

Руководство по управлению и минимизации риска возбуждения уголовных дел в бизнесе

декабрь 2015 г.



Veolia

36-38, авеню Клебер - 75116 Париж, Франция

Тел.: +33(0)1 71 75 00 00

www.veolia.com



Veolia

принимает на себя ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Все страны, в которых наша Группа компаний ведет свою деятельность, в той или иной степени прибегают к применению уголовных санкций для обеспечения надлежащего исполнения законов и правил, применимых к компаниям. Особенно это касается тех законов, которые эти страны считают действительно важными для функционирования социальной системы и экономики в целом.

Наша Группа компаний уже предприняла значительные меры для того, чтобы обеспечить соблюдение законодательства во всех странах, где она осуществляет свою деятельность, будь то рекомендации, изложенные в Руководстве по корпоративной этике или материалах по соблюдению различных регламентов, или деятельность по обучению в таких специфических отраслях, как антимонопольное законодательство. По сравнению с другими юридическими рисками, с которыми неизбежно сталкивается наша Группа компаний, уголовные риски имеют особенно серьезный характер. Это относится как к юридическим, так и к физическим лицам. Они могут нанести ущерб экономическим интересам как одних, так и других, более того, привести к лишению свободы отдельных физических лиц и запрету на ведение деятельности юридических лиц.

Таким образом, для персонала Группы компаний необходимо проводить обучающие и информационные акции с целью определения различных областей хозяйственного права, в которых существуют уголовные риски, для того, чтобы персонал и компания-работодатель были лучше защищены.

Именно это является предметом настоящего Руководства по управлению и минимизации риска возбуждения уголовных дел в бизнесе. Данное Руководство должно рассматриваться как важнейший инструмент, используемый для того, чтобы группа компаний Veolia пользовалась исключительной репутацией и заслуженными преимуществами благодаря своей креативности, техническому совершенству, коммерческой устойчивости и способности адаптироваться к меняющимся потребностям ее клиентов.

Антуан Фреро, Председатель правления и генеральный директор Veolia

Во всех странах, в которых группа компаний Veolia осуществляет свою деятельность, данная деятельность должна соответствовать многочисленным обязательным нормам различных отраслей хозяйственного права.

Игнорирование некоторых из этих правил, применимых к предприятиям, когда речь идет об обязательности использования или, наоборот, запрете делать что-либо, может стать предметом применения уголовного наказания.

Все страны, в которых работают предприятия группы компаний Veolia, имеют разную склонность налагать уголовные санкции при несоблюдении обязательных правил в области хозяйственного права, но в той или иной степени все обращаются к ним в соответствии с их судебной системой и правовыми традициями.

Правовые требования, которые потенциально могут привести к возникновению уголовной ответственности, следует понимать как юридические обязанности, которые регулируют нашу деятельность, и одновременно как риск, который нельзя игнорировать.

Правовые требования, определяющие поведение: Появляется новая тенденция. Рынки, инвесторы и руководители оценивают компании не только по экономическим и финансовым характеристикам, но и по тому, каким образом они достигаются. Это вызвано тем, что правовые нормы, которые предусматривают уголовную ответственность, рассматриваются как вопросы корпоративной этики, и их соблюдение уже становится не просто вопросом правовой обязанности, но в настоящее время также фактором, имеющим непосредственное влияние – в хоро-

шую или плохую сторону – на финансовые результаты компании и сам бренд.

Таким образом, соблюдение законодательства является приоритетом нашей деятельности наряду с технологической оптимизацией и рыночной производительностью.

Серьезный риск: Уголовные дела принципиально отличаются от гражданских и коммерческих. Гражданские и коммерческие дела затрагивают только частные интересы физических и юридических лиц, и, как правило, регулируются возмещением убытков. А уголовные дела рассматриваются как наносящие ущерб обществу в целом. Они ведутся прокурором, представляющим интересы общества и действующим по собственной инициативе или по сторонней жалобе. Приговор по уголовному делу может привести к лишению свободы, частичному или полному запрету на ведение деятельности или занятие какой-либо должности (для физических лиц), запрету на доступ к государственным заказам, утрате гражданских и политических прав, выплате штрафов, суммы которых могут быть значительными. Также могут быть присуждены выплаты жертвам.

В целом, уголовное право в стране применяется, когда правонарушение имело место или последствия на территории этого государства. В то же время, некоторые законы, такие, например, как борьба с коррупцией, применяются, даже если правонарушение не имело места или последствий на территории конкретной страны. Хорошо известно, что США используют именно такой подход. Аналогично действуют Великобритания, Германия, Франция и Китай.

Таким образом, предприятия, входящие в международную группу, и их руководители могут встретиться с большими рисками и



преследоваться одновременно во Франции и других странах по одним и тем же делам. Например, с точки зрения антимонопольного законодательства, закона о ценных бумагах, закона о борьбе с коррупцией, преступления, совершенные в одной стране, могут повлиять на деятельность некоторых рынков, интересы акционеров, государственное управление в другой стране и, как следствие, подлежать уголовному преследованию в этой стране.

Различные виды уголовных дел, которые могут быть открыты против компании или ее работников, являются весьма специфическим видом риска по сравнению с другими видами юридических рисков, которым должна противостоять компания.

Таким образом, специфика риска уголовного преследования в бизнесе, которая привела к появлению настоящего Руководства, и возникшие обучающие мероприятия объясняются следующими аспектами:

- тем фактом, что данный риск является неотъемлемой частью этики корпоративного поведения;
- серьезностью возможных последствий вынесения приговора, как в финансовом

плане (уголовные штрафы), так и в функциональном аспекте (например, запрет на ведение деятельности или занятие некоторых должностей, запрет доступа к некоторым рынкам, запрет на заключение государственных контрактов, как, например, в Колумбии, и т.д.);

- ущербом имиджу компании или имиджу ее должностных лиц (значительно более существенный по сравнению с обычными административными и гражданскими делами);
- тем фактом, что уголовный риск существует не только для юридического лица, но также и для физических лиц, действующих от его имени или по его поручению (руководителей и, возможно, некоторых сотрудников), в частности с риском в виде лишения свободы;
- тем фактом, что деяние, совершенное в одной стране, может стать предметом уголовного преследования в другой стране.

Чтобы свести к минимуму риск уголовного преследования в отношении группы компаний Veolia, как с точки зрения его вероятности, так и в отношении серьезности последствий, необходимо предпринимать действия, описанные ниже.

Повышение уровня информированности об областях делового права, в которых применение уголовного наказания встречается чаще всего

Во многих странах растет риск уголовного преследования для предприятий и их сотрудников. Жесткому уголовному преследованию подвергаются правонарушения в таких странах, как Франция и США; в некоторых странах этот риск может казаться меньшим по причине необязательности наказания или потому, что преступное поведение кажется частью повседневной деловой жизни. Тем не менее, крайне важно всегда помнить о присутствии данного риска. Во-первых, потому, что некоторые законы могут применяться за пределами страны, где они выпущены. Во-вторых, потому, что статус иностранной компании, как правило, является отягчающим фактором во многих странах, хотя зачастую это «неписаное» правило.

Целью настоящего Руководства является предупреждение сотрудников и выделение наиболее существенных рисков. Тем не менее, этот список не является исчерпывающим. Соответственно, если Вам кажется, что ситуация идет в разрез с юридическими или этическими нормами, необходимо обсудить этот вопрос с Вашим непосредственным руководителем, юридическим, кадровым, финансовым или другим профильным отделом. Одновременно любой сотрудник может обратиться в Комитет по корпоративной этике на конфиденциальной основе.

Уголовное преследование компаний и их сотрудников чаще всего встречается в следующих областях:

- коррупция – в частном и государственном секторах;
- использование посредников и консультантов;
- операционная деятельность компании (охрана труда, защита окружающей среды и т.п.);
- нарушения, связанные с ведением бухгалтерского учета, корпоративной документации, включая несоблюдение регистрационных процедур;
- присвоение имущества предприятия и конфликт интересов;
- хищения, кражи, мошенничество;
- воспрепятствование осуществлению профсоюзных прав или деятельности представительных органов.

Анализ некоторых зон рисков

1. Коррупция

а. Подкуп государственных должностных лиц

Понятие подкупа государственного должностного лица состоит в обещании или предоставлении каких-либо преимуществ государственному должностному лицу с целью совершения им действий или воздержания от совершения действий, предоставляющих благоприятный режим для предприятия. Одновременно, государственному должностному лицу запрещается запрашивать или получать какие-либо преимущества для того, чтобы действовать или воздерживаться от действий в нарушение своих должностных обязанностей. Запрещается также выражать согласие на подобные просьбы. Наказанию также подлежит бездействие при наличии информации о фактических или возможных



нарушениях, непринятие мер для выявления и пресечения преступных деяний.

Каждое государство запрещает коррупцию и наказывает за коррупцию своих должностных лиц.

Кроме того, в соответствии с законом США о борьбе с коррупцией за рубежом и ратификацией локальными актами в 38 странах Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), включая Францию и Великобританию, Конвенции о борьбе с подкупом иностранных должностных лиц (международное соглашение, заключенное 38 странами, в которых широко представлена производственная деятельность нашей Группы компаний), любой акт подкупа государственных должностных лиц, совершенный за границей,

строго запрещен. Таким образом, акт подкупа госслужащего, совершенный за границей сотрудниками французской компании, дочернего предприятия французской компании, зарубежным коммерческим представителем, работающим на это предприятие, может повлечь за собой ответственность предприятия не только в стране, где имело место преступление, но и во Франции. Аналогичным образом, французская компания, котирующаяся на фондовой бирже США, может преследоваться американскими властями за коррупционное деяние, совершенное в чужой стране, даже за пределами ОЭСР. Кроме того, эта компания может быть привлечена к ответственности в США, если будут скрываться фактические причины конкретных выплат ее зарубежных дочерних предприятий, независимо от суммы.

В некоторых странах независимо от суммы запрещаются приглашения и подарки государственному должностному лицу. В других странах стоимость приглашений и подарков не должна превышать сумму, попадающую под обычные правила вежливости.

Вопросы, касающиеся допустимости подарков, должны быть направлены в Ваш юридический отдел. Кроме того, в последнее время включение в локальные акты норм международных конвенций по борьбе с коррупцией увеличило возможности национальных властей эффективно преследовать акты коррупции, совершенные за пределами национальных территорий.

Понятие государственных должностных лиц следует понимать в широком смысле. Речь идет о выборных должностных лицах, чиновниках, работниках, получающих заработную плату из государственных средств, членах их семей, компаниях, в которых они имеют интересы, а также о лицах, которые могут повлиять на решения об использовании государственных средств. В некоторых странах профсоюзные чиновники также попадают под антикоррупционное законодательство.

Тревожными сигналами служат:

- рекламная деятельность и работа в странах, подверженных риску;
- чрезмерное или необычно высокое вознаграждение без разумного четкого и конкретного обоснования и объяснений.
- платежи в пользу третьих лиц и/или за пределами страны, где оказываются услуги;
- использование подставных компаний или платежи наличными.

Необходимо быть бдительными и соблюдать национальные законы, в частности, в том, что касается финансирования политиче-

ских партий. По этому вопросу необходимо проконсультироваться с политикой Группы компаний, изложенной в процедуре «Запрет выплат в предвыборный период», и действующими местными законами.

Запрет подкупа должностных лиц является абсолютным во всех без исключения странах, где Группа компаний осуществляет свою деятельность.

6. Коррупция в частном секторе

Коррупция в частном секторе представляет собой обещание или предоставление преимуществ человеку, не являющемуся государственным должностным лицом, с целью мотивировать его действовать вразрез с должностными инструкциями. С другой стороны, человеку, не являющемуся государственным должностным лицом, запрещается запрашивать или получать какие-либо преимущества, обещая действовать или воздерживаться от действий в нарушение должностных обязанностей. Запрещается соглашаться с такими запросами.

Любой акт подкупа в частном секторе запрещен. В частности, любая закупка должна соответствовать принципам корпоративного Положения о закупках. Точно также строго запрещается любое обещание или предоставление преимущества с целью повлиять на решение о закупке в частной компании.

2. Риски, связанные с использованием посредников

Группа компаний Veolia и ее подразделения не будут использовать промежуточную третью сторону, чтобы сделать то, что не имеет права сделать сама Группа компаний. В случаях, когда Группа компаний использует посредников, наша Группа компаний действует в соответствии со специфической Внутренней процедурой¹

¹ Процедура в области операций с участием посредников и оказания коммерческих услуг

для того, чтобы обеспечить целостность посредников и коммерческих агентов, работающих по контракту с Группой компаний. Данная политика позволяет утвердить выбор поставщиков, сформулировать их задачи, определить вознаграждение, а также проверить реальность предоставления услуг в соответствии с четкими требованиями и рамочным договором.

Тревожными сигналами служит:

- использование лиц, которые не прошли процесс первоначального отбора;
- запрос местных властей на использование конкретных посредников;
- использование лиц, чья обычная деятельность не состоит в представлении интересов третьей стороны;
- использование лиц, не имеющих навыков и ресурсов для выполнения возложенной миссии;

- соглашение о вознаграждении «по результату», на очень большую или неограниченную сумму;
- использование лиц, не готовых соблюдать правила Группы компаний;
- запросы на оплату в третью страну или через третьих лиц;
- запрос агента на эксклюзивные прямые контакты с государственными должностными лицами.

3. Риски, связанные с операционной деятельностью

Ежедневная операционная деятельность нашей Группы компаний неизбежно сталкивается с входящими в нее предприятиями и их персоналом с уголовными рисками. Многочисленные законы и регламенты в области охраны труда, трудового права и защиты окружающей среды предусматривают уголовную ответственность в случае их несоблюдения.



- В случае преступлений, связанных с причинением физического вреда здоровью, работодатель может быть привлечен к уголовной ответственности за причинение неумышленного вреда жизни и здоровью человека исходя из принципа важности человеческой жизни, или за несоблюдение правил безопасности и охраны труда. Более того, наказание может быть увеличено в случае преднамеренного нарушения техники безопасности, предусмотренной законом.

- Согласно французскому Трудовому кодексу, незаконное предоставление персонала является преступлением в случае, если предоставление персонала является единственной целью прибыльной операции, кроме случаев, оговоренных в законе. Необходимо быть бдительными в случае использования подрядчиков и субподрядчиков и без колебания предусмотреть в договоре расширенные обязательства, позволяющие обеспечить соблюдение подрядными организациями требований законодательства.

- Основная деятельность нашей компании связана с предоставлением услуг в области охраны окружающей среды. Несоблюдение обязательных законов по охране окружающей среды не только подвергает соответствующие юридические лица и их сотрудников уголовным санкциям, но также негативно влияет на стоимость наших услуг, на имидж бренда и на потенциал развития нашего бизнеса.

- Важнейшее значение имеет обеспечение надлежащего технического обслуживания всех транспортных средств, машин и оборудования, используемых Группой компа-

ний, а также ведение соответствующей документации. Можно ожидать, что в случае, если наши автомобили или оборудование оказываются причиной смертельного несчастного случая, телесных повреждений или значительного ущерба окружающей среде, то органами государственной власти будет проводиться детальное расследование. В случае обнаружения ненадлежащего обслуживания или неполной документации против компании и/или ответственных лиц могут быть применены уголовные санкции.

Таким образом, в вопросах операционной деятельности необходимо проявлять бдительность в соблюдении всех законов и норм.

4. Антимонопольное законодательство

Франция, Европейский союз, США и большинство других стран, в которых работает группа компаний Veolia, ввели строгие правила для защиты конкуренции на своих рынках.



Эти правила зачастую отражают специфику различных правовых систем, в которых они действуют, но у всех есть общая цель – обеспечить здоровые отношения между заказчиками и поставщиками товаров и услуг, а также здоровую конкуренцию между предприятиями, работающими в одной отрасли. Нарушения закона о защите конкуренции, являющиеся наиболее серьезными и часто влекущие за собой уголовное наказание: сговор при участии в конкурсах, картельные соглашения, демпинг. Veolia предоставила своим специалистам специальные обучающие материалы в области защиты конкуренции, в частности Руководство по соответствию закону о защите конкуренции, опубликованное в 2009 году. Кроме того, в случае конкретных вопросов, касающихся законности в этой области, необходимо проконсультироваться с юридическим отделом.

5. Корпоративная и бухгалтерская документация

Бухгалтерский учет является инструментом управления и контроля деятельности компании. Таким образом, он имеет решающее значение для руководителей, акционеров

и партнеров компании, а также для третьих лиц, включая кредиторов. Нарушение правил ведения бухгалтерского учета на предприятии может послужить причиной привлечения к уголовной ответственности.

Закон США о борьбе с коррупцией на территории иностранных государств содержит помимо антикоррупционных статей также положения, касающиеся бухгалтерского учета и внутреннего контроля. На практике несоблюдение правил бухгалтерского учета приводит к большому количеству уголовных дел в рамках этого американского закона. Вкратце, положения бухгалтерского учета требуют следующее:

- бухгалтерская документация должна точно, прозрачно и детально отражать предмет бухгалтерских операций;
- система внутреннего контроля (включая зарубежные дочерние компании) должна обеспечивать достаточную уверенность в том, что счета соответствующей организации ведутся точно и прозрачно, что проводимые сделки одобрены в соответствии с процедурами, что делается все необходимое, чтобы избежать несанкционированных сделок или их некорректного отражения в бухгалтерской отчетности.

Корпоративная документация и документы, передаваемые третьим лицам, должны точно отражать факты хозяйственной деятельности. Это относится, в частности, к информации о стоимости и скидках, предоставляемых заказчикам и административным органам.

Необходимо проявлять аккуратность при выпуске многочисленных письменных документов предприятия, таких как, например, протоколы Совета директоров, листы посещаемости собраний акционеров, счета и т.д.

В этом отношении, например, в США, предметом гражданского или уголовного преследования могут стать отсутствие системы внутреннего контроля, неправильное ее применение, для любого работника – сознательные искажения одной или нескольких операций (в информационных системах, предназначенных для возмещения расходов), отсутствие исправлений и/или расследований подозрительных операций.

Во Франции уголовный кодекс автоматически предусматривает наказание за использование поддельных или подложных документов.

6. Незаконное присвоение собственности компании

Во Франции преступления, связанные с незаконным использованием или присвоением корпоративной собственности руководителями предприятий, состоят в «использовании имущества или средств предприятия вопреки интересам последнего, в личных целях или в пользу другого предприятия, в котором прямо или косвенно они имеют личные интересы».

Французские суды широко трактуют понятие руководителя, который может преследоваться за злоупотребление имуществом компании, включая юридических или фактических руководителей.

В других странах законодательство содержит похожие или слегка отличающиеся нормы, позволяющие уголовно преследовать такие виды преступлений.

7. Хищения, кража, мошенничество

Хищения, кражи и мошенничество представляют собой уголовные преступления, которые могут быть совершены в отношении

Группы компаний как ее работниками, так и третьими лицами, стремящимися получить неза заслуженное вознаграждение. Подобные преступления могут также совершаться Группой компаний через своих работников в отношении заказчиков, поставщиков, субподрядчиков, партнеров и т.д.

В некоторых случаях то, что может первоначально показаться просто нарушением договора, переходит в ранг уголовного преступления, в частности, если заказчиком выступает административный орган, или когда государственный орган по какой-то другой причине оказывается вовлечен в сделку.

8. Воспрепятствование осуществлению профсоюзных прав или деятельности представительных органов

Это преступление характеризуется преднамеренным или невольным поведением работодателя, имеющим как результат воспрепятствование нормальной работе представительных органов работников или нормальному исполнению возложенных на этот орган миссий.

Законы, переводящие такое obstructive поведение работодателя в ранг преступного, многочисленны и различны по своей природе. В частности, различные действующие законы имеют тенденцию к увеличению числа различных представительных органов или работников, которые потенциально могут стать жертвами действий со стороны работодателя: например, производственные советы и другие смежные органы, в том числе те, которые известны во Франции как «центральные комитеты предприятий».

Такие виды преступлений практически не встречаются на Ближнем Востоке, где про-



фсоюзное представительство в принципе не существует.

9. Другие важные отрасли, связанные с уголовными рисками

В повседневной жизни имеет место множество других нарушений законодательства. Речь идет, в частности о злоупотреблении доверием, использовании поддельных или подложных документов, компьютерном мошенничестве, около-коррупционных преступлениях.

Например:

• Лоббизм

Лоббирование предполагает получение преимуществ в пользу кого-либо для того, чтобы это лицо использовало свое влияние для получения от третьей стороны благоприятного режима для компании (активное лоббирование) или для того, чтобы склонить это лицо к использованию своего влияния для создания благоприятного режима для третьей стороны (пассивное лоббирование). В некоторых странах лоббирование считается формой коррупции и наказывается с той же строгостью. В других странах и регионах, таких как, например, Ближний Восток, лоббизм

не рассматривается в качестве отдельного преступления.

• Протекционизм

Такое преступление, как протекционизм, предполагает незаконное предоставление льгот и преимуществ компании в нарушение свободного доступа к государственным закупкам и рынку государственных услуг, а также в нарушение правила равенства кандидатов. Компании, которая получает такое преимущество, может быть предъявлено обвинение, и против нее может быть возбуждено уголовное дело по поводу протекционизма, а также по причине получения и сокрытия похищенных активов.

Необходимо быть бдительными в отношениях с государственными заказчиками, чтобы исключить получение Группой компаний незаконных преимуществ.

• Препятствие правосудию

Различные формы воспрепятствования осуществлению правосудия, составляющие преступления, часто совершаются в tandem с другими преступлениями, такими как нарушения правил закона о защите конкуренции. Риск преследования за воспрепятствование осуществлению правосудия может существовать, например, если работник стара-

ется, в контексте расследования, скрыть потенциально сомнительные действия, уничтожив или сфальсифицировав доказательства, стремясь повлиять на свидетельские показания или отказывая следователям в доступе к архивам или свидетелям.

Необходимость акцентирования на соблюдении законов в связи с высокими уголовными рисками

Профилактика уголовного преследования должна включать, прежде всего, усилия по соблюдению законов, которые работают в различных областях высокого риска уголовного преследования, указанных выше.

Группа компаний может защитить себя и своих сотрудников от риска уголовного преследования только путем соблюдения обязательных положений хозяйственного права, нарушение которых влечет за собой уголовное преследование.

Эта работа по неукоснительному соблюдению законодательства должна, в частности, принимать форму подготовки кадров, в том числе учебных программ для руководящего персонала.

В тех случаях, когда существует сомнение относительно применимости или интерпретации положения закона, несоблюдение которого попадает под уголовное преследование, необходима обязательная консультация юридического отдела.

Правильное распределение потенциальных уголовных рисков на соответствующем уровне структуры управления является средством минимизации возникновения таких рисков

Часто в вопросах делового права преступление, являющееся объектом уголовного преследования, является следствием недостаточной бдительности или небрежности при использовании средств профилактики этого риска.

Создание соответствующих процедур делегирования полномочий будет гарантировать, что ответственное лицо (тот, кто делегирует) будет выполнять свои обязанности по надзору и профилактике более эффективно, чем это мог бы сделать руководитель предприятия, значительно более далекий от управления повседневными мероприятиями на местах.

Надлежащий контроль за обменом информацией внутри компании и за ее пределами

Надлежащий контроль как за внутренней, так и за внешней коммуникацией имеет важное значение. Есть ошибочное мнение, что устные сооб-

щения нельзя отследить, или что записки, имеющие совершенно неформальный или личный характер (например, рукописные заметки, сделанные на полях документа, ежедневники, электронные письма), не могут привести к юридически значимым последствиям. Юридическая практика изобилует примерами документов, найденных в судебных досье компаний, которые при первом рассмотрении могут показаться совершенно безобидными, но которые были на самом деле использованы в качестве доказательств правонарушения.

Ту же степень осторожности следует соблюдать в отношении внешних коммуникаций, чтобы не вызвать ошибочных подозрений в возможности совершения правонарушения компанией или представителем ее персонала.

В заключение

- При осуществлении своей хозяйственной деятельности предприятия Группы компаний по всему миру должны помнить о рисках, связанных с уголовным правом.
- Всегда обращайтесь за помощью к Вашим руководителям или руководителям юридического, кадрового и финансового отделов в сомнительных случаях. Никогда не принимайте окончательных решений по своему усмотрению, когда сталкиваетесь с вопросом законности той или иной ситуации.
- Никогда не ставьте под угрозу свою собственную хорошую репутацию или репутацию группы компаний Veolia, делая то, что Вы воспринимаете как благо для компании.

