

РАЗЪЯСНЕНИЯ
О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ПРИМЕНЕНИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПРОТИВОДЕЙСТВИИ
ЛЕГАЛИЗАЦИИ ДОХОДОВ,
ПОЛУЧЕННЫХ ПРЕСТУПНЫМ ПУТЁМ,
И ФИНАНСИРОВАНИЮ ТЕРРОРИЗМА

В целях строгого соблюдения законодательства Российской Федерации о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, финансированию терроризма и распространения оружия массового уничтожения, а также в целях корректного и единообразного применения адвокатами – членами АПМО ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма» от 07.08.01г. № 115-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями)¹, Совет АПМО на основании п.4 ст.29, п.3 ст.31 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31.05.02г. № 63-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями)² разъясняет следующее.

1. В соответствии п.2 ст.3 ФЗ «Об АД» фундаментальным принципом адвокатуры является принцип законности, т.е. никакие нормы законодательства об адвокатуре (ст.4 ФЗ «Об АД») не могут использоваться адвокатами в противоправных целях. Адвокаты обязаны соблюдать требования ФЗ «О противодействии легализации...» и применять его в части, распространяющейся на адвокатов с учётом специфики статуса, определенного действующим законодательством.

На значимость специального правового положения адвоката в национальном законодательстве прямо указывается в Рекомендациях ФАТФ «Международные стандарты по противодействию отмыванию денег и финансированию терроризма и распространению оружия массового уничтожения», предполагающих учёт страновых особенностей и национальных правовых систем³.

¹ Далее по тексту – ФЗ «О противодействии легализации...», ФЗ № 115-ФЗ

² Далее по тексту – ФЗ «Об АД»

³ Пояснительные примечания к Рекомендации 23 (п.2): «Каждая страна сама вправе принимать решения в отношении вопросов, на которые распространяется привилегия на сохранение адвокатской тайны или профессиональная тайна. Обычно это касается информации, которую адвокаты, нотариусы или иные независимые специалисты в области права получают от или через

2. В силу пп.1) п.1 ст.7 ФЗ «Об АД», ст.10 КПЭА адвокаты не вправе содействовать доверителям в обходе требований ФЗ «О противодействии легализации...».

3. Поскольку ст.5 ФЗ № 115-ФЗ содержит исчерпывающий перечень организаций, осуществляющих операции с денежными средствами и иным имуществом, в общем случае ФЗ «О противодействии легализации...» не распространяется ни на адвокатов, ни на адвокатские образования.

С учётом легального определения внутреннего контроля, организации внутреннего контроля и осуществления внутреннего контроля (абзацы 8-10 ст.3 ФЗ «О противодействии легализации...»), на адвокатов и адвокатские образования не распространяются требования п.2 ст.7 ФЗ «О противодействии легализации...» о разработке правил внутреннего контроля и назначении специальных должностных лиц, ответственных за реализацию правил внутреннего контроля, документальной фиксации информации, полученной в результате реализации правил внутреннего контроля, требования п.3 ст.7 ФЗ «О противодействии легализации...» о направлении в уполномоченный орган сведений о подозрительных операциях, а также требования п.9 ст.7 ФЗ «О противодействии легализации...» о постановке на учет в уполномоченном органе.

4. Вместе с тем, учитывая открытый перечень видов юридической помощи, относящихся к адвокатской деятельности в соответствии с п.1 ст.1, п.3 ст.2 ФЗ «Об АД», осуществление адвокатами определённых видов деятельности подпадает под действие ФЗ № 115-ФЗ и требует соблюдения требований законодательства о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, финансированию терроризма и распространения оружия массового поражения.

Подготовка или осуществление адвокатами операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», допустимы при условии соблюдения всех соответствующих требований, установленных для адвокатов ФЗ № 115-ФЗ.

5. Адвокатам следует исходить из того, что в случаях, когда адвокат лично осуществляет или готовится лично осуществлять в интересах доверителя любую из пяти видов операций с денежными средствами или иным имуществом деятельности, приведённых в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», он осознанно выходит за рамки статуса независимого профессионального советника по правовым вопросам (п.1 ст.2

одного из своих клиентов: (а) в ходе установления правового статуса своего клиента, или (б) при выполнении своих функций по защите или представлению этого клиента в судебных, административных, арбитражных или посреднических или связанных с ними разбирательствах.»

ФЗ «Об АД»), защищенного при осуществлении профессиональной деятельности адвокатской тайной (п.2 ст.2, п.1 ст.8 ФЗ «Об АД»).

По смыслу действующего законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре (ст.4 ФЗ «Об АД») личное участие адвоката в осуществлении в интересах доверителя действий, относящихся к общегражданскому обороту, не должно служить основанием для неразглашения по мотиву сохранения адвокатской тайны такой информации о представляемом, которая могла бы стать известной контрагентам доверителя, если бы эти действия совершались доверителем самостоятельно.

В подобных случаях ссылка адвоката на необходимость сохранения профессиональной тайны является злоупотреблением статусом адвоката и подрывом доверия к институту адвокатуры.

6. Адвокатам следует учитывать, что в случаях, когда юридическая помощь доверителю оказывается по вопросам, указанным в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», но не предполагает личного осуществления адвокатом конкретных видов операций с денежными средствами и или иным имуществом (например, консультирование, подготовка проектов документов, сопровождение доверителя при реализации правоотношения лично доверителем), полученная адвокатом информация относится к охраняемой законом адвокатской тайне и не подлежит разглашению в силу прямого указания п.5 ст.7¹ФЗ «О противодействии легализации...».

7. В силу п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...» в случаях, когда адвокаты готовят или осуществляют:

- сделки с недвижимым имуществом;
- управление денежными средствами, ценными бумагами или иным имуществом клиента;
- управление банковскими счетами или счетами ценных бумаг;
- привлечение денежных средств для создания организаций, обеспечения их деятельности или управления ими;
- создание организаций, обеспечение их деятельности или управления ими, а также куплю-продажу организаций,

на адвокатов распространяются требования об идентификации клиента, представителя клиента и (или) выгодоприобретателя (пп.1 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о принятии мер по определению целей финансово-хозяйственной деятельности, финансового положения и деловой репутации клиентов (пп.1.1 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о принятии мер по идентификации бенефициарных владельцев клиентов (пп.2 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о применении мер по замораживанию (блокированию) денежных средств или иного имущества (пп.6 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о разработке правил внутреннего контроля (п.2 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), документированию и хранению сведений о клиенте (п.4 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), а также о приеме на обслуживание и обслуживании

публичных должностных лиц (пп.1,3,5 п.1, п.п.3,4 ст.7.3., п.5 ст.7.5. ФЗ № 115-ФЗ).

8. Применительно к адвокатам под приёмом на обслуживание и обслуживанием клиентов (пп.1, 1.1 п.1 ст.7ФЗ № 115-ФЗ) подразумевается принятие и исполнение поручения, предметом которого является совершение адвокатом в интересах доверителя только операций с денежными средствами или иным имуществом, указанных в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...».

При оказании юридической помощи, не предусматривающей совершения адвокатом в интересах доверителя операций с денежными средствами или иным имуществом, указанных в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», на адвоката не распространяются требования по выявлению публичных должностных лиц, обновлению информации о них (пп.1,4 п.1 ст.3.7. ФЗ № 115-ФЗ), определению источника происхождения денежных средств и иного имущества (пп.3 п.1 ст.7.3. ФЗ № 115-ФЗ), уделять повышенное внимание операциям с денежными средствами и иным имуществом (пп.5 п.1 ст.7.3. ФЗ № 115-ФЗ), а также о замораживании (блокировании) денежных средств и иного имущества (п.5 ст.7.5. ФЗ № 115-ФЗ).

В частности, не подлежат замораживанию (блокированию) на основании п.5 ст.7.5. ФЗ № 115-ФЗ денежные средства, полученные адвокатом в качестве аванса за оказание юридической помощи, не предусматривающей совершения адвокатом в интересах доверителя операций с денежными средствами или иным имуществом, указанных в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...».

9. Соответствующие операции с денежными средствами или иным имуществом (п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...») должны быть прямо указаны в предмете соглашения в качестве оказываемой юридической помощи (п.4 ст.25 ФЗ «Об АД»), в противном случае их совершение является дисциплинарным нарушением (оказанием юридических услуг вне адвокатской деятельности – п.3 ст.9 КПЭА, нарушением требований к оформлению соглашения – ст.25 ФЗ «Об АД»).

При заключении соглашения об оказании юридической помощи, предусматривающего подготовку и осуществление операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ, адвокат обязан в порядке п.5) п.4 ст.25 ФЗ «Об АД» включить в него условие, разъясняющее применимость к правоотношениям ФЗ «О противодействии легализации...», в частности, обязанности адвоката по информированию уполномоченного органа без уведомления об этом доверителя в случае появления любых оснований полагать, что сделки или финансовые операции могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, или финансирования терроризма (п.п.2,4 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ). Отсутствие данного условия в

соответствующем соглашении является злоупотреблением доверием и подрывом доверия к адвокатуре (п.п.2,3 ст.5 КПЭА).

10. Совершение операций с денежными средствами или иным имуществом (п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...») должно осуществляться в строгом соответствии с требованиями п.6 ст.16 КПЭА (в т.ч. об указании в сопровождающих операцию документах на совершение её адвокатом по поручению доверителя, о наличии письменного указания доверителя о совершаемых выплатах, об учёте в делопроизводстве финансовых документов о совершаемых операциях).

11. Подготовка и совершение адвокатом операций с денежными средствами или иным имуществом (п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...») без заключения соответствующего соглашения об оказании юридической помощи является самостоятельным дисциплинарным нарушением.

12. Надлежащее заключение соглашения об оказании юридической помощи, предусматривающего подготовку и осуществление операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.7¹ФЗ «О противодействии легализации...», предполагает соблюдение требований пп.1 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ об идентификации клиента, а также последующее соблюдение требований п.4 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ об обязательном документировании и хранении соответствующих сведений в течение пяти лет.

13. Заключение соглашения об оказании юридической помощи, предусматривающего подготовку и осуществление операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», влечет обязанность по уведомлению уполномоченного органа в случаях, предусмотренных п.2 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ. Для исполнения данной обязанности адвокату, заключившему соглашение, рекомендуется зарегистрироваться в Личном кабинете на официальном сайте Росфинмониторинга в установленном порядке⁴.

⁴П.п.2,3 Положения о порядке передачи информации в Федеральную службу по финансовому мониторингу адвокатами, нотариусами, лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере оказания юридических или бухгалтерских услуг, а также аудиторскими организациями и индивидуальными аудиторами при оказании аудиторских услуг, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 16.02.05г. № 82 с изменениями и дополнениями, далее – ПП РФ № 82 от 16.02.05г.

П.2.8. Инструкции о представлении в Федеральную службу по финансовому мониторингу информации, предусмотренной ФЗ от 07.08.01г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, и финансированию терроризма», утверждённой Приказом Федеральной службы по финансовому мониторингу от 22.04.15г. № 110 с изменениями, далее – Приказ Росфинмониторинга № 110 от 22.04.15г.;

Письмо Федеральной службы по финансовому мониторингу от 29.08.18г. № 04-00-07/17775 «О направлении разъяснений».

В случаях, предусмотренных уставом или внутренними документами адвокатского образования, осуществление регистрации адвоката в Личном кабинете на официальном сайте Росфинмониторинга может быть возложено на соответствующее адвокатское образование. При этом ответственность за надлежащее исполнение требований п.2 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ несёт адвокат.

14. Обязанность по уведомлению уполномоченного органа, установленная п.2 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», возникает исключительно в отношении соглашения об оказании юридической помощи, предусматривающего подготовку и осуществление операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.7¹ФЗ № 115-ФЗ.

Норма п.1 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ не допускает расширительного толкования.

15. При наличии оснований по уведомлению уполномоченного органа, предусмотренных п.2 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», адвокаты обязаны представлять соответствующую информацию в уполномоченный орган в электронной форме через Личный кабинет либо на оптическом или цифровом носителе⁵.

Передача информации в уполномоченный орган осуществляется адвокатами самостоятельно или через Адвокатскую палату Московской области (АПМО) в течение 3 (трёх) рабочих дней, следующих за днём выявления соответствующих оснований⁶.

16. В интересах законности и недопущения нарушений прав и законных интересов доверителей, а также дискредитации института адвокатуры, адвокатам в каждом случае возникновения сомнений относительно обязанности применять нормы ФЗ «О противодействии легализации...» настоятельно рекомендуется в порядке пп.19) п.3 ст.31 ФЗ «Об АД», п.4 ст.4 КПЭА обращаться за разъяснениями в Совет АПМО.

Уведомление адвокатами уполномоченного органа в случаях, не предусмотренных п.1 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», является необоснованным разглашением адвокатской тайны и образует состав дисциплинарного нарушения.

17. Информация, направляемая в уполномоченный орган в соответствии с п.2 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...», должна содержать:

- сведения, необходимые для идентификации клиента (пп.1 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ);

- вид операции с денежными средствами и или иным имуществом (п.1 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ);

⁵п.3 ПП РФ № 82 от 16.02.05г.

⁶п.3 ПП РФ № 82 от 16.02.05г.

- дата совершения операции с денежными средствами и или иным имуществом и сумму, на которую она совершена;
- обстоятельства, послужившие основанием полагать, что операция с денежными средствами или иным имуществом клиента осуществляется или может быть осуществлена в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, или финансирования терроризма⁷.

18. Согласно с п.4 ст.7¹ ФЗ «О противодействии легализации...» адвокат не вправе разглашать факт передачи в уполномоченный орган информации, указанной в п.2 ст.7¹ ФЗ № 115-ФЗ.

19. В соответствии с п.1 ст.7 ФЗ «ОБ АД» настоящие разъяснения являются обязательными для адвокатов – членов АПМО при применении законодательства Российской Федерации о противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путём, финансированию терроризма и распространения оружия массового уничтожения.

⁷П.4 ПП РФ № 82 от 16.02.05г.