутренних правил [1]. При этом автор исходит из смысла ст. 87.1 Федерального закона от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», которая устанавливает взаимосвязь между

функцией комплаенс и управлением публичным акционерным обществом (корпоративным управлением). По мнению Д.А. Петрова и В.Ф. Попондопуло, комплаенс в юриспруденции – это система управления рисками несоответствия осуществляемой хозяйствующим субъектом деятельности: 1) требованиям нормативных правовых актов, обычаев, обязательных стандартов саморегулируемых организаций; 2) предписаниям контролирующих органов; 3) складывающейся правоприменительной практике; 4) макроэкономическим параметрам; 5) иным значимым для осуществления деятельности факторам [2, с. 108].

По смыслу ст.ст. 53 и 53.1. ГК РФ и сложившейся судебной практики внедрение комплаенс-функции в систему корпоративного управления организации следует рассматривать как пример добросовестных и разумных действий органов управления юридического лица, а комплаенс – как правовое средство обеспечения безопасности юридического лица.

При этом комплаенс и корпоративное управление взаимосвязаны и взаимообусловлены. Так, корпоративное управление выступает организационной основой комплаенса [1, с. 173], с другой стороны, комплаенс является элементом корпоративного управления.

Таким образом, термин «комплаенс» стал обобщающей правовой категорией для характеристики соответствующей функции и элемента системы управления хозяйствующего субъекта, цель которых состоит в обеспечении соответствия деятельности хозяйствующего субъекта требованиям законодательства, регуляторов и лучшим бизнес-практикам. В этом смысле комплаенс логично рассматривать как правовую категорию корпоративного права, а отношения в сфере комплаенса – как разновидность отношений, связанных с управлением корпорацией (ч. 1 ст. 2 ГК РФ). Комплаенс выступает правовым средством обеспечения правовой безопасности корпорации (юридического лица). Одновременно, учитывая основания правовой ответственности органа юридического лица за убытки, причиненные юридическому лицу (неразумные и недобросовестные действия), его внедрение в систему управления корпорацией (юридическим лицом) следует расценивать не столько как целесообразность, но и как необходимость.

Литература:

1. Аудит & комплаенс: закон, доктрина, практика: монография / Отв. редактор И.В. Ершова. М.: Проспект, 2022. 304 с.
2. Попондопуло В.Ф., Петров Д.А. Комплаенс как правовой инструмент минимизации рисков и профилактики правонарушений // Вестник Санкт-Петербургского государственного университета. 2020. Право 1. С. 102–114.
3. Гармаев Ю.П. Антикоррупционный комплаенс в Российской Федерации: междисциплинарные аспекты: монография. М.: Юриспруденция, 2020. 238 с.
4. Аллахвердиев А.Х. Правовое регулирование комплаенса в торговой деятельности: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2023. 20 с.
5. Положения Банка России от 16 декабря 2003 г. № 242-П «Об организации внутреннего контроля в кредитных организациях и банковских группах» (с изм. и доп.) // Вестник Банка России. 4 февраля 2004. № 7.
6. Письмо Банка России от 2 ноября 2007 г. № 173-Т «О рекомендациях Базельского комитета по банковскому надзору» // СПС Гарант.
7. Федеральный закон от 1 марта 2020 г. № 33-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции»» // СЗ РФ. 2020. № 9. Ст. 1125.
8. Федеральный закон от 25 декабря 2008 г. № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» (с изм. и доп.) // СЗ РФ. 2008 г. № 52 (ч. I). Ст. 6228.
9. Методические рекомендации по разработке и принятию организациями мер по предупреждению и противодействию коррупции (утв. Министерством труда и социальной защиты РФ 8 ноября 2013 г.). URL: <http://webcache.googleusercontent.com/search?q=cache:dq1ZzYEaLfMJ:www.rosminu.ru/docs/mintrud/employment/26+&cd=1&hl=en&ct=clnk&gl=ru> (дата обращения: 19.10.2024).
10. Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (с изм. и доп.) // Российская газета. 2011. № 278.
11. Информация Минфина России от 25.12.2013 г. № ПЗ-11/2013 «Об организации и осуществлении экономическим субъектом внутреннего контроля совершаемых фактов хозяйственной жизни, ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской (финансовой) отчетности» // Акты и комментарии для бухгалтера. 2014. № 7.
12. Федеральный закон от 06.12.2011 г. № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» (ред. от 12.12.2023) // СЗ РФ. 2011. № 50. Ст. 7344.

The Legal Category of Compliance in the Legal System

Cheparina O.A.

Kazan (Volga Region) Federal University

Compliance in modern realities is becoming a daily business practice, an important component in the management system of business entities of various types and fields of activity. The interest of lawyers in this phenomenon is determined by the purpose of compliance, which is to ensure that the activities of an economic entity comply with current legislation, regulatory requirements, internal documents of the company, as well as best business practices. The purpose of the study is to clarify the content and essence of compliance as a legal category, to determine its place in the legal system. The objectives of the study are to analyze the legal features of various types of compliance, to study compliance as an element of internal control of an economic entity and as a component of a corporate governance system, to substantiate the need and/or expediency of introducing compliance into the activities of economic entities of various types.

The scientific significance of the study is to establish the content of compliance as a legal category, the practical significance is to develop recommendations for the implementation of the compliance function in the management system of business entities. The scientific novelty of the study is manifested in the conclusions substantiating not only the expediency, but also the obligation of the compliance function as a component of the internal control system and an element of the intra-organizational (corporate) management of an economic entity. The results of the research can be used in the organization of legal and compliance functions, in the preparation of internal documents of the company in the field of compliance, in teaching disciplines of the cycle of entrepreneurial and corporate law.

Keywords: compliance, compliance function, legal category, internal control, corporate governance