

АНТИКОРРУПЦИОННЫЙ КОМПЛАЕНС ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ БЛАГОТВОРИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ



С распространением культуры корпоративной социальной ответственности многие казахстанские компании стали уделять особое внимание благотворительности и ежегодно выделяют значительные средства для оказания благотворительной помощи.

Закон РК «О благотворительности»¹ (далее - «**Закон о благотворительности**») был принят в 2015 году. За последние годы изменения в него вносились 6 (шесть) раз. Последние изменения были внесены в соответствии с Законом от 4 июля 2022 года², большинство положений которого вступили в действие 5 сентября 2022 года.

В рамках данной статьи будут освещены последние изменения в Закон о благотворительности, а также приведены рекомендации компаниям о том на какие моменты необходимо обращать внимание при рассмотрении и одобрении запроса об оказании благотворительной помощи с целью соблюдения требований Закона о благотворительности, антикоррупционного законодательства РК, а также применимого иностранного законодательства.

I. Последние изменения в Закон о благотворительности

Законом от 4 июля 2022 года внесено большое количество изменений в 5 (пять) кодексов и 14 (четырнадцать) законов, среди которых Трудовой кодекс³, Кодекс о здоровье народа⁴ и системе здравоохранения, Закон о волонтерской деятельности⁵, Закон о государственном социальном заказе⁶ и другие. Мы остановимся только на наиболее существенных изменениях, которые были внесены в Закон о благотворительности:

- Введены следующие новые понятия:

«корпоративная благотворительность» - добровольная деятельность субъектов предпринимательства по оказанию благотворительной помощи;

«сбор средств» - процесс привлечения добровольных пожертвований и (или) благотворительной помощи;

«электронная благотворительность» - деятельность по привлечению добровольных пожертвований в виде денег, осуществляемых электронным способом. Согласно Досье к проекту Закона от 4 июля 2022 года, электронная благотворительность была введена в целях повышения прозрачности благотворительной деятельности и отчетности со стороны благотворительных организаций и бенефициариев об использовании пожертвований;

¹ Закон РК от 16 ноября 2015 года № 402-V «О благотворительности».

² Закон РК от 4 июля 2022 года № 134-VII «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам волонтерской деятельности, благотворительности, государственного социального заказа, государственного заказа на реализацию стратегического партнерства, грантов и премий для неправительственных организаций, лекарственного и социального обеспечения».

³ Трудовой кодекс Республики Казахстан от 23 ноября 2015 года № 414-V.

⁴ Кодекс Республики Казахстан от 7 июля 2020 года № 360-VI «О здоровье народа и системе здравоохранения».

⁵ Закон РК от 30 декабря 2016 года № 42-VI «О волонтерской деятельности».

⁶ Закон РК от 12 апреля 2005 года № 36 «О государственном социальном заказе, государственном заказе на реализацию стратегического партнерства, грантах и премиях для неправительственных организаций в Республике Казахстан».

«уполномоченный орган в сфере благотворительности» - центральный исполнительный орган, осуществляющий руководство в сфере благотворительности. Министерство информации и общественного развития РК является уполномоченным органом в сфере благотворительности;

- К компетенции уполномоченного органа в сфере благотворительности отнесены реализация государственной политики в сфере благотворительности, взаимодействие с физическими, юридическими лицами и государственными органами в сфере благотворительности, присуждение почетного звания в сфере благотворительности, осуществление иных полномочий, предусмотренных законодательством РК;
- Внесены небольшие уточнения в определения понятий *«спонсорская деятельность»* и *«добровольные пожертвования»*;
- Важным дополнением является введение обязанности субъектов предпринимательства разрабатывать внутренние документы по оказанию благотворительной помощи в случае принятия решения о развитии корпоративной благотворительности. Внутренние документы должны определять принципы, основные направления, порядок оказания благотворительной помощи пользователям, порядок формирования расходной части бюджета субъекта предпринимательства. Цели оказываемой благотворительной помощи определяются в соответствии с Законом о благотворительности;
- Введена обязанность благотворительной организации публиковать в СМИ и (или) интернет-ресурсе благотворительной организации отчет о выполненной благотворительной программе не реже 1 (одного) раза в год. Отчет должен содержать краткую информацию о доходах и расходах, достигнутых целях в рамках выполнения благотворительной программы;
- Дополнены требования к благотворительной программе, согласно которым благотворительная программа разрабатывается, утверждается и выполняется благотворителем и (или) благотворительной организацией. Благотворительная программа должна включать в себя цели, задачи, период реализации (сроки), смету предполагаемых доходов и расходов, порядок предоставления благотворительной помощи. Благотворителем и (или) благотворительной организацией может осуществляться одна или несколько благотворительных программ.

II. Алгоритм действий компании при оказании благотворительной помощи

Далее мы хотели бы рекомендовать алгоритм действий, которого компании могут придерживаться при оказании благотворительной помощи с целью соблюдения требований законодательства РК, применимого иностранного законодательства (в отдельных случаях), а также соблюдения положений внутренних актов компании.

ШАГ 1 – утверждение внутренних актов компании, касающихся оказания благотворительной помощи

До оказания благотворительной помощи компании необходимо утвердить благотворительную программу и Положение по оказанию благотворительной помощи, в котором должны быть указаны цели, принципы, основные направления, порядок оказания благотворительной помощи, порядок формирования расходной части бюджета компании. Мы также рекомендуем в Положении четко указать ответственных лиц компании, участвующих в порядке одобрения компанией оказания благотворительной помощи.

При разработке Положения по оказанию благотворительной помощи руководство компании может предусмотреть определенные ограничения. Например, что благотворительная помощь оказывается только в сфере образования, здравоохранения или для оказания поддержки развития определенного региона РК. Также компания, к примеру, может предусмотреть, что допускается оказание благотворительной помощи только определенного вида (филантропическая, спонсорская или меценатская деятельности).

Поскольку большинство запросов, связанных с применением антикоррупционного законодательства, Закона о благотворительности, мы получаем от казахстанских компаний с иностранным участием, у нас имеется большой опыт разработки различных внутренних положений (политик) согласно требованиям казахстанского законодательства, а также иностранного законодательства, которого придерживаются дочерние организации иностранных компаний, осуществляющие бизнес в Казахстане. Как правило, данные компании стремятся

указывать в документах с контрагентами, что, помимо требований казахстанского Закона о благотворительности, должны соблюдаться положения иностранных законодательных актов, таких как, Закон США о борьбе с коррупцией во внешнеэкономической деятельности (далее - «FCPA»), Закон Великобритании 2010 года «О противодействии взяточничеству» и другие.

ШАГ 2 – получение запроса и юридический анализ

Согласно Закону о благотворительности, под благотворительной помощью понимается «имущество, предоставляемое благотворителем на безвозмездной основе в целях содействия пользователю в улучшении финансового и (или) материального положения:

- в виде социальной поддержки физического лица;
- в виде спонсорской помощи;
- некоммерческой организации с целью поддержания ее уставной деятельности;
- организации, осуществляющей деятельность в социальной сфере, определяемой в соответствии с Налоговым кодексом.

Согласно нашей практике, в большинстве случаев благотворительная помощь предоставляется некоммерческим организациям для поддержания их уставной деятельности. Соответственно, при получении запроса на оказание данного вида благотворительной помощи необходимо ознакомиться с уставом и справкой о зарегистрированном юридическом лице.

В уставе должно быть указано, что юридическое лицо является некоммерческой организацией, например, благотворительной организацией, фондом, общественным объединением или другим видом некоммерческой организации, предусмотренным Законом РК о некоммерческих организациях. Для того, чтобы определить соответствует ли планируемая цель расходования запрашиваемых средств, указанная в запросе о предоставлении благотворительной помощи, целям, видам деятельности некоммерческой организации необходимо также ознакомиться с текстом устава организации.

Казахстанским компаниям с иностранным участием, соблюдающим положения FCPA, необходимо обратить внимание, что одна из основных целей FCPA состоит в том, чтобы предотвратить оказание благотворительной помощи в качестве механизма для направления средств или других выгод иностранным должностным лицам⁷.

FCPA устанавливает для некоторых лиц ряд запретов и ограничений, несоблюдение которых такими лицами расценивается как совершение коррупционного правонарушения. Данными лицами являются эмитенты, «отечественные предприятия», физические и юридические лица, определенные по территориальному признаку.

Так, запрещается совершение определенных в FCPA действий в отношении:

- иностранного должностного лица;
- иностранной политической партии и/или её членов, кандидата на иностранный государственный пост;
- какого-либо лица, способствующего совершению коррупционных действий иностранным должностным лицом, иностранной политической партией и/или ее членами, кандидатом на иностранный государственный пост.

FCPA является не международным соглашением, ратифицированным Казахстаном, а внутренним нормативным правовым актом иностранного государства. Соответственно, на наш взгляд, его применение к правоотношениям на территории Казахстана возможно только в рамках соглашения сторон гражданско-правового договора о применимом праве. Однако, в любом случае такое применение не должно нарушать

⁷ Под иностранным должностным лицом в FCPA понимается какой-либо сотрудник или служащий как иностранного правительства или какого-либо его министерства, ведомства или органа, так и общественной международной организации, или же какое-либо лицо, работающее в официальном качестве на какое-либо такое правительство, министерство, ведомство или орган или от их имени, или же на какую-либо такую общественную международную организацию или от её имени.

императивные требования законодательства РК. В частности, коррупционное правонарушение, совершенное на территории РК, в любом случае будет рассматриваться уполномоченными органами РК, а привлечение к ответственности виновных лиц будет осуществляться в соответствии с Административным кодексом и Уголовным кодексом.

Между тем, в случае если такое нарушение будет подпадать и под коррупционное нарушение по FCPA, полагаем, эмитенты и «отечественные предприятия», а также их должностные лица, акционеры (участники) и представители (как это определено в FCPA) могут фактически быть привлечены к ответственности и в США, и в Казахстане.

В связи с этим, казахстанским компаниям, имеющим внутренние положения (политики) и заключающим договоры с контрагентами, предусматривающие соблюдение требований FCPA, необходимо тщательно проверять не имеется ли какой-либо аффилированности между некоммерческой организацией, подавшей запрос на получение благотворительной помощи, и должностными лицами РК, а также лицами, исполняющими управленческие функции в государственной организации или субъекте квазигосударственного сектора РК согласно требованиям и ограничениям, установленным Законом РК о противодействии коррупции и иными применимыми нормативными-правовыми актами.

Кроме этого, необходимо подтвердить, что оказание благотворительной помощи не обусловлено получением будущих заказов или получением какой-либо другой выгоды для компании в будущем.

При проведении анализа также следует отличать формы благотворительности, предусмотренные Законом о благотворительности:

- Меценатская деятельность направлена на развитие науки, образования, культуры, искусства, спортивного мастерства, сохранение исторического и этнокультурного достояния общества и государства.
- Филантропическая деятельность направлена на удовлетворение потребностей общества и лиц, улучшение условий их жизни, и, как правило, связана с помощью конкретным физическим лицам в трудной жизненной ситуации.
- Согласно последним изменениям, под спонсорской деятельностью понимается деятельность спонсора по оказанию спонсорской помощи на условиях популяризации имени спонсора в соответствии с законодательством РК. Соответственно, в отличие от других форм благотворительности, спонсорство преследует цели рекламы. Поскольку государственные органы не могут выполнять рекламные функции, считаем невозможным «спонсорство» мероприятий, проводимых государственными органами.

Если у компании имеются намерения оказать благотворительную помощь и при этом нет цели, связанной с популяризацией имени спонсора (компании), рекомендуем использовать возможность оказания меценатской помощи в форме благотворительного гранта.

ШАГ 3 – заключение договора

После одобрения компанией оказания благотворительной помощи необходимо заключить договор между благотворителем и получателем благотворительной помощи, в котором рекомендуем четко прописать цель оказания благотворительной помощи, размер благотворительной помощи в денежном выражении, включая все возможные налоги, порядок оказания благотворительной помощи, ответственность сторон, положения по соблюдению антикоррупционного законодательства, порядок разрешения споров, порядок предоставления получателем благотворительной помощи отчета и иных документов, в том числе бухгалтерских документов, подтверждающих расходование денежных средств для реализации заранее определенной договором цели. В спонсорском договоре дополнительно рекомендуем указать порядок популяризации имени спонсора.

Обращаем внимание, что порядок использования благотворительного гранта, индивидуальной стипендии может быть изменен пользователем с согласия благотворителя (мецената).

ШАГ 4 – проверка отчета об использовании благотворительной помощи

Согласно законодательству, благотворитель или благотворительная организация, передавшие пользователю свое имущество, имеют право требовать от него отчет об использовании данного имущества. В свою очередь, пользователь, получивший от благотворителя или благотворительной организации деньги в качестве благотворительной помощи, имеющей целевой характер, по требованию благотворителя или благотворительной организации обязан предоставить отчет в сроки и порядке, которые определены договором.

Неосвоенная часть благотворительного гранта, индивидуальной стипендии является возвратной финансовой помощью и подлежит возвращению благотворителю.

Резиденты РК обязаны ежегодно публиковать в СМИ отчет об использовании средств, предоставленных безвозмездно международными организациями, иностранцами и (или) лицами без гражданства на оказание благотворительной помощи.

ШАГ 5 – предоставление отчета благотворителем и (или) благотворительной организацией

Выполнение благотворительной программы должно подтверждаться отчетом благотворителя и (или) благотворительной организации.

Согласно последним изменениям в Закон о благотворительности, благотворители РК, тоже, в свою очередь, обязаны вести учет и предоставлять информацию по осуществляемой благотворительной деятельности уполномоченным государственным органам в порядке, предусмотренном законодательством РК. С учетом того, что под благотворителем понимается **лицо**, филантроп и (или) спонсор, и (или) меценат, и (или) лицо, оказывающее поддержку малой родине, осуществляющие благотворительность, мы считаем, что положения законодательства, касающиеся обязанности благотворителя вести учет и предоставлять информацию в уполномоченный орган, сформулированы очень широко и по факту вряд ли будут «работать на практике». Например, с учетом распространения практики переводов денег многие лица переводят деньги на благотворительные цели и, маловероятно, что большинство из них будут предоставлять информацию в уполномоченный орган.

В заключение хотели бы отметить, что казахстанское законодательство о благотворительности находится на начальной стадии своего формирования. На западе заниматься благотворительностью, во-первых, выгодно с точки зрения налоговых послаблений. В некоторых европейских странах и США предусмотрены существенные налоговые льготы при осуществлении благотворительности до 20-30%. Во-вторых, это престижно, так как повышает социальный статус, репутацию благотворителя. При этом, в Казахстане 3% льгота предоставляется крупным налогоплательщикам, которые находятся на мониторинге, а всем другим налогоплательщикам предоставляется льгота в размере 4%.

Екатерина Хамидуллина,
старший юрист ТОО «Юридическая фирма «AEQUITAS»,
магистр международного бизнес права



ПОЧЕМУ ВАЖНО ПРОВОДИТЬ КОМПЛЕКСНУЮ ПРОВЕРКУ ДО ЗАКЛЮЧЕНИЯ СДЕЛОК?



Нефтегазовая промышленность характеризуется необходимостью осуществления значительных капиталовложений с повышенным риском. С учетом сложного и капиталоемкого характера данной промышленности комплексная проверка стала неотъемлемым процессом для своевременной оценки и устранения потенциальных рисков, укрепления доверия и обеспечения успешности деловых сделок.

Комплексная проверка является всесторонним и системным анализом всех необходимых данных, финансовых отчетов, юридических документов, и производственных процессов компании или актива с целью оценки ее стоимости, рисков и потенциальных возможностей. Основная цель комплексной проверки - это сбор достаточного количества информации для принятия обоснованных решений и избежания каких-либо вопросов, которые могут возникнуть после завершения сделки.

Комплексная проверка начинается со сбора информации о контрагенте. Важно оценить и проверить точность представленных данных с помощью имеющихся онлайн ресурсов. В зависимости от уровня риска предполагаемой транзакции с потенциальным контрагентом, может потребоваться разный уровень сбора дополнительной информации.

Проводя комплексную проверку, компании могут обеспечить сотрудничество с признанными и надежными партнерами, имеющими необходимый опыт и ресурсы, для построения крепких и доверительных отношений.

Таким образом, комплексная проверка контрагента является очень важной в силу нескольких причин, включая:

- **Снижение рисков:** До заключения деловой сделки с контрагентом, необходимо определить и минимизировать все потенциальные риски, которые могут оказать негативное влияние на бизнес.
- **Нормативно-правовое соответствие:** Комплексная проверка контрагента, включающая проверку наличия необходимых лицензий, разрешений и сертификатов, обеспечивает соблюдение соответствующих нормативно-правовых актов с целью избежания вопросов правового характера.
- **Оценка репутации:** Проведение комплексной проверки помогает оценить репутацию контрагента на рынке, в частности выполнение им обязательств и удовлетворение запросов заказчиков. Данная информация помогает в принятии правильных бизнес решений и избежании риска потери деловой репутации.