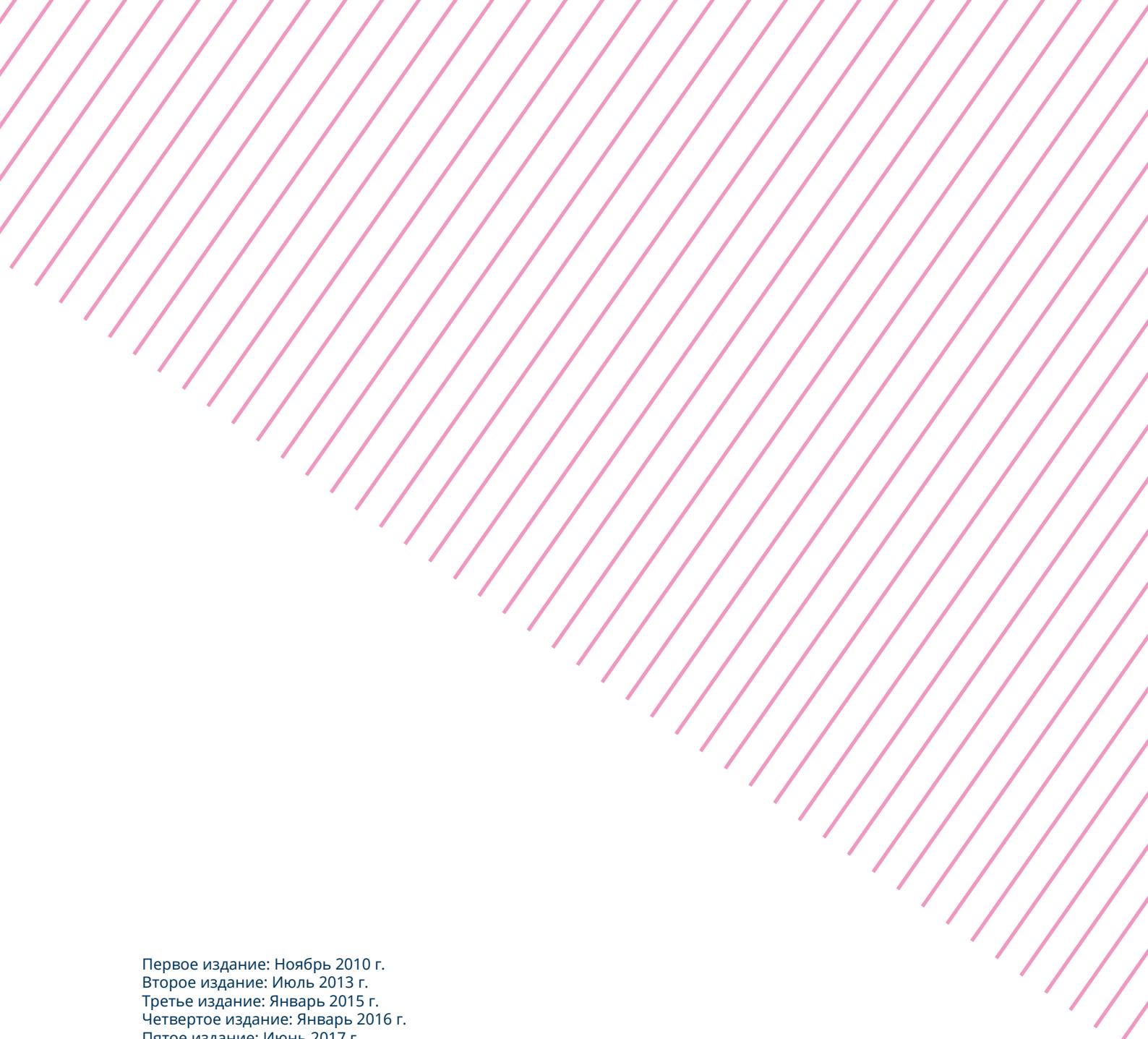


**Программа
«Сертификат ICA по
основам Комплаенс»**

Пособие по программе



Первое издание: Ноябрь 2010 г.
Второе издание: Июль 2013 г.
Третье издание: Январь 2015 г.
Четвертое издание: Январь 2016 г.
Пятое издание: Июнь 2017 г.

Издатель:
International Compliance Association Ltd
Wrens Court
52–54 Victoria Road
Sutton Coldfield
Birmingham
ENGLAND
B72 1SX

www.int-comp.org

All rights are reserved. No part of this publication may be reproduced, stored in a retrieval system, mechanical, photocopying, recording or otherwise, without the prior permission of International Compliance Association. While all reasonable care has been taken in the preparation of this manual, neither International Compliance Association nor any of the authors accept responsibility for any errors it may contain or for any loss sustained by any person placing reliance upon its contents.

© 2018 International Compliance Association

G902/7095

Contents

Руководство к программе	IV
План программы	X
Глава 1 Понимание среды нормативно-правового регулирования	1
Глава 2 Нормативно-правовое регулирование на практике	37
Глава 3 Комплаенс-менеджмент на практике	71
Глава 4 Другие важные вопросы комплаенс-менеджмента	99

Руководство к программе

Введение

С данным руководством к Программе базового уровня нужно ознакомиться до начала работы с программой – здесь дается полезная вводная информация о программе.

Программа базового уровня была разработана с целью формирования у Вас способности уверенно демонстрировать понимание:

- концепции «среда нормативно-правового регулирования»;
- существующего международного нормативно-правового регулирования;
- комплаенс-менеджмента на практике;
- других важных вопросов комплаенс-менеджмента.

План программы

План программы базового уровня представлен на странице VIII.

Начало работы с программой

Начало работы с новой программой – это, зачастую, наиболее трудная часть дела. Без сомнения, Вы переполнены энергией, энтузиазмом и хотите начать как можно скорее.

Спланируйте процесс работы

Постарайтесь как можно раньше начать планирование графика своей работы с программой. Выделите достаточное количество времени и равномерно распределите его.

Ознакомьтесь с материалами программы

Целый пакет разнообразной документации по программе выложен на рабочей платформе ICT Learning Platform. Завершив ознакомление с руководством к программе, которое Вы читаете сейчас, переходите к знакомству с содержанием остальных материалов программы, просматривая их в следующем порядке:

- Пособие по программе, включая дополнительные материалы по веб-ссылкам
- Задания к главам
- Вопросы для самостоятельной проверки знаний
- Раздел проверки знаний, включая образец итогового теста

Ознакомьтесь с разделом «В помощь участникам» (Student Support)

Внимательно просмотрите содержимое данного раздела. Здесь Вашему вниманию предлагаются мини-вебинары и руководства «How To» («Советы участникам: Как...») и «Study Skills» («Навыки работы по программе»), а также сведения по правилам оценки знаний.

Просмотрите, какие главы содержатся в пособии

Теперь Вы готовы приступить к работе с основным содержимым программы. К изучению глав пособия по программе следует подходить последовательно, придерживаясь удобного для Вас темпа. Как правило, это занимает два-три месяца, однако, количество затрачиваемого времени и организация процесса работы зависят исключительно от Вас.

Каждая глава состоит из основной текстовой части, заданий к главе и вопросов для самостоятельной проверки знаний. Все эти подразделы – важные компоненты главы, и каждый из них необходимо прорабатывать со всей тщательностью.

Главы пособия по программе

Введение

Главы были подготовлены таким образом, чтобы последовательно и системно охватить все темы, предусмотренные планом программы. Целью каждой главы является формирование у Вас хорошего понимания ключевых принципов, изложенных в ней, при минимальных затратах времени и усилий.

Структура глав

Главы пособия по программе делятся на подразделы, каждый из которых специально подготовлен таким образом, чтобы максимально способствовать пониманию Вами предметов, освещаемых программой:

- Цели главы
- Основной текст главы
- Задания к главе
- Вопросы для самостоятельной проверки знаний
- Выводы по итогам главы

Цели главы

Цели каждой главы оформлены в виде маркированного списка и вынесены в начало главы для того, чтобы дать Вам представление о ключевых навыках и знаниях, на приобретение которых Вы можете рассчитывать в процессе проработки главы. Эти цели закладывают основу для дальнейшего изучения содержимого главы.

Основной текст главы

В основном тексте дается общее представление о главной теме главы, а также анализ всей области, к которой она относится. Большой объем справочных материалов содержится в базе онлайн-ресурсов.

Задания к главам

К каждой главе предусмотрены специальные задания, которые помогут Вам расширить свое понимание и проанализировать пройденный материал. Задания даются в разнообразных формах, что должно мотивировать Вас на наблюдения и проведение исследований в рамках всей Вашей организации и конкретно Вашего подразделения.

Выводы по итогам главы

В конце каждой главы сделано краткое обобщение, где перечисляются основные умения, которые должны сформироваться у Вас по окончании проработки главы.

Вопросы для самостоятельной проверки знаний (СПЗ (SAQs))

В последней части каждой главы предлагается ряд вопросов для самостоятельной проверки знаний. Эти вопросы подразумевают короткие ответы. Вопросы разработаны в виде быстрого теста по каждой главе с тем, чтобы помочь Вам проверить свое понимание пройденного материала и подготовиться к итоговому тестированию по окончании программы.

Планирование процесса работы с программой

Общие рекомендации

Возможно, это первая в Вашей жизни структурированная программа подготовки, а может быть, с момента завершения Вами последней программы уже прошло какое-то время. Если дело обстоит именно так, возможно, Вы сочтете следующие рекомендации полезными для себя.

- Регулярные короткие сессии работы с материалами программы (от получаса до полутора часов) лучше, чем редкие, но продолжительные сеансы.
- Если ваши сессии работы с программой получаются продолжительными, предусмотрите для себя регулярные перерывы.
- Для изучения пособия по программе запланируйте реалистичные и регулярные периоды времени, например, по три часа каждую неделю.
- Не пытайтесь отвечать на вопросы СПЗ до завершения проработки всего текста соответствующей главы.
- Для работы с программой постарайтесь организовать для себя тихое место, где вероятность помех и отвлечения внимания будет сведена к минимуму. Если возможно, сообщите своей семье, что Вы начали работать с программой подготовки по комплаенс и Вам требуется регулярно уделять этому времени. Если для изучения материалов по программе Вы собираетесь использовать свой обеденный перерыв, имеет смысл сообщить об этом своему непосредственному руководителю и попросить его помочь, например, предоставить Вам тихое место, где никто не будет Вас отвлекать

Организация программы

Программа была организована таким образом, чтобы средний участник, который отводит на неё около трёх часов в неделю, мог завершить программу базового уровня за два-три месяца. Максимальный период, который Вам дается на проработку программы, составляет три месяца с даты зачисления; по истечении трёх месяцев Вы должны пройти итоговое тестирование.

Тщательное планирование является залогом Вашего успеха. Сформулируйте для себя ответы на следующие вопросы:

- К какой дате я планирую завершить работу с программой?
- Значит, сколько времени у меня есть на полную проработку программы?
- Помешают ли моей работе с программой внешние факторы, например, праздники, командировки, обязательства по работе?
- Возможно, помехой могут стать какие-то иные обязательства помимо основной работы?
- Когда будет проходить тренинг по программе?
- На какую дату назначено тестирование?
- Когда именно я буду работать с программой - рано утром, в обеденный перерыв, по вечерам, в праздничные дни, в выходные дни?
- Где именно я буду работать с программой - на своём рабочем месте (в обеденный перерыв), в библиотеке, дома?
- Как часто я буду изучать материалы по программе - каждый день, раз или два раза в неделю?
- Сколько времени я смогу уделять работе с программой за один раз - два часа, один час, 30 минут?

После того как Вы найдете ответы на эти вопросы, Вы сможете составить план работы и поставить для себя цели на еженедельной основе. Точная продолжительность времени, которое потребуется Вам на полное прохождение этой программы, будет зависеть от того, насколько быстро Вы справляетесь с материалом, как много дополнительной информации Вы читаете, и сколько времени Вы тратите на выполнение заданий и ответы на вопросы для самостоятельной проверки знаний. Успешность подготовки также зависит от того, насколько вы будете использовать имеющиеся у Вас знания/опыт.

Тренинги

Помимо самостоятельной проработки материалов Вы можете посетить очный тренинг, если таковой предоставляется по Вашей программе. Тренинг проходит в интерактивном формате и проводится для:

- анализа главных тем освещённых в программе;
- повышения практической осведомлённости;
- выработки способности разобраться в более сложных темах программы;
- анализа проблем в практическом контексте;
- подготовке к тестированию.

В большинстве центров Великобритании очные тренинги проводятся на регулярной основе, при условии достаточного набора участников.

Поддержка через веб-сайт

После регистрации в программу и проведения оплаты, Вам будет выслано имя пользователя и пароль для входа в те разделы веб-сайтов: веб сайта ICT (www.int-comp.com), веб сайта ICA (www.int-comp.org) и рабочей платформы ICT Learning Platform (learning.int-comp.com), которые предназначены только для участников программы). Это позволит Вам получить доступ к следующим страницам:

- **На веб-сайте ICT**
 - Детали Вашей текущей программы, включая даты тренингов, сдачи домашних заданий (если применимо) и тестирования (если применимо)
 - Итоговые оценки по Вашим домашним заданиям (если применимо) и тесту, а также ссылка на отзыв к вашим письменным работам (если применимо)
- **На веб-сайте ICA:**
 - Доступ к Членской Зоне (только для зарегистрированных участников)
 - Портал знаний: полезные отчеты, доклады, примеры прецедентов, специфические законодательные акты некоторых юрисдикций
 - Новости ICA News: последние новости от ICA
 - Система электронных оповещений E-alert: направление Вам сообщений по электронной почте, когда на веб-сайте публикуются изменения
 - Форум: Вопросы и Ответы (Q&A)
 - Книжный магазин: Вам предоставляются специальные условия на покупку книг
- **На рабочей платформе ICT Learning Platform:**
 - Главная страница и раздел «В помощь участникам» (Student Support Area)
 - Руководство к программе
 - Доступ к новостному форуму программы и к форуму вопросов и ответов
 - Дополнительные материалы для чтения по программе
 - Вопросы для самостоятельной проверки знаний (SAQs)
 - Задания к главам
 - Раздел проверки

Тренер программы

Контактная информация для связи с тренером программы или администратором:

- Обычная почта – должна отправляться в ICT Registry (Канцелярию ICT) по адресу, указанному в начале этого документа
- Факсы – должны отправляться в ICT Registry (Канцелярию ICT) по номеру +44 (0) 121 240 3002
- Электронная почта – должна отправляться на адрес ICT@int-comp.com
- Для участников из России и СНГ на адрес ics@becompliant.ru
- Для оперативной связи также можно пользоваться форумом «Вопросы и ответы» (Q&A) в рабочей платформе

У Вашего тренера уже имеется опыт решения проблем и устранения сложностей, с которыми Вы, как участник программы, можете столкнуться, и в его обязанности входит оказывать Вам поддержку и отвечать на общие вопросы о программе, материалах и тестировании. Академические запросы следует направлять Вашему тренеру по электронной почте, через систему отправки электронных сообщений на сайте ICT.

Условные обозначения в пособии по программе



Пример

Закрепление прочитанного. Этот символ обозначает пример, цель которого - помочь Вам лучше понять и запомнить тему, обсуждаемую в данной части текста.



Тематическое исследование

Этот символ обозначает, что здесь разбирается прецедент из реальной практики, который иллюстрирует прочитанный текст.



думать о

Этот символ обозначает, что здесь мы просим Вас задуматься над только что прочитанным и попытаться представить это в реальном контексте.



задача

Этот символ обозначает, что здесь мы просим Вас задуматься над только что прочитанным и попытаться представить это в реальном контексте.

План программы

Глава 1: Понимание среды нормативно-правового регулирования

- Что такое нормативно-правовое регулирование?
- Какие цели ставит перед собой нормативно-правовое регулирование?
- История нормативно-правового регулирования в секторе финансовых услуг
- Другие факторы, которые оказывают влияние на нормативно-правовое регулирование в секторе финансовых услуг
- Цели нормативно-правового регулирования в секторе финансовых услуг
- Различные стороны, участвующие в процессе нормативно-правового регулирования

Глава 2: Нормативно-правовое регулирование на практике

- Нормативно-правовое регулирование - подходы и модели
- Источники правил нормативно-правового регулирования
- Международное законодательство и разработка передовых практик
- Регулирующие органы и их полномочия

Глава 3: Комплаенс-менеджмент на практике

- Функции подразделения комплаенс-менеджмента
- Функции комплаенс-менеджера
- Функции совета директоров
- Основные виды деятельности и процедуры комплаенс-функции
- Ключевые взаимосвязи комплаенс-функции

Глава 4: Другие важные вопросы комплаенс-менеджмента

- Противодействие легализации доходов, полученных преступным путём / Противодействие отмыванию денег (ПОД)
- Предотвращение финансовых преступлений
- Злоупотребления на рынке
- Управление рисками
- Правоприменение

Глава 1

Понимание среды нормативно-правового регулирования



Глава 1

Понимание среды нормативно-правового регулирования



Цели главы

Задачи этой главы состоят в следующем:

- дать определение, что означает термин «нормативно-правовое регулирование»
- разъяснить цели нормативно-правового регулирования на международной арене финансовых услуг;
- изучить историческое развитие систем нормативно-правового регулирования;
- дать оценку воздействия ключевых событий в сфере нормативно-правового регулирования сектора финансовых услуг
- рассмотреть роли различных действующих лиц, оказывающих влияние на формирование систем нормативно-правового регулирования
- разъяснить различные международные «подходы» и «модели» нормативно-правового регулирования.

Инструкции к модулю

Прочтите главу, чтобы получить общее представление

Прочтите главу повторно и сделайте свои собственные заметки

Попробуйте выполнить задания к главе и ответить на вопросы для самостоятельной проверки

Введение

События, которые продолжаются на мировых кредитных рынках приблизительно последние десять лет, подчеркнули взаимозависимость различных отраслей сектора финансовых услуг, которые в совокупности составляют мировой финансовый рынок. Исторически нормативно-правовое регулирование являлось сферой ответственности национальных или региональных органов власти, результатом чего стало появление по всему миру сильно различающихся между собой нормативно-правовых баз. В последние годы растущая зависимость от глобального - в противоположность национальному - рынка привела к увеличению числа международных инициатив, направленных на принятие более согласованного подхода. Несмотря на эту тенденцию, однако, до сих пор не существует единой нормативно-правовой базы регулирования, которая применялась бы на глобальной или международной основе, и, разумеется, не существует международных регулирующих органов. В этой связи следует отметить, что на сегодняшний день термины «международное нормативно-правовое регулирование» и «международные регулирующие органы» используются исключительно для удобства, чтобы подчеркнуть коллективную ответственность и

совместный подход, принятые отдельными странами и регулирующими органами, а также действия органов, устанавливающих международные директивы, но не обозначают некий действительно существующий единый режим или регулирующий орган.

В этой главе мы рассмотрим предназначение нормативно-правового регулирования, его цели и историю его развития на протяжении многих лет, с учётом участия различных действующих лиц и влияния, оказанного на него в процессе его развития.

1. Что такое нормативно-правовое регулирование?

Для начала давайте рассмотрим, что такое нормативно-правовое регулирование. Распространенные определения термина «нормативно-правовое регулирование» гласят, что это способ контроля деятельности или моделей поведения посредством обязательных правил и ограничений. И в действительности так оно и есть – в контексте сектора финансовых услуг эти ограничения принимают форму

- а. принципов
- б. правил
- в. условий и стандартов

которые регулируют работу рынка финансовых услуг и поведение организаций и людей, в них работающих.

Нормативно-правовое регулирование само по себе не является новой концепцией, и доказательства его существования находят еще в римской, египетской и других древних цивилизациях. На сегодняшний день в большинстве отраслей, в той или иной форме существуют обязательные стандарты, которые организации, работающие в данной отрасли, должны соблюдать, причем некоторые из них распространяются универсально, например, нормативы по охране здоровья и технике безопасности, которые в разной степени применяются во всех сферах, начиная от пищевой промышленности до коммунальных услуг и связи.



думать о

Подумайте, в каких еще отраслях, помимо отрасли финансовых услуг, практикуется нормативно-правовое регулирование.

Можно с полной уверенностью утверждать, например, что любая отрасль, в которой предусмотрены требования по защите и обеспечению безопасности людей, является регулируемой.

2. Какие цели ставит перед собой нормативно-правовое регулирование?

Практически во всех отраслях нормативно-правовое регулирование внедряется в целях защиты потребителя. Цели нормативно-правового

регулирования в секторе и на рынке финансовых услуг заключаются именно в этом, причем, на практике давление на эту отрасль может оказаться сильнее, чем где бы то ни было, так как здесь при проведении транзакций не приобретаются никакие материальные продукты. Деньги обмениваются на потенциальные будущие финансовые выгоды или на ценные и страховые бумаги различного характера, доход от которых может быть получен в случае непредвиденного происшествия или аварии; или же потребителю дается возможность осуществить крупное приобретение на средства, предоставляемые в кредит. Во всех этих ситуациях непосредственно в момент продажи сам «продукт» как таковой не предоставляется. Таким образом, продажа финансовых продуктов – это не то же самое, что продажа физического предмета, например, автомобиля или стиральной машины, когда потребитель получает вещи, приобретаемые в том же виде, в котором они представлены на витрине, и, следовательно, может сразу оценить и начать пользоваться конкретно тем, что он получает в обмен на свои деньги.

Потребители финансовых услуг должны поверить в то, что продающая организация продолжит существовать и вести свою деятельность и в будущем, когда они захотят получить, собственно, тот товар или услугу, которые они приобрели, и что условия, на которых они купили этот продукт (возможно, несколько лет назад), останутся справедливыми и разумными. Кроме того, потребители не до конца понимают истинное финансовое положение тех организаций, в которые они инвестируют свои деньги, отчасти потому, что располагают ограниченным объемом информации для анализа, однако, главная причина не в этом: дело в том, что в действительности очень мало людей обладает навыками, необходимыми для эффективного осуществления правильной интерпретации даже той информации, которая им доступна. Эта концепция известна как «информационная асимметрия», она наблюдается между хорошо осведомленными экспертами, которые продают финансовые услуги и продукты, и менее информированными потребителями, которые приобретают их.

Есть и другие аргументы, обосновывающие необходимость нормативно-правового регулирования в секторе финансовых услуг, и в особенности актуальна уязвимость отрасли к финансовым преступлениям, которые в других отраслях происходят с гораздо меньшей частотой. Системный крах экономики – это еще один фактор, имеющий особую значимость для банков, так как в случае коллапса одного института может возникнуть так называемый «эффект домино», который может привести к краху других организаций, работающих в этой отрасли, и данный риск стал гораздо более материальным в период кредитного кризиса и последовавшей за ним экономической рецессии.

Эти аргументы, а также упомянутая выше цель по защите потребителей, формируют собой основу, на которой зиждятся цели большинства национальных систем нормативно-правового регулирования, которые мы более подробно рассмотрим в разделе 5 данной главы.



задача

Пройдите по приведенной ниже веб-ссылке «Выступление FCA», чтобы ознакомиться с методами, которыми Мартин Уитли, бывший глава Управления контроля методов ведения бизнеса в финансовом секторе (FCA) Великобритании, предлагал обеспечивать защиту британских потребителей.

<http://www.fca.org.uk/news/speeches/human-face-of-regulation>

3. История нормативно-правового регулирования в секторе финансовых услуг

Установив, что такое нормативно-правовое регулирование, и в частности, какие цели оно преследует, давайте кратко разберем, какие изменения претерпела за свою историю система нормативно-правового регулирования в сфере финансовых услуг, а также рассмотрим некоторые ключевые события и этапы, которые сформировали тот облик международного нормативно-правового регулирования, который мы наблюдает сегодня.

3.1 Происхождение сектора финансовых услуг

Системы обмена или бартера в той или иной форме существовали во всех цивилизациях. Во многих обществах довольно быстро эти системы оформились в более сложные структуры. По документальным свидетельствам в Вавилоне уже в 18 г. до н.э. священники официально выдавали кредиты торговцам. Также свидетельства существования зачатков банковской системы были обнаружены в Древней Греции и Риме.

Предполагается, что первая европейская банковская система возникла где-то в период 1100 - 1300 гг. нашей эры. То была эпоха крестовых походов и паломничеств через всю Европу и Ближний Восток. Риск ограблений в пути был высок, так что для крестоносцев было не практично носить с собой большие суммы денег для обмена на местную валюту. Уже в тот период орден рыцарей тамплиеров выдавал крестоносцам векселя, которые можно было обменять на услуги или валюту в разных странах – то была ранняя форма дорожных чеков!

Старейший банк мира «Монте дей Паски ди Сиена» («Banca Monte dei Paschi di Siena») был основан в Италии в 1472 году с основной целью распределения благотворительных пожертвований для бедных.

Принято считать, что история современного мира финансовых услуг восходит к 17 веку. Именно с того времени на повседневной основе в лондонских кофейнях начал вестись страховой бизнес. Первоначально страховщики специализировались на страховании морских перевозок и ущерба от пожаров. На фоне высокой стоимости реконструкции зданий после Великого пожара 1666 года в Лондоне создавались новые страховые компании, которые предоставляли не только услуги покрытия ущерба от пожара, но и услуги специализированных пожарных бригад, например, «Sun Fire Office» и «Royal Exchange Assurance». Примерно в то же время, в 1688 году, Эдвард

Ллойд открыл кофейню недалеко от лондонского порта, которая быстро зарекомендовала себя как место встречи судовладельцев и купцов, желающих застраховать свои суда или грузы. Эти сделки имели неформальный характер, однако, соглашения, заключенные «у Ллойда», вскоре заработали репутацию самых надежных. С каждым днем бизнес укреплялся все больше, и на сегодняшний день Лондонский Ллойдз («Lloyd's of London») является ведущим рынком страхования в мире. Концепция страхования распространилась по всему миру, так как купцы искали способы защитить свои финансовые интересы.

Примерно в то же время, в континентальной Европе распространились акции и облигации. Ценные бумаги впервые были выпущены на торги в Антверпене и Амстердаме. В 1602 году, после создания Голландской Восточно-Индийской Компании (Dutch East India Company) была открыта Амстердамская биржа, и вскоре после этого началась котировка первых в мире опционов и фьючерсов. До промышленной революции Амстердам считался финансовым центром мира.

Другие страны вскоре создали свои собственные фондовые биржи, например:

- Лондонская биржа – основана в 1698 г.
- Парижская биржа – основана в 1774 г.
- Нью-Йоркская биржа – основана в 1792 г.

В 17-18 веках было создано множество банков, брокеров акций и страховых компаний, многие из которых продолжают свою деятельность и сегодня: в частности, это банк «Barclays», основанный в 1690 году, Банк Шотландии (сегодня превратившийся в подразделение банковской группы Ллойдз), основанный в 1695 году, и банк Нью-Йорка (сегодня входящий в состав группы Меллон), основанный в 1784 году.

В те дни ранней истории отрасли не существовало никаких систем нормативно-правового регулирования для защиты потребителей. Основным элементом, обеспечивающим надёжность отношений являлось личное доверие. Договоры в значительной степени носили форму «джентльменских соглашений», и большинство сделок заключались на основе «моя гарантия – это мое честное слово». Документации как таковой составлялось очень мало и, хотя некоторые базовые принципы бизнеса, возможно, и были где-то записаны, рынок, в целом, пользовался нормами обычного права, а не специально составленными нормативными документами. Это положение дел изменилось вследствие ряда событий, которые рассматриваются в следующем разделе.

К 1900-м годам центр мировых финансовых рынков сместился из Лондона в Нью-Йорк. Увеличение инвестиций, затрагивающих одновременно европейские и американские интересы, привело к большей рыночной интеграции и взаимозависимости. Это означало, что влияние обвала на Уолл-стрит (см. подраздел 3.2.2 ниже по тексту) ощущалось весьма широко и вышло далеко за пределы границ США.

В наше время продолжающаяся интеграция привела к еще большей интернационализации сектора финансовых услуг. И хотя определенные центры - например, США, Великобритания, Европа и Япония - остаются ключевыми игроками, доминирование какого-либо одного центра становится менее очевидно. Интернационализация приносит большие возможности, но она также влечёт за собой большие риски. Недавно мы сами стали свидетелями того, что сбой в работе одного финансового рынка с большой вероятностью может оказать значительное влияние на другие финансовые центры и экономику разных стран

3.2 Основные события, которые сформировали облик нормативно-правового регулирования в сфере финансовых услуг

Несмотря на то, что системы национального или регионального нормативно-правового регулирования в большей мере склонны зависеть от политического давления и местных традиций и практик, нормативно-правовое регулирование, имеющее международное значение, имеет тенденцию формироваться под влиянием уроков, извлекаемых из финансовых скандалов или крупных событий на рынке. Ниже мы рассмотрим некоторые события, за счет которых на протяжении многих лет формировался облик международного нормативно-правового регулирования.

3.2.1 1637 г. – Тюльпаномания

Первым примером спекулятивного пузыря принято считать "Тюльпановый кризис". Когда тюльпаны впервые были ввезены в Нидерланды в 17 веке, за ними началась настоящая гонка, причем они привлекали внимание и простых людей, не только профессиональных инвесторов. Спрос на луковицы тюльпанов продолжал расти, и на пике дорожизны их цена превышала годовой доход квалифицированного ремесленника более чем в 20 раз. Внезапно пузырь лопнул - рынок рухнул, в прах разорив многих инвесторов.

3.2.2 1720 г. – Пузырь "Южных морей"

В 1711 году в обмен на выкуп государственного долга Англии, сильно выросшего в результате войны за испанское наследство, британское правительство предоставило «Компании Южных морей» исключительное право на торговлю с Южной Америкой. Изначально монополия была выгодной - это привело к увеличению стоимости акций, что, в свою очередь, привело к широкому распространению спекулятивного интереса к этой компании. Акции «Компании Южных морей» вошли в моду, что требовало эмиссии всё новых акций, чтобы не отставать от спроса; как принято сейчас говорить, они стали считаться акциями «голубая фишак». Потенциальная стоимость компании была сильно преувеличена неопытной управлеченческой командой, и, что было неизбежно, когда компания развалилась, ее акции полностью обесценились, оставив огромное количество инвесторов без копейки.

В 1720 году когда лопнул этот пузырь, был принят «Закон о дутых компаниях», требующий, чтобы все акционерные общества получали королевский патент. Фактически, на тот момент это стало первой формой регуляторной «проверки на этапе создания».

3.2.3 1929 г. – Обвал на Уолл Стрит

Крах фондового рынка в 1929 г. в США и ряд последовавших за ним банкротств банков привели к принятию «Закона о банках от 1933 года». В соответствии с «Законом о банках» (также известным как «Закон Гласса-Стигала», по именам людей, отвечавших за создание этого закона), была создана Федеральная корпорация страхования депозитов (FDIC), целью которой являлось страхование счетов клиентов. Закон запрещал банкам одновременно принимать вклады и производить андеррайтинг ценных бумаг. Это гарантировало избежание убытков по депозитам в случае, если банк бы понес значительные потери от андеррайтинга, и, следовательно, сбережения клиентов находились в большей безопасности. Основные положения Закона в конечном итоге были отменены в 1999-х гг. администрацией Клинтона, но концепция гарантирования вкладов сохраняется и воссоздается по сей день регулирующими структурами всех стран с развитым сектором финансовых услуг.

3.2.4 1988 г. – Базельский конкордат о капитале

После серии банкротств Европейских банков Базельский комитет опубликовал минимальные требования к капиталу для банков, известные как «Базельский конкордат» (или Базель-I). Роль Базельского комитета более подробно рассматривается ниже, в Главе 2, подраздел 3.3.1.

3.2.5 1991 г. – Международный кредитно-коммерческий банк (МККБ)

МККБ был создан в Пакистане в 1972 году, вскоре он вырос в крупный международный банк, работавший в 78 странах мира. В 1991 году банк стал предметом скандала в связи с мошенничеством и коррупцией, результатом чего стало его банкротство.

3.2.6 1990-е – Несоответствующие продажи розничных финансовых услуг в Великобритании

В конце 1990-х и начале 2000-х годов в Великобритании разразилась серия скандалов, связанных с несоответствующими продажами, что стало причиной проверки регулирующими органами ряда розничных продуктов, которые были реализованы в 1980-х и 1990-х гг. В некоторых случаях это приводило к возбуждению официальных расследований деятельности организации за прошедшие годы и выдаче предписаний по реализации программ компенсационных выплат. В число продуктов, попавших под расследование, входили:

- трансферы пенсий и выход из пенсионных схем;
- дополнительные добровольные взносы
- взносы в полисы погашения основного ипотечного долга
- инвестиционные трасты с разделенным капиталом
- схемы пенсионного обеспечения, связанные с заработками из государственных источников
- страховая защита платежей

Что такое несоответствующие продажи?

Несоответствующие продажи – это продажи продуктов, которые не отвечают потребностям покупателя, то есть не подходят ему. Существует ряд причин, почему продукт может не подходить для клиента, однако наиболее распространенной из них является непонимание клиентом рисков, связанных с продуктом, и принятие на себя - по незнанию - риска, который потенциально не соответствует так называемому «аппетиту к риску» данного клиента (размер риска, который он готов или желает принять на себя в надежде получить потенциальную выгоду).



Пример: - Взносы в полисы погашения основного ипотечного долга

Клиент с низким аппетитом к риску, оформляющий ипотечный заем, обращается за консультацией по поводу наилучшей схемы погашения кредита. Он получает рекомендацию, которая гласит, что наиболее подходящим для него продуктом будет схема с раздельной выплатой основного долга и процентов, обеспечивающая уверенность в погашении займа в конце срока. Если речь идет о совместных заемщиках, на весь срок займа также возможно оформление полиса страхования жизни, чтобы гарантировать погашение займа в случае смерти одной из сторон.

В 1990-х годах обычной практикой для ипотечных займов было автоматическое открытие планов погашения с раздельной выплатой основного долга и процентов. Весь период погашения кредитору выплачивались только проценты по сумме задолженности, так что баланс основного долга с течением времени не уменьшался. Клиентам часто продавались сопутствующие полисы для погашения основного ипотечного долга, включающие в себя:

1. компонент по страхованию жизни, и
2. компонент инвестирования в фонд, целью которого являлось погашение ипотечного долга в конце срока.

Так как возврат займа зависел от финансовых результатов работы опорного фонда (часто работающего с фондовым рынком), не было никакой гарантии, что в конце срока в нем будут накоплены достаточные средства. Как следствие, на погашение ипотечных займов некоторых клиентов средств не хватило. Многие утверждали, что им никто четко не объяснил, что существует риск, что в конце срока для погашения ипотечного займа достаточная сумма денег может и не накопиться (на самом деле, большинство клиентов ожидало, что после погашения займа в фонде останется еще и кругленькая сумма сверху), и что если бы они знали об этом, они бы выбрали обычную схему одновременного погашения процентов и основного долга.

Падение фондового рынка в конце 1990-х годов означало, что многие клиенты получили существенно меньше, чем ожидали. За продажу продуктов, не отвечающих требованиям клиентов, в значительной степени винили раньше и продолжают винить сегодня пресловутую комиссионную выгоду (когда продавцы продают только те продукты, за продажу которых им выплачиваются самые высокие комиссионные).

Общая сумма счетов за выполнение проверки и выплату компенсаций клиентам, понесшим ущерб в результате несоответствующих продаж достигла нескольких миллиардов фунтов, и оплачивать эти счета пришлось именно виновным организациям. Большинство разбирательств началось в те времена, когда в рамках системы нормативно-правового регулирования Великобритании существовали различные саморегулируемые организации. Эти скандалы и возникшие в их следствии опасения по поводу защиты инвесторов стали одним из ключевых факторов, на основании которых в 1997 году было принято решение создать в Великобритании Financial Services Authority (FSA) (Управление по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг), в качестве единого регулирующего органа. Одной из уставных целей FSA стало обеспечение надлежащего уровня защиты инвесторов. Это нашло отражение в выпущенных FSA «Принципах работы компаний» и более подробных «Правилах ведения бизнеса», которые затем были унаследованы ныне действующими FCA - Financial Conduct Authority (Управление контроля методов ведения бизнеса в финансовом секторе) и PRA - Prudential Regulation Authority (Управление пруденциального регулирования).

3.2.7 1995 г. – Крах банка «Barings»

Это печально известный пример, который стал одной из ключевых причин существенных нормативно-правовых изменений в конце 1990-х гг., когда несанкционированная торговля Ника Лисона деривативами в Сингапуре привела к убыткам в сумме более 800 млн. фунтов стерлингов и краху банка.

Основанный в 1806 году банк «Barings» был старейшим и одним из самых известных имен в банковской сфере. Причиной краха считается отсутствие систем и механизмов контроля для управления деятельностью трейдеров и, в частности, отсутствие надлежащего надзора за торговлей, которую вел старший управленческий состав. Этот крах привел к тщательному пересмотру Банком Англии, отвечавшим в то время за банковский надзор, ряда систем и механизмов контроля, включая обязанности высшего руководства, а также послужило основанием разработки требований «Справочника FSA по механизмам, системам и методам управления для высшего руководства» (известного как «SYSC»), когда FSA приняло на себя полномочия по банковскому надзору в 2001 году.

3.2.8 2001-2002 гг. – Крах «Enron» и «Worldcom»

Фальсификация бухгалтерской отчетности, мошенничество и слабые системы и механизмы контроля, особенно в отношении систем корпоративного управления, стали ступеньками на пути падения «Enron», одной из крупнейших американских компаний, а также коллапса «Worldcom». Эти события привели к обширным реформам и пересмотру нормативных документов, в число которых вошли:

1. Реформа международных стандартов бухгалтерского учета;
2. Введение закона Сарбейнса-Оксли от 2002 г. (SOX). Целью SOX является защита инвесторов за счет повышения точности и достоверности информации, раскрываемой корпорациями рынку в соответствии с законами США о ценных бумагах;

3. Повышенная корпоративная и индивидуальная ответственность, чтобы гарантировать достоверность финансовой отчетности;
4. Пересмотр кодексов корпоративного управления во многих юрисдикциях. Подробнее о Корпоративном управлении мы поговорим ниже в Главе 3, подразделе 3.2

3.2.9 2001 г. – 11 сентября, атака на Всемирный торговый центр в Нью-Йорке

Тerrorистическая атака на Всемирный торговый центр 11 сентября 2001 года и последующая «война с террором» стали катализатором комплексных изменений в системах борьбы с отмыванием денег и внедрения более глубоких требований по борьбе с финансовыми преступлениями во всем мире.



Пример: Реакция на события 11 сентября

В США 26 октября 2001 года президентом Бушем был подписан Закон о борьбе с терроризмом всего через семь недель после террористической атаки. Закон насчитывает более 900 страниц и имеет далеко идущие последствия для финансовых институтов как в США, так и во всем мире.

События 11 сентября также привели к разработке целого ряда международных принципов передовой практики, подготовленных Организацией Объединенных Наций и Группой разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег («ФАТФ»). Они направлены на предотвращение финансирования терроризма.

В Великобритании в результате нападений 9 сентября был принят «Закон о доходах, полученных преступным путём от 2002 г.», целью которого является расширение определения термина «отмывание денег» и упрощение процесса получения ордеров на конфискацию в отношении любого вида имущества, полученного в результате преступной деятельности.

3.2.10 2001 г. – Крах «Equitable Life»

«Equitable Life», которая была старейшей компанией Великобритании по страхованию жизни, предложила привлекательные ставки гарантированного аннуитета по ряду полисов. Полисы эти стали дорого обходиться компании, и «Equitable Life» попыталась уклониться от их погашения, утверждая, что она имеет право в этом отношении поступать по своему усмотрению. Покупатели полисов возбудили судебный иск против организации, который, в конечном итоге, попал на рассмотрение Палаты лордов (высшая судебная инстанция в Англии и Уэльсе в те времена), постановившей, что организация действительно несет юридические обязательства выплачивать оговоренную гарантированную ставку. «Equitable Life» оказалась не в состоянии выполнить свои обязательства, в результате чего встала на грань банкротства. Скандал привел к критике практик надзора и нормативно-правового регулирования деятельности страховых компаний. В ответ на эти события FSA инициировало «Проверку Тайнера», которая привела к реформам в трех ключевых областях с целью обеспечения:

- справедливых условий для потребителей;

- существования только тех организаций, которые имеют надлежащие системы управления и достаточные финансовые ресурсы;
- более продуманного нормативно-правового регулирования страховых компаний.

3.2.11 2003 г. – Проверка Спитцера

В 2003 году. Элиот Спитцер, генеральный прокурор штата Нью-Йорк, сделал заявление о том, что 12 ведущих инвестиционных банков практиковали искажение результатов исследований по своим акциям для того, чтобы заполучить прибыльный бизнес оказания услуг по инвестиционно-банковскому обслуживанию. Это привело к пересмотру систем управления конфликтами интересов в инвестиционных банках и внедрению более строгих механизмов контроля за разграничением функции исследовательских отделов и инвестиционно-банковской деятельности.

3.2.12 2007-2013 гг.– Кредитный кризис

Кредитный кризис заслуживает особого рассмотрения в данном разделе, с учетом его беспрецедентного масштаба и ожидаемого воздействия на мировые рынки.

Что такое кредитный кризис?

Кредитный кризис - это термин, который мировые средства массовой информации ввели для обозначения проблем на финансовых рынках, связанных с отсутствием доступности кредитов для юридических и физических лиц, так как именно это, в значительной мере, обусловило финансовый кризис 2007-2009 гг.

Что стало его причиной?

Причиной принято считать исключительно высокий уровень передачи залогового имущества банкам вследствие невозможности выплат по займам, а также дефолт субстандартного ипотечного рынка в США. В период с 2004 по 2006 год процентные ставки в США выросли с 1% до 5,35%, что привело к падению цен на жилье и рекордно высокому уровню дефолтов по ипотечным займам, особенно субстандартным кредитам. Субстандартные кредиты являются самой рискованной категорией займов, так как предоставляются людям, которые в обычном порядке не могут претендовать на получение кредита, например, из-за сложностей с подтверждением доходов, или недоказуемой способностью погашать кредит. Из-за дополнительного риска кредиторы брали с клиентов повышенные процентные ставки по этим кредитам. Поскольку большая часть американского ипотечного рынка была секьюритизирована, то есть, займы были проданы в другие банки по всему миру для привлечения средств, кризис распространился и на них. Так как субстандартные кредиты при продаже комплектовались с другими, менее рискованными займами, банки оказались не в состоянии сразу вычислить свою подверженность рискам от американских убытков.

Некоторое время потребовалось на то, чтобы количественно подсчитать размер этих убытков, и до окончания подсчетов банки не хотели или

опасались кредитовать друг друга, так как не могли адекватно оценить риски дефолта. И, соответственно, еще менее охотно банки выдавали кредиты своим клиентам. В ряде случаев клиенты, которые раньше зависели от кредиторов, не смогли пролонгировать свои кредитные линии в конце их срока. Это вызвало глобальный кризис ликвидности или «Кредитный кризис».

Основные события кредитного кризиса

Ниже приводится хронология некоторых ключевых событий, отразившихся на банковском секторе Великобритании.

Апрель – Июль 2007 г.: коллапс субстандартного ипотечного рынка в США вызвал опасения, что кредиты, предоставленные другим банкам, могут быть не выплачены. Как следствие, банки начинают кредитовать друг друга с большей осторожностью.

Август 2007 г.: Банк «BNP Paribas» ограничивает выдачу средств со счетов, открытых в нем, из-за проблем с ликвидностью, вызванных отсутствием доступных кредитов от других банков.

Сентябрь 2007 г.: массовое изъятие вкладов из ипотечного банка «Northern Rock» стало первым признаком потери доверия к банковскому сектору Великобритании.

Январь 2008 г.: Мировые фондовые рынки несут крупнейшие единовременные потери за один день со временем 11 сентября 2001 г.

Февраль 2008 г.: «Northern Rock» был временно национализирован в попытке восстановить доверие потребителей к банковской системе.

Июль 2008 г.: В США финансовые власти вынуждены принять меры по выкупу крупнейших организаций по гарантированию ипотечных займов в стране - «Fannie Mae» и «Freddie Mac».

Правительство Великобритании начинает обсуждение пакета спасательных мер для банков Великобритании.

Сентябрь 2008 г.: «Lehman Brothers», американский инвестиционный банк, являющийся крупным работодателем в Лондоне, объявляет себя банкротом. Федеральный резервный банк США начинает серию мероприятий для спасения «AIG» (в свое время считавшуюся одной из 20 крупнейших компаний в мире) после понижения ее кредитного рейтинга в том же месяце. Европейская комиссия предупреждает об общеевропейских финансовых проблемах, которые суются перерасти в экономическую рецессию в Великобритании, Германии и Испании. Цены на акции компаний продолжают падать во всем мире.

«Lloyds TSB» объявляет тендер на сумму 12 млрд. фунтов, чтобы спасти HBOS - крупнейшего ипотечного кредитора Великобритании.

Британское правительство объявляет о том, что ипотечный банк «Bradford & Bingley» будет национализирован. Реализуемые мероприятия повторяют схему, использованную ранее для банка «Northern Rock». Правительство продолжает работу над возможным пакетом спасательных мероприятий для банков.

Октябрь 2008 г.: США согласовывает выделение 700 млрд. долларов США на спасение американского сектора финансовых услуг.

Правительство Великобритании обнародует подробности пакета спасательных мер для банковской системы, стоимость которого составляет не менее 500 млрд. фунтов, при этом государственные инвестиции в банки составят до 50 млрд. фунтов стерлингов. Основными получателями этой помощи являлись Королевский банк Шотландии, который в итоге был национализирован, и банковская группа «Lloyds Banking Group» (которая была сформирована по результатам спасения HBOS компанией «Lloyds TSB»).

Другие европейские страны следуют этому примеру, а затем страны Большой Семерки обещают сделать все от них зависящее, чтобы поддержать системно-важные финансовые институты и не допустить их банкротства, признавая, что итак находящаяся в состоянии стресса финансовая система, скорее всего, не сможет пережить еще один крупный финансовый крах.

Ряд исландских банков, работающих в Великобритании, приступает к процедуре ликвидации, в результате чего многие местные органы власти и частные инвесторы, в основном в Великобритании и Нидерландах, несут большие убытки.

В Великобритании, верхняя граница компенсации, выплачиваемой по Программе компенсаций в сфере финансовых услуг для гарантированных вкладов в случае банкротства банка, повышается до 50 000 фунтов стерлингов. В дальнейшем этот порог был пересмотрен еще раз в декабре 2010 года, поднявшись до текущего уровня – 85 000 фунтов стерлингов.

Март 2009 г.: Банк Англии объявляет политику количественного ослабления на общую сумму до 150 млрд. фунтов стерлингов, которая будет реализовываться в виде прямых денежных вливаний непосредственно в экономику для достижения целевых показателей инфляции.

Апрель 2009 г.: В Лондоне проходит встреча стран «Большой двадцатки», известная как «Лондонский саммит», целью которого является обсуждение глобального кризиса. Этот Саммит привел к подписанию соглашения о принятии единого подхода к очистке проблемных активов банков, а также к заключению соглашения о создании Форума по финансовой стабильности, работающего совместно с МВФ для обеспечения более широкого глобального сотрудничества и внедрения системы раннего предупреждения о будущих финансовых кризисах.

Май 2010 г.: После главных выборов в Великобритании формируется коалиционное правительство, в новом составе представленное Консервативной партией и либерал-демократами, а затем министр финансов Джордж Осборн объявляет план по упразднению FSA и разделению его обязанностей к 2012 году между двумя новыми регуляторами.

Май 2010 – Июль 2012 гг.: Греция, Ирландия, Португалия и Испания получают помощь со стороны ЕС для выхода из экономического кризиса, причем Греция получает ее не единожды по причине неспособности добиться должного прогресса за счет экономической помощи и продолжающегося ослабления ее экономики. Последний раунд экономической помощи Греции, имевший место в феврале 2012 года, также предусматривал требование реструктуризации греческих государственных облигаций, чтобы облегчить долговое бремя.

Март 2013 г.: В попытке поддержать обрушающийся банковский сектор Кипра ЕС заключает сделку, требующую конфискации банковских вкладов в обмен на предоставление 10 млрд. евро спасательных кредитов. При реализации этого беспрецедентного шага, вкладчики с депозитами свыше 100 000 евро утрачивали до 40% своих денег. Эта сделка также предусматривала поглощение второго по величине банка страны - «Laiki» - и реструктуризацию Банка Кипра.

2014–2016 гг.: Закончился ли мировой финансовый кризис? Международный центр экономических и денежно-кредитных исследований в сентябре 2014 подготовил доклад, в котором утверждается, что мировая задолженность достигла рекордного уровня, несмотря на усилия правительств по сокращению государственных и частных заимствований. Он предупреждает об образовании «взрывоопасной смеси» из растущего долгового бремени и низкого экономического роста, которая может вызвать новый кризис. Незначительное сокращение задолженностей домохозяйств в Великобритании и остальной Европе было компенсировано «кредитным запоем» в Азии, что подняло мировую задолженность частного и государственного секторов на новый уровень в период 2013-2014 гг. Несколько неожиданным побочным эффектом Кредитного кризиса стало стремление к независимости некоторых регионов Европы: к примеру, Каталония проголосовала за независимость от Испании (однако правительство Испании не признало это голосование легальным).

Тем не менее, общая тенденция свидетельствует о возобновлении роста и снижении безработицы, несмотря на то, что уровень инвестиций даже сегодня не достигает уровня 2007-2008 гг.

2017 и далее: 2017 годом можно назвать «турбулентным» не только для отрасли финансовых услуг. Одно из первых крупных изменений в мире произошло в январе 2017 года, с назначением президентом США Дональда Трампа, который ранее был успешным бизнесменом и, как следствие, навязал правительству США жесткий республиканский режим. Такой радикальный отход от манеры руководства демократа Барака Обамы встретил значительное сопротивление во всем мире и привел к периоду абсолютной неопределенности во многих секторах.

Помимо событий в США в марте 2017 года былоratифицировано решение о выходе Великобритании из Европейского Союза, когда премьер-министр Тереза Мэй подписала статью 50 Лиссабонского договора (где описывается процесс, посредством которого страны-участницы могут выйти из Европейского союза), Великобритания намерена покинуть ЕС в 2019 году, и это намерение вызвало значительную неопределенность в мире. Некоторые

крупные финансовые организации уже объявили о своих планах по переносу своих штаб-квартир из Великобритании в страны ЕС.

Также продолжаются террористические атаки, и самая последняя произошла 22 мая 2017 года –теракт в Манчестере, Великобритания во время концерта. Такие разрушительные события имеют обширные последствия.

Изменения, вызванные Кредитным кризисом

Эта хронология иллюстрирует долгосрочное негативное воздействие Кредитного кризиса в глобальном масштабе, который вылился в глубокую и длительную рецессию для многих стран. Меры жесткой экономии, введенные ЕС и национальными правительствами, продолжают собирать свою дань с обычных людей, что выражается в продолжающейся потере рабочих мест, сокращении социального обеспечения и других мерах, которые напрямую влияют на экономику.

В Великобритании он стал причиной изменения методов регулирования отрасли финансовых услуг, в попытке гарантировать неповторение подобного широкомасштабного кризиса.



Регулирование отрасли финансовых услуг в Великобритании

С 1 апреля 2013 года в Великобритании вступили в силу значительные изменения в режиме надзора. Financial Services Authority (FSA) (Управление по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг) подверглось жесткой критике в результате кредитного кризиса, в частности, за недостаточность действий по предотвращению сложившейся ситуации, в которой многие банки неосмотрительно подвергли себя чрезмерным рискам и подошли к грани банкротства, что привело к пересмотру системы нормативно-правового регулирования пришедшем к власти коалиционным консервативно-либеральным правительством.

«Законом о финансовых услугах 2012 г.» была сформулирована новая структура нормативно-правового регулирования отрасли финансовых услуг, разделившая обязанности за осуществление надзорных функций между регулирующими органами, которые имеют различные, но дополняющие друг друга цели. 1 апреля 2013 года ранее существовавший регулирующий орган – FSA - был упразднен и заменен двумя новыми отдельными органами:

- a. Управление пруденциального регулирования (Prudential Regulation Authority - PRA)
- b. Управление контроля методов ведения бизнеса в финансовом секторе (Financial Conduct Authority - FCA)

Данная модель нормативно-правового регулирования широко известна как модель «Двух вершин», предусматривающая разделение ответственности

за пруденциальное (главным образом финансовое) регулирование и регулирование методов ведения бизнеса (главным образом по защите прав потребителей).

PRA отвечает за пруденциальное регулирование крупных финансовых организаций, в том числе банков, инвестиционных банков, строительных обществ и страховых компаний и является частью Банка Англии.

FCA отвечает за методы ведения бизнеса в банковской системе и других финансовых организациях. Оно также несет ответственность за пруденциальное регулирование мелких организаций. Совет FCA назначается министерством финансов Великобритании.

Эти изменения отразились на ужесточении режима надзора, и таким образом, организациям следует ожидать гораздо более тщательного анализа их бизнес-моделей.

В свое время для повышения устойчивости финансовой системы и поддержки финансовой стабильности путем укрепления защиты вкладчиков и решения проблем банков, которые оказываются в затруднительном положении, уже был принят «Закон о банковской деятельности от 2009 года».

Этот закон предписывал министерству финансов разработать документ, определяющий порядок действий, которые будут предприниматься в случае будущего финансового кризиса. Подробное описание шагов, которые должны быть реализованы в таком случае, было изложено в Меморандуме о взаимопонимании по управлению финансовыми кризисами между министерством финансов, Банком Англии и PRA.

Так называемый «Режим специальной резолюции» позволяет Банку Англии вмешиваться в управление любым банком, как только этот банк попадает в трудное положение.

Еще одним прямым результатом кредитного кризиса станет изменение режима потребительского кредитования, которое теперь отнесено под регуляторный надзор FCA.



задача

Какие важные события произошли из-за кредитного кризиса в вашей юрисдикции? Какие изменения ввели или предлагают ввести в действие ваши регулирующие органы, чтобы избежать возникновения подобных ситуаций в будущем?

3.2.13 2008 г. – Скандал Мэдоффа

В декабре 2008 года была выявлена схема мошенничества на сумму 50 млрд. долларов США. Это мошенничество продолжалось на протяжении более 20 лет и осуществлялось ранее уважаемым менеджером хедж-фондов Бернардом

Мэдоффом, который реализовал схему по типу Понци, где новые инвестиции использовались для выплат существующим инвесторам, а не инвестировались, как предполагалось, в предприятия для создания доходов в будущем.



Определение «схемы Понци»

«Схема Понци» названа в честь Чарльза Понци, который в начале 1920-х годов убедил десятки тысяч американских инвесторов вложить более 10 млн. долларов в компанию «Securities and Exchange Company» («Компания по ценным бумагам и биржам»). Инвесторам были выданы векселя, гарантировавшие получение 50% прибыли в течение 90 дней на каждые 1000 долларов инвестиций.

Схема предполагала якобы покупку международных почтовых возвратных купонов в Европе с использованием иностранных валют, которые существенно обесценились по отношению к доллару в первые годы после Первой мировой войны. Понци утверждал, что эти купоны, купленные со скидкой, могут впоследствии быть погашены по полной номинальной стоимости, что даст существенную прибыль.

В реальности, однако, купонов существовало лишь несколько сотен, и на самом деле для выплат существующим инвесторам Понци использовал деньги, вносимые новыми инвесторами, другими словами он «грабя Петра, платил Павлу».

Разумеется, схема в конце концов рухнула, и Понци был арестован за мошенничество. Он был заключен в тюрьму, а затем депортирован в Италию.

Считается, что скандал Мэддофа был, скорее всего, самым крупным актом мошенничества за всю историю. В результате этого мошенничества как ряд крупных банков, так и многие мелкие инвесторы потеряли значительные средства. Пожалуй, самым тревожным аспектом является то, что данная схема была официально зарегистрирована в качестве компании в Комиссии по ценным бумагам и биржам (SEC), которая не инициировала расследование данной схемы, несмотря на предупреждения о возможном мошенничестве со стороны обеспокоенных инвесторов и других участников рынка, которые не могли конкурировать с обещанными Мэддофом заоблачными прибылями на инвестиции.

Влияние подобного скандала на доверие к рынку, уже пошатнувшееся из-за Кредитного кризиса, потенциально может полностью его подорвать. Эта ситуация также остро ставит вопрос о роли и эффективности нормативно-правового регулирования со стороны SEC.

3.2.14 2011-2014 гг.– Скандал со ставкой ЛИБОР

На ставке предложения на Лондонском межбанковском рынке депозитов (ЛИБОР) зиждется многомиллионное количество финансовых контрактов и кредитов по всему миру. Этот скандал набрал обороты, когда в июне 2012 года FSA оштрафовало «Barclays Bank» на 59,5 млн. фунтов стерлингов за

манипулирование официальными данными о ставке для улучшения торговых позиций банка и/или общей кредитоспособности банка. Было установлено, что данная практика продолжалась в порядке вещей уже с 1991 года. Правоприменительным санкциям со стороны регуляторов подверглись также и другие банки, в частности Королевский банк Шотландии и Банковская группа Ллойдз в Великобритании, кроме того, в результате скоординированных совместных действий по правоприменению был оштрафован ряд глобальных банков (в частности, UBS, Deutsche Bank, Rabobank и др.)

4. Другие факторы, которые оказывают влияние на нормативно-правовое регулирование в секторе финансовых услуг

Почти все рынки финансовых услуг подлежат той или иной форме нормативно-правового регулирования. В Великобритании и США сектор финансовых услуг заслужил репутацию наиболее жестко регулируемого. Не во всех юрисдикциях регуляторная нагрузка настолько же велика, многие работают по значительно более простым правилам.

Глубина нормативно-правового регулирования может определяться рядом различных факторов. В предыдущем разделе мы рассмотрели ряд событий и скандалов, которые повлияли на то, как нормативно-правовое регулирование развивалось в течение многих лет, и каждое из них имело различные и специфические последствия для стран, в которых оно происходило, а также оказало более широкое воздействие и влияние на сектор финансовых услуг в глобальном масштабе. Ниже перечислен ряд других ключевых факторов, которые также повлияли на становление нормативно-правового регулирования в различных странах

Конституция

Методика формирования страной своего национального законодательства может оказывать влияние на ее подход к нормативно-правовому регулированию.



Пример

В США полномочия по законотворчеству и принятию законов вытекают из документальной конституции страны и Билля о правах, где законом прямо оговариваются эти полномочия. Данный факт привел к формированию основанной на правилах, в значительной степени предписывающей системы, которая опирается на кодифицированные права и обязанности.

Характер рынка/продукта

Характеристики рынка или сложность продукта часто определяют подход к нормативно-правовому регулированию.



Пример

Оффшорные центры ранее имели репутацию юрисдикций с низкими ставками налогообложения и необременительными режимами регулирования, таким образом, многие пользовались возможностью вести деятельность в условиях менее тщательного регулирования, чем на доминирующих рынках. В этой связи, внедрение более углубленных норм регулирования в определенных сферах сталкивалось с определенным сопротивлением.



Пример

Так, швейцарская банковская система построена на принципе неприкасаемости частной жизни, который строго охраняется и контролируется законом. Швейцарское законодательство запрещает обмен информацией с третьими сторонами, например, с налоговыми органами и правительствами иностранных государств, если на то не было получено постановление суда. Анонимность обеспечивается посредством регистрации счетов на номер - а не на имя – клиента, хотя для соответствия международным требованиям борьбы с отмыванием денег все счета должны быть привязаны к имени лица, чья личность была достоверно идентифицирована и подтверждена. Тем не менее, в последние годы наблюдается послабление в законах о банковской тайне, что является реакцией на политическое и нормативное давление на международном уровне.

Однако внедрение «Закона о соблюдении иностранными счетами режима налогообложения США» (FATCA) в 2013 году изменило данное положение дел. Согласно этому Закону, власти США имеют право получать банковские сведения о своих гражданах, которые живут и/или получают банковское обслуживание в Европе. Закон предназначен для борьбы с уклонением от уплаты налогов посредством вывода средств за рубеж. Власти США обещают жесткие санкции тем странам, которые не будут выполнять требования данного закона, например, эмбарго на ведение деятельности на финансовых рынках. Поскольку швейцарцы согласились предоставлять данные властям США, им было бы очень сложно продолжать отказывать в аналогичном праве своим европейским соседям, поэтому они согласились также расширить доступ к своим данным для тех Европейских стран, которые заинтересованы в получении информации о своих гражданах - все это является следствием реализации закона FATCA.

Опыт

Уроки, извлеченные из прошлого опыта, особенно связанного с финансовыми скандалами, являются основной движущей силой нормативно-правовых изменений, о чем говорилось выше в разделе 3.

События на рынке или в мире

Такие события как 11 сентября на протяжении всей истории оказывали значительное влияние на мировые системы нормативно-правового регулирования.

Политическое давление и предпочтения

Данные факторы, как правило, оказывают более сильное влияние на формирование национального, а не международного, облика системы нормативно-правового регулирования.



Пример

Как было сказано выше в подразделе 3.2.12, изменения в правительстве Великобритании привели к упразднению в 2010 г. такого органа как FSA, который был образован при прежнем Лейбористском режиме. Если бы Лейбористы сохранили свой мандат на руководство страной, FSA вполне могло бы выжить.

5. Цели нормативно-правового регулирования в секторе финансовых услуг

Учитывая масштаб и охват международной индустрии финансовых услуг, перечисление целей множества различных регулирующих органов и их режимов может показаться невыполнимой задачей. На практике, однако, хотя они и формулируются слегка по-разному, но основные цели регуляторов характеризуются значительной степенью общности. В мае 2003 года Международная организация комиссий по ценным бумагам (IOSCO) в документе «Цели и принципы нормативно-правового регулирования рынков ценных бумаг» в общих терминах сформулировала **три основные цели**, лежащие в основе нормативно-правового регулирования, а именно:

1. Защита инвесторов,
2. Обеспечение справедливости, эффективности и прозрачности рынков, и
3. Сокращение системных рисков, то есть сохранение добропорядочности рынков.

И хотя доклад «IOSCO» был конкретно сосредоточен на нормативно-правовом регулировании рынков ценных бумаг, эти цели одинаково хорошо применяются и к другим секторам и, с некоторыми изменениями, в значительной степени принимаются регулирующими органами всего мира.¹ Последнее обновление этих целей и принципов было опубликовано в 2010 г.¹



Пример

«Закон о финансовых услугах и рынках 2000 г.» (FSMA 2000), с изменениями и дополнениями, внесенными «Законом о финансовых услугах 2012 г.», определяет три операционных цели Управления контроля методов ведения бизнеса в финансовом секторе (FCA):

- Защита потребителей
- Повышение добропорядочности финансовой системы Великобритании

1. <https://www.iosco.org/library/pubdocs/pdf/IOSCOPD323.pdf> [только на английском языке].

- Помощь в сохранении конкурентных рынков и поощрение эффективной конкуренции в интересах потребителей.

Для данной главы мы возьмем следующие общие международные фундаментальные цели нормативно-правового регулирования:

- поддержание доверия к финансовой системе путем обеспечения стабильности рынка и устойчивости финансовых институтов;
- защита инвесторов;
- сохранение добропорядочности рынка, например, за счет сокращения финансовых преступлений и злоупотребления на рынке.

Теперь рассмотрим каждую из этих целей более подробно.

5.1 Поддержание доверия к рынку

Доверие к рынку - это основа стабильной системы финансовых услуг. Как таковое оно является краеугольным камнем и тесно связано с другими фундаментальными целями нормативно-правового регулирования, в частности, защитой потребителей.

Доверие к рынку имеет решающее значение для жизнеспособности национальных и глобальных экономических интересов. Как и любой другой рынок финансовые рынки зависят от желания клиентов вести с ними бизнес. Рынок опирается на проведение таких транзакций, как: размещение клиентами своих денег на банковских счетах, оплата по счетам, займы денег на ипотеку или потребительское кредитование, использование кредитных карт, торговля ценными бумагами и акциями, принятие и устранение финансовых рисков, а также инвестиции на будущее.

Если клиенты потеряют доверие к добропорядочности или стабильности рынка, они перестанут вести бизнес с организациями, предоставляющими финансовые услуги. Когда происходит нечто подобное, это влияет не только на сферу финансовых услуг: страдает вся экономика.

Отрицательное влияние на потребительское доверие может быть оказано очень быстро, и его чрезвычайно легко утратить, так как формируется оно на основании сиюминутного суждения. Доверие можно потерять в считанные секунды, а его восстановление потребует времени, в некоторых случаях могут понадобиться годы. Во время кредитного кризиса мы стали свидетелями того, как даже признанные имена, такие как «Bear Stearns», «Lehman Bros» и «HBOS» оказались дестабилизированы в считанные дни, причем их большой опыт и хорошая репутация не дали им иммунитета от беспокойства потребителей и инвесторов о текущем положении дел. Доверие к рынку уже не может рассматриваться в качестве вопроса, касающегося исключительно местного (например, национального или регионального) рынка.

5.1.1 Потеря доверия из-за финансовых скандалов

Кредитный кризис – это богатый источник примеров, но не единственный случай потери доверия к рынку. За многие годы, как это было вкратце

освещено выше в подразделе 3.2, индустрию финансовых услуг изрядно пошатнули серии финансовых скандалов, которые негативно сказались на доверии к рынку и на системах нормативно-правового регулирования как национального, так и международного уровня.



Крах Банка "Barings"

В 1995 году банк «Barings», одно из старейших и наиболее уважаемых имен в британском банковском секторе, рухнул после того, как его сотрудник, Ник Лисон, довел его до накопления начисленных убытков на сумму более 800 млн. фунтов стерлингов. Эти убытки стали результатом несанкционированной торговли производными, которой занимался Лисон, приписанный к Сингапурскому офису, но управлявший "инвестициями" из Лондона.

Причиной краха банка стало отсутствие систем и механизмов контроля, в частности, для гарантии соответствующего надзора за торговой деятельностью. Это привело к пересмотру системы и механизмов контроля, включая обязанности высшего руководства.

Каждый новый скандал наносит дополнительный удар потребительскому доверию. Утрата доверия к рынку в целом в обоих приведенных выше примерах была значительной, в связи с тем, насколько высок был уровень доверия, который ранее потребители питали к этим организациям. На то, чтобы заслужить доверие, могут потребоваться годы, но утратить его очень просто. Обычно чтобы восстановить доверие, регулирующие органы реагируют на скандалы, улучшая или изменяя нормативно-правовое регулирование для предотвращения повторения проблемы.



Крах "Enron"

В 2001 году «Enron», одна из крупнейших корпораций в США, рухнула после обвинения в сдаче фальсифицированной отчетности. В этом коллапсе виновато мошенничество, слабые системы и механизмы контроля и, в частности, плохое корпоративное управление. Это происшествие стало причиной масштабных реформ в международных стандартах финансовой отчетности и корпоративного управления.



Тематическое исследование

Реакцией на крах банка «Barings» (см. подраздел 3.2.7 выше по тексту данной главы) стало введение Банком Англии (банковским регулирующим органом того времени) более строгого режима в отношении высшего руководства, особенно что касалось личной ответственности. Другие регулирующие органы повторили эти меры, и на сегодняшний день такой режим остается основой нормативно-правового регулирования.

Случай с «Enron» (см. 3.2.8) привел к широкому распространению реформ в отношении международных стандартов бухгалтерского учета, введению закона Сарбейнса-Оксли в США, а также более масштабным реформам корпоративного управления.

5.1.2 Стабильность рынка

Поддержание стабильности рынка имеет решающее значение для поддержания доверия. Свобода принимать на себя законные риски является неотъемлемым элементом динамичного рынка, однако, определенный минимальный уровень стандартов необходим для того, чтобы обеспечить надежность организаций и их способность благополучно переживать рыночные потрясения и реализацию рисков, связанных с их бизнес-моделью.

В число общих черт международного нормативно-правового регулирования входят следующие требования:

- в организациях должны быть внедрены надежные механизмы внутреннего контроля и управления рисками, которые позволяют справляться с повседневными рисками организации;
- организации должны обладать достаточной ликвидностью (другими словами, иметь свободные деньги в банке) для выполнения своих обязательств по мере их возникновения;
- высшее руководство, отвечающее за работу организации, должно пройти соответствующие проверки:
 - на честность и личную добропорядочность;
 - на наличие компетентности и навыков;
 - на наличие опыта

В большинстве секторов экономики требования к минимальному капиталу формулируются международными органами, а затем принимаются национальной системой нормативно-правового регулирования.



Пример

В Европе:

- банки и инвестиционные компании – стандарты внедряются посредством Директив о требованиях к достаточности капитала, которые включают в себя требования Базельского комитета.
- страхование – стандарты достаточности капитала в настоящее время внедряются директивой «Solvency II» (рамочная директива ЕС по обязательной кредитоспособности).

Тенденция в направлении внедрения риск-ориентированных требований к достаточности капитала означает, что, добившись соответствия минимальным стандартам, организация должна будет рассчитать и ассигновать дополнительный капитал, необходимый для компенсации специфических рисков, с которыми она работает, с учетом их размера, своего бизнеса и рынков.

При введении стандартов регулирующие органы ставят своей целью повысить доверие к рынку в целом, а не к отдельным организациям. Таким образом, регулирующие органы исторически никогда не имели в составе своих целей намерения оберегать какие-то отдельные организации от банкротства. Тем не менее, так как коллапс крупного поставщика финансовых услуг может сам по себе отрицательно сказаться на доверии рынка, мы видим, что регуляторы по всему миру проводят меры вмешательства, чтобы предотвращать банкротства в текущих обстоятельствах.

Сравните следующие примеры.



Банк «Lehman» объявляет себя банкротом

Тот факт, что такой организации как «Lehman Bros» -- созданной в 1850 году и считавшейся одним из столпов инвестиционного сообщества – было позволено обанкротиться, поверг США в состояние шока. Тем не менее, для этого банка не было реализовано ни одного пакета спасательных мер. Дело было в том, что, так как этот банк был инвестиционным, его банкротство, хотя и было шокирующим, напрямую не влияло на среднего человека с улицы и, следовательно, не ожидалось, что в результате этого события доверие рынка к отрасли значительно снизится.



Правительство США спасает «Fannie Mae» и «Freddie Mac»

С другой стороны, крах ипотечных поручителей, компаний «Fannie Mae» (это сокращение полного названия «Федеральная национальная ипотечная ассоциация») и «Freddie Mac» (полное название – «Федеральная корпорация жилищных ипотечных кредитов») потенциально мог оказать катастрофическое влияние на доверие к рынку.

Поэтому правительство США вмешалось в данное дело, дав гарантии по этому бизнесу. «Fannie Mae» и «Freddie Mac» не кредитуют непосредственно покупателей жилой недвижимости, но скупают ипотечные кредиты у утвержденных кредиторов и продают их инвесторам. Между собой эти две организации предоставляют гарантии или фактически владеют примерно половиной американского ипотечного рынка. Почти все ипотечные кредиторы США, большие или малые, до некоторой степени полагаются на «Fannie Mae» и «Freddie Mac». Ныне обе организации продолжают осуществлять деятельность под пристальным надзором регулирующего органа.

5.2 Защита инвесторов

Как уже было сказано выше в разделе 2, защита потребителей, пожалуй, является самой важной целью нормативно-правового регулирования, что само по себе вносит свой вклад в достижение первой цели, упомянутой выше в подразделе 5.1, а именно - поддержания доверия к рынку.

Независимо от того, депонирует ли клиент свою зарплату на банковский счет или инвестирует миллиарды активов пенсионного фонда с помощью

управляющего фондом, оба этих клиента в целом беспокоятся примерно об одном и том же.

- Надежен ли поставщик услуг настолько, чтобы клиент мог получить доступ к своим деньгам тогда, когда ему это понадобится?
- Можно ли доверить поставщику услуг заботу об инвестициях клиента, чтобы сумму инвестиций можно было вернуть (вместе с прибылью, которая будет получена от инвестирования)?
- Если что-то пойдет не так, например, поставщик услуг прекратит заниматься этим бизнесом, будут ли инвестиции клиента защищены? То есть, будет ли клиент иметь право на компенсацию?

Методы защиты, разработанные для устранения этих проблем, выражаются в различных формах, многие из которых будут рассмотрены в Главе 2.

Как правило, только **имеющие разрешение** организации имеют право предоставлять финансовые услуги. До того, как организации будет дано разрешение стать поставщиком финансовых услуг, она должна обеспечить достижение и поддержание соответствия определенным требованиям, которые называются «пороговыми условиями», в том числе, требованиям «соответствия и пригодности», применяемым в отношении высшего руководства.

Регулирующие органы устанавливают **правила** ведения бизнеса, разработанные для того, чтобы клиенту предоставлялась вся информация, которая ему нужна, как до, так и после продажи.

Регулирующие органы **осуществляют надзор** за получившими разрешение организациями и контролируют их деятельность, чтобы гарантировать, что они продолжают отвечать требуемым стандартам.

Регулирующие органы имеют полномочия проводить расследования и принимать **правоприменительные меры** в отношении организаций, которые не соответствуют требуемым стандартам.

Правила и уровни надзора различаются в зависимости от типа продукта или сектора рынка, в котором работает организация, при этом более рискованные продукты обычно подчиняются более строгим правилам и надзор за ними со стороны регулирующего органа значительно более тщательный. Но, по своей природе, все правила сосредоточены на обеспечении предоставления клиенту нужного количества сбалансированной информации, подчеркивающей риски при продаже любого продукта, устранивая проблему информационной асимметрии, о которой упоминалось выше в разделе 2.

Учитывая то, что круг клиентов у финансовых организаций весьма обширен, обычно степень необходимой защиты оценивается по тем группам потребителей, которые обладают наименьшим опытом, например, по физическим лицам, осуществляющим транзакции со своих собственных счетов, а не по предприятиям, инвестирующим свои активы, так как от последних ожидается определенный объем знаний и понимания транзакций сделок, которые они осуществляют

5.2.1 Компенсация для инвесторов, пострадавших от банкротства организаций

Почти во всех странах мира существуют программы компенсации для защиты инвестиций клиентов. Во время кредитного кризиса они привлекли к себе пристальное внимание, так как установленные лимиты компенсаций подверглись серьезному испытанию, и во многих случаях были найдены недостаточными для решения проблем инвесторов и возмещения понесенных убытков.

Например, Программа компенсаций в сфере финансовых услуг Великобритании в 2010 году подняла верхнюю границу гарантированной выплаты по вкладам с 35 000 до 50 000 фунтов стерлингов, когда крупные банки Великобритании пошатнулись в результате кредитного кризиса.

Схема гарантирования вкладов ЕС, также пересмотренная в 2010 г., сегодня требует от депозитных институтов предусматривать защиту, как минимум, на сумму 100 000 евро. Для гармонизации схемы Великобритании со схемой ЕС, верхняя граница выплат по схеме гарантирования вкладов Программы компенсаций в сфере финансовых услуг в конце 2010 года была поднята до 85 000 фунтов стерлингов, а затем понижена до 75 000 фунтов стерлингов в конце 2015 года, отражая flуктуации курса обмена валют.



Изучение precedента: Банк «Northern Rock»

В сентябре 2007 года из банка «Northern Rock», пятого по величине ипотечного кредитора Великобритании, началось массовое изъятие депозитов клиентов - что стало первым случаем массового изъятия депозитов для британского банка за 140 лет - в результате проблем, с которыми банк столкнулся вследствие кредитного кризиса. Как и другие банки, «Northern Rock» использовал депозиты вкладчиков для финансирования своей деятельности. Однако он в большей мере, чем другие банки, зависел от фондирования за счет оптовых рынков капитала.

Следовательно, когда банки перестали кредитовать друг друга, банк «Northern Rock» пострадал больше, чем большинство. Нехватка доступных средств заставила банк «Northern Rock» обратиться за дополнительным финансированием к Банку Англии и Казначейству Ее Величества (Министерство финансов Великобритании). И хотя первоначально помочь была необходима в качестве меры предосторожности, новости о чрезвычайном финансировании вызвали панику среди клиентов «Northern Rock». У дверей отделений банка образовались длинные очереди, так как клиенты пытались снять свои сбережения.

В то время максимальная компенсация по вкладам, гарантированным по Программе компенсаций в сфере финансовых услуг (FSCS), составляла чуть более 30 000 фунтов стерлингов. И хотя она впоследствии была увеличена до 35 000 фунтов стерлингов, это не слишком успокоило опасения, так как многие клиенты в случае банкротства получили бы лишь часть своих сбережений. Неадекватность правил защиты потребителей серьезно

подорвала доверие к рынку. Для того чтобы остановить отток средств и успокоить рынки, Банк Англии был вынужден объявить о внедрении механизмов, гарантирующих возврат полной суммы вкладов для клиентов «Northern Rock» до тех пор, пока рынок не стабилизируется.

По мере углубления кризиса переговоры о возможном поглощении «Northern Rock» сорвались, в результате чего у правительства осталось не слишком много вариантов. В феврале 2008 года оно пришло к выводу, что лучшим способом восстановить доверие и защитить потребителей станет временный перевод банка в государственную собственность. И хотя «Northern Rock» продолжал работать в рамках нормальной деловой практики и на коммерческой основе, депозиты оставались на гарантии правительства, а не FSCS до мая 2010 года, когда FSCS ввела более существенную защиту вкладов.

Банк «Northern Rock» оставался в государственной собственности вплоть до января 2012 года, когда его жизнеспособный розничный бизнес был выкуплен банком «Virgin Money», а в управлении правительства остался «остов» банка «Northern Rock» через холдинг по реализации активов Великобритании (UKAR), который управляет «UK Financial Investments Limited» - организацией, действующей от имени Министерства финансов Великобритании.

5.3 Сохранение добропорядочности рынка

Сохранение добропорядочности рынка тесно связано с целями регулирования, которые мы обсуждали выше. Одним из основных способов поддержания добропорядочности рынков является снижение степени, до которой злоумышленники могут использовать организации для осуществления финансовых преступлений, способных дестабилизировать доверие к рынку. Финансовые преступления принимают различные формы:

Злоупотребление на рынке

Недобросовестное использование финансовой информации или информации об организации с тем, чтобы получить преимущество (стоит ли покупать или продавать акции), потенциально дестабилизирует рынок и подрывает его добропорядочность. Стабильность рынка зависит от наличия у всех пользователей равного доступа к точной и актуальной информации, на основе которой они принимают инвестиционные решения.

Отмывание денег

Процесс, характеризующий попытку замаскировать доходы, полученные преступным путем, посредством серии операций, направленных на скрытие преступного источника доходов, как правило, называют отмыванием денег. Эта проблема уже давно серьезно беспокоит банки и стала особенно актуальна в последнее время в связи с финансированием терроризма. Термин «отмывание денег» в Оксфордском словаре английского языка имеет следующее определение: «процесс скрытия происхождения денег,

полученных незаконным путем, методом проведения их через сложную последовательность банковских переводов или коммерческих транзакций», судя по всему, впервые появился в начале 1960-х годов, хотя широко известен он стал только во время Уотергейтского расследования 1970-х годов, когда оказалось, что чемоданы с наличностью сыграли свою вполне определенную роль в отставке бывшего президента США Ричарда Никсона.



Отмывание денег

Признание гангстера Аль Капоне виновным в уклонении от уплаты налогов в 1931 году общепризнано считается одним из самых ранних случаев отмывания денег. В то время мафия вкладывала доходы от преступной деятельности, такой как азартные игры и продажа суррогатного алкоголя, в скупку прачечного бизнеса. Прачечные оказывали услуги на кассовой основе, что позволяло гангстерам использовать с виду законную деятельность для сокрытия истинного источника средств.



Инсайдерские сделки

С увеличением внимания к финансовым преступлениям в связи с недавним глобальным экономическим кризисом, FSA в Великобритании уже вынесло ряд приговоров о тюремном заключении в делах об инсайдерских сделках. Самый последний прецедент (по состоянию на май 2017 г.) касался старшего исполнительного трейдера Джулиана Рифата, что довело общий счет до более чем 30 случаев.

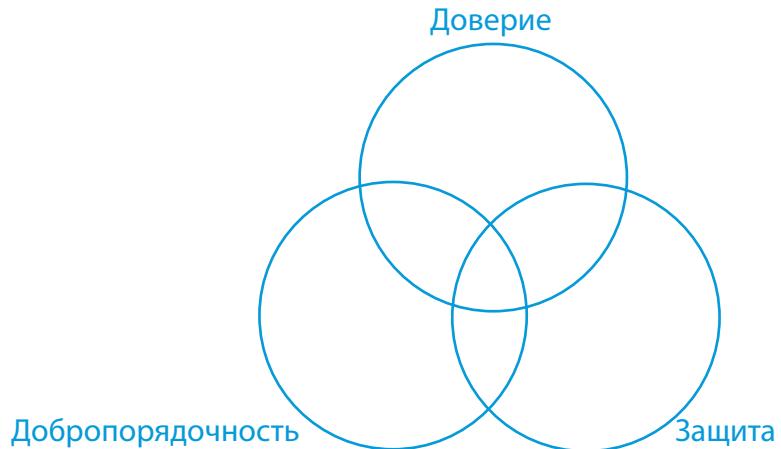
Намерение продолжить практику текущего сурового подхода к лицам, замешанным в противозаконной деятельности, и новые полномочия, предоставленные в соответствии с «Законом о финансовых услугах 2012 г.» облегчат регулятору задачу по привлечению к ответственности частных и юридических лиц.

Снижение финансовой преступности оказывает положительное влияние на доверие потребителей к финансовым организациям и рынкам и в действительности приводит к улучшению защиты инвестиций потребителей. Регулирующие органы почти во всех юрисдикциях увеличили свое внимание к этой цели в связи с возрастающей угрозой финансирования терроризма и увеличением случаев мошенничества в период экономического спада.

5.4 Перекрытие целей

Как вы уже поняли из сказанного выше, цели нормативно-правового регулирования финансового сектора не являются независимыми друг от друга, и, по сути своей, неразрывно связаны между собой.

См. рисунок 1 ниже.

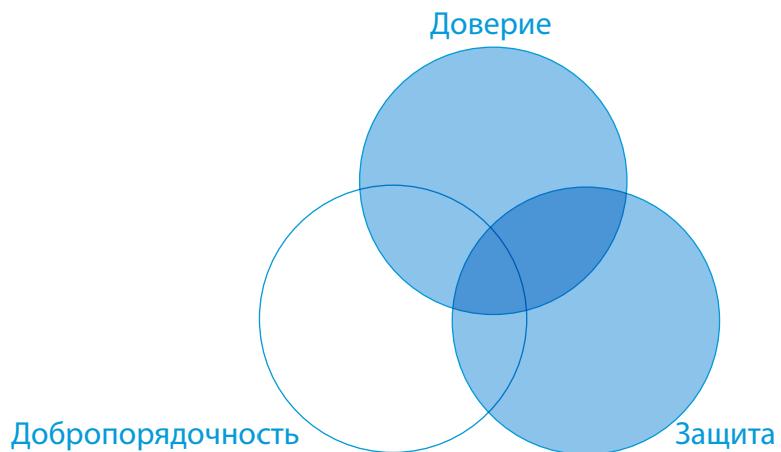


Чтобы понять взаимодействие целей, рассмотрим случай, когда клиенты обеспокоены рисками, которым подвергаются их сбережения, и начинают их массовое изъятие из банка. Какие цели нормативно-правового регулирования затрагиваются в данном случае?

- Тревога по поводу возможности получения сбережений в полном объеме предполагает невыполнение цели защиты потребителей.
- Изъятие вкладов из банка, скорее всего, приведет к потере доверия к банковской системе в целом и возможности возникновения подобных ситуаций в других банках. Это предполагает невыполнение цели поддержания доверия к рынку.
- Любое банкротство может вызвать рост опасений по поводу добропорядочности общей инфраструктуры рынка, поэтому со временем оно может потенциально привести к невыполнению цели сохранения добропорядочности рынка.

См. рисунок 2 ниже.

Рисунок 2

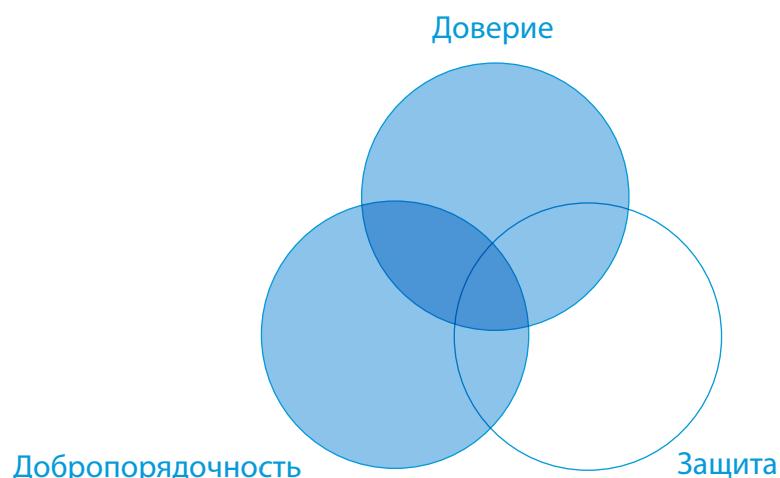


Допустим, некий крупный банк вовлечен в скандал с отмыванием денег. Какие цели затрагиваются в данном случае?

- Риск того, что «грязные» деньги могут попасть в систему, может привести к росту беспокойства по поводу добропорядочности системы. Это говорит о невыполнении цели сохранения добропорядочности рынка.
- Риск «заражения» повышает общее беспокойство по поводу других банков, что свидетельствует о невыполнении цели поддержания доверия к рынку.
- И хотя немедленного беспокойства по поводу защищенности потребителя может и не возникнуть, потеря доверия к системе в целом может заставить клиентов думать о переводе своих денег, поэтому важно учитывать долгосрочные последствия в отношении защиты потребителей.

См. рисунок 3.

Рисунок 3



Приведенные выше примеры показывают, как невыполнение одной цели может - прямо или косвенно - привести к невыполнению другой.

5.5 Поведение на рынке и цели регулирования

Поведение организации на рынке всегда должно рассматриваться в контексте обозначенных выше целей регулирования. Более подробно этот вопрос мы рассмотрим в контексте комплаенс-менеджмента на практике, в Главе 3. Поведение юридических и физических лиц может оказывать воздействие на потребителей, организации и рынок в более широком смысле. Таким образом, понимание того, что оно из себя представляет, как может приносить пользу, а также, каковы возможные последствия плохого поведения является важной частью понимания взаимосвязи между поведением на рынке и целями регулирования.

Надлежащее поведение не причиняет потребителям ущерб, помогает сохранить добропорядочность рынка и, в конечном счете, повышает доверие и стабильность.

6. Различные стороны, участвующие в процессе нормативно-правового регулирования

В процессе формирования, реализации, соблюдения требований и оказания влияния на нормативно-правовое регулирование задействовано несколько сторон. Ниже мы дадим краткие определения и рассмотрим эти стороны

6.1 Законодатели

Как правило, полномочия регулирующего органа закрепляются в первичном законодательном документе, посредством которого создается этот орган. В США такими документами являются Законы Конгресса, в Великобритании – это акты парламента, а в ЕС – это Учредительные договоры. Например, FSA в Великобритании было учреждено на основании «Закона о финансовых услугах и рынках 2000 г.», в котором были установлены его функции, и где ему предоставлялись широкие полномочия, посредством которых оно получало возможность выполнять эти функции. FCA и PRA получили свои полномочия на основании «Закона о финансовых услугах 2012 г.» В Австралии Австралийское управление пруденциального регулирования (APRA) было создано Законом об Австралийском управлении пруденциального регулирования от 1998 года, а его партнер, Австралийская Комиссия по ценным бумагам и инвестициям (ASIC) была создана на основании и регулируется Законом об Австралийской Комиссии по ценным бумагам и инвестициям (ASIC) от 2001 года. Если мы более подробно рассмотрим этот последний пример, мы увидим, что Закон об ASIC требует от Комиссии:

- поддержания, содействия и улучшения работы финансовой системы и организаций, работающих в сфере ее компетенции;
- поощрения уверенного и осознанного участия в финансовой системе со стороны инвесторов и потребителей;
- эффективной реализации закона с минимальными процедурными требованиями;
- правоприменения и претворения закона в жизнь;
- эффективного и быстрого получения, обработки и хранения информации, которая к ней поступает;
- предоставления общественности имеющейся информации о компаниях и других организациях в кратчайшие практически возможные сроки.

Аналогичная структура действует и в большинстве других стран.

6.2 Регулирующие органы

Регулирующие органы во всем мире работают, в целом руководствуясь аналогичными целями нормативно-правового регулирования, проистекающих, тем или иным образом, из трех основных целей, которые мы обозначили в разделе 5. Однако их методы в достижении этих целей могут существенно

различаться. Невозможно составить исчерпывающий перечень разнообразных функций, осуществляемых регулирующими органами в различных странах по всему миру, поэтому здесь мы ограничимся рассмотрением основных, общих функций, выполняемых всеми регулирующими органами. Если упростить объяснение, в их состав входит:

- выдача организациям разрешений на предоставление финансовых услуг;
- установление стандартов и правил, которые организации должны соблюдать при ведении своего бизнеса
- контроль и надзор за соблюдением организациями требуемых стандартов;
- расследования предполагаемых нарушений;
- правоприменительные санкции к организациям за нарушение требуемых стандартов;
- требование от организаций выплаты компенсаций клиентам, которые понесли ущерб от нарушения установленных правил

Функции и полномочия регулирующих органов будут более подробно рассмотрены в Главе 2, Раздел 4.

6.3 Международные органы

Несмотря на то, что каждая страна самостоятельно несет ответственность за поддержание работы и надзор за своей финансовой системой, существует множество международных инициатив, которые помогли стандартизировать деятельность лиц, являющихся участниками и контролирующими мировую экономику. Международные стандарты имеют важное значение по ряду причин, включая растущую взаимозависимость, и – свидетелями чего мы явились в последнее время – потенциальную возможность перекрестного загрязнения национальных финансовых систем. Приведем лишь несколько примеров международных организаций.

Форум Финансовой Стабильности (ФФС, FSF)

- это форум, сформированный из национальных органов, содействующий поддержанию финансовой стабильности посредством обмена информацией и международного сотрудничества;

Базельский Комитет

он был основан Управляющими центральных банков Большой десятки (G10) в конце 1974 года в качестве Комитета по нормативам банковской деятельности и надзорным практикам, в период после серьезных потрясений на международных валютных и банковских рынках. Комитет насчитывает порядка 30 технических рабочих и целевых групп, которые проводят регулярные заседания. Страны представлены своими центральными банками и органами власти, несущими официальную ответственность за пруденциальный надзор за банковской деятельностью в тех случаях, когда это не является обязанностью центрального банка страны.

Организация экономического сотрудничества и развития

С момента своего создания в 1961 году ОЭСР занимается реализацией миссии по построению сильных экономик в государствах-участниках, повышению эффективности, улучшению рыночных систем, расширению свободной торговли и внесению вклада в развитие как промышленно-развитых, так и развивающихся стран. Работа ОЭСР выходит за рамки исключительно стран, являющихся ее участниками, и имеет свой аналитический взгляд на мировую рыночную экономику. Собственные направления деятельности организации варьируются от рассмотрения каждой области политики каждого государства-участника до анализа того, как различные политики взаимодействуют друг с другом и между странами. Например, ОЭСР проводит анализ того, каким образом глобализация изменит мировую экономику, открывая новые перспективы для роста, или, возможно, вызовет сопротивление, которое может достичь высшей точки в протекционизме.

Международная организация комиссий по ценным бумагам (IOSCO)

эта организация была создана в 1983 году, ее членами являются национальные органы, регулирующие ценные бумаги. Целью IOSCO является внедрение на международных рынках высоких стандартов для поддержания их эффективности и упорядоченности.

Оффшорная группа банковских контролёров (ОГБК, OGBS)

эта группа была создана в 1980 году как форум для сотрудничества между органами банковского надзора в оффшорных центрах финансовых услуг.

6.4 Частные организации

Понятно, что частные организации подлежат нормативно-правовому регулированию тех стран, где они осуществляют деятельность, и, следовательно, являются принимающей стороной нормативных правил, и, соответственно, должны соблюдать требования и подвергаться надзору. Несмотря на это, частные организации также имеют возможность в некоторой степени влиять на нормативные правила и методы нормативно-правового регулирования. Они могут вступать в профессиональные отраслевые или лоббирующие ассоциации, которые обеспечивают обратную связь с регулирующими органами по возникающим проблемам и оспаривают требования в тех случаях, когда они кажутся не сбалансированными или не принимают во внимание потребности бизнеса.



Вольфсбергская группа

Вольфсбергская группа является отраслевой ассоциацией, состоящей из 11 мировых банков, целью которой является разработка стандартов для отрасли финансовых услуг и для сопутствующих продуктов, а также стандартов политики «Знай своего клиента», политики по борьбе с отмыванием денег и противодействию финансирования террористической деятельности.

С момента своего основания в 2000 году группа разработала и опубликовала ряд докладов, которые повлияли на законодательство по борьбе с отмыванием денег.

В конце 2015 года группа опубликовала 14 стандартов по ряду направлений, в частности, противодействию финансированию терроризма, отмыванию денег, частному банкингу, корреспондентскому банковскому обслуживанию и т.п.²



Британская коллегия специалистов-практиков

«Законом о финансовых услугах 2012 года» к FCA предъявляется требование учредить Коллегию потребителей, а также три коллегии практиков, а именно: Коллегия специалистов-практиков при FCA, Коллегия практиков в сфере малого бизнеса при FCA, Коллегия практиков в сфере рынков при FCA.

Роль Коллегии специалистов-практиков состоит в оценке того, насколько хорошо FCA выполняет свои уставные цели с точки зрения отрасли и представлении интересов специалистов-практиков отрасли. В ее состав входят высокопоставленные представители отрасли изо всех секторов финансовых услуг.

6.5 Частные лица

Частные лица также могут иметь право голоса в отношении нормативно-правового регулирования, хотя и в гораздо меньших масштабах. На индивидуальном уровне во всех странах существуют правила для обеспечения доступности для потребителей механизмов, рассмотрения жалоб, а в их число входят и жалобы в адрес – и в отношении – самого регулирующего органа.

Процедуры подачи сообщений о фактах незаконной деятельности являются обязательной частью нормативных требований практически всех стран, и согласно этим требованиям организации обязаны предоставлять сотрудникам возможность конфиденциально подавать сообщения о подозрениях в незаконной деятельности старшим независимым должностным лицам организации, не опасаясь репрессий.

Эта политика, как правило, распространяется и на всех членов гражданского общества, которых регулирующие органы поощряют сообщать о подозрениях в нарушении правил или ненадлежащей деятельности.



Закон Додда-Франка о реформе Уолл-стрит и защите потребителя от 2010 года в США

Совсем недавно, 21 июля 2010 года, в США вступил в силу новый Закон Додда-Франка о реформе Уолл-стрит и защите потребителя от 2010 г. Среди прочего закон вводит программу подачи сообщений о фактах незаконной деятельности, которая позволяет, с учетом определенных ограничений Комиссии по ценным бумагам и биржам (SEC), выплачивать

2. <http://www.wolfsberg-principles.com/standards.html> [только на английском языке].

премию сознательным сотрудникам, которые добровольно предоставляют SEC сведения из первых рук о нарушении федеральных законов о ценных бумагах, когда такие сообщения приводят к успешным правоприменительным санкциям.

В некоторых странах также существуют группы, которые представляют интересы потребителей в целом, хотя они редко действуют в защиту какого-либо одного частного лица.



Выводы по итогам главы

По окончании изучения этой главы вы должны:

- понимать предназначение нормативно-правового регулирования, и какие цели оно перед собой ставит;
- понимать историю развития отрасли финансовых услуг и нормативно-правового регулирования в нем, отмечая ряд ключевых событий, которые сформировали сегодняшний облик системы нормативно-правового регулирования, в частности, кредитный кризис, начавшийся с 2007-2008 гг. и продолжающийся по сей день;
- понимать другие факторы, которые оказывают влияние на нормативно-правовое регулирование;
- понимать и уметь объяснить три основные цели нормативно-правового регулирования, которые приняты почти во всех странах;
- понимать, какие участники играют роль в процессе нормативно-правового регулирования, его разработке и применении.

Глава 2

Нормативно-правовое регулирование на практике



Глава 2

Нормативно-правовое регулирование на практике



Цели главы

Задачи этой главы состоят в следующем:

- сформировать общее представление о типах подходов и моделей нормативно-правового регулирования и осветить системы, принятые в различных юрисдикциях;
- осветить источники нормативно-правового регулирования и его устройство;
- провести анализ недавно введенных ключевых законодательных актов и международных стандартов наилучшей практики, и
- описать роль регулирующих органов и полномочий, которыми они обладают.

Инструкции к модулю

Прочтите главу, чтобы получить общее представление

Прочтите главу повторно и сделайте свои собственные заметки

Попробуйте выполнить задания к главе и [ответить на вопросы](#) для самостоятельной проверки

Введение

В мире существует множество различных подходов к нормативно-правовому регулированию в сфере финансовых услуг. В этом разделе мы рассмотрим ряд наиболее общепринятых подходов и структурных моделей нормативно-правового регулирования, которые действуют в разных странах. Несмотря на то, что между странами существуют некоторые различия, все более важным становится применение согласованных стандартов во всех международных финансовых рынках, так как взаимозависимость наших рынков в свете кредитного кризиса становится все более очевидной. Поэтому далее мы также рассмотрим ряд наиболее влиятельных инициатив, законодательных актов и стандартов, которые оказывают воздействие на международное сообщество в целом. И, наконец, мы рассмотрим функции и полномочия, которыми наделены регулирующие органы во всем мире, и которые, как правило, довольно схожи между собой в разных странах.

1. Нормативно-правовое регулирование - подходы и модели

Важно понимать, что не существует общепринятого или стандартизированного подхода к нормативно-правовому регулированию в сфере финансовых услуг, и что для достижения результатов нормативно-правового регулирования и

целей, которые мы обсуждали в 1-й главе, страны внедряют довольно разные структуры и механизмы. Существует, однако, ряд общепризнанных подходов и моделей нормативно-правового регулирования, работу которых сегодня можно наблюдать в различных юрисдикциях. Важно понимать различие между *подходом к нормативно-правовому регулированию*, который описывает характер или стиль существующего нормативно-правового регулирования, и моделью нормативно-правового регулирования, которая описывает существующую структуру нормативно-правового регулирования.

1.1 Подходы к нормативно-правовому регулированию

Существует два традиционных подхода к нормативно-правовому регулированию, известных как «нормативно-правовое регулирование, основанное на принципах», и «нормативно-правовое регулирование, основанное на правилах». Третий подход, набирающий популярность в последние годы – это «нормативно-правовое регулирование, ориентированное на результат». Этот третий подход возник как мера реагирования на финансовый кризис 2007-2009 гг. и упущения существующих систем, которые мы обсуждали в Главе 1, подразделе 3.2, а также в качестве нового эволюционного шага в развитии более традиционных подходов, свидетелями которым мы являлись в прошлом.

Далее мы по очереди рассмотрим все три подхода

1.1.1 Нормативно-правовое регулирование, основанное на правилах

До сравнительно недавнего времени, нормативно-правовое регулирование, основанное на правилах, представляло собой превалирующий подход в большинстве стран. **Базисом нормативно-правового регулирования**, основанного на правилах, являются подробные правила, изложенные в конкретных стандартах и требованиях, которые необходимо соблюдать. Подход этот носит в высшей степени предписывающий характер, он четко излагает, что делать можно, а что – нельзя. В США, например, традиционно используется режим, основанный на правилах.

Главное преимущество режима, основанного на правилах, состоит в том, что он обеспечивает определенность в отношении стандартов, соблюдение которых ожидается регулирующим органом.

Есть у него, однако, и ряд недостатков, включая следующие:

- Правила не могут идти в ногу с новыми разработками и возникающими инициативами. Время, затрачиваемое на разработку и внедрение новых правил означает, что нормативная база догоняет и отражает события реальной практики с существенной задержкой. Это может оказаться значительным недостатком для организаций, желающих воспользоваться в своем бизнесе преимуществами новых мировых разработок.
- Он может привести к подходу «проставления галочек» в отношении комплаенс, сосредотачивая внимание на «букве», а не на «духе» правил.

- Свод правил просто не может охватить все обстоятельства или случаи, оставляя пробелы, которые дают потенциальную возможность воспользоваться ими в недобросовестных целях.



думать о

Бывший регулирующий орган Великобритании – FSA – после недавнего финансового кризиса часто пользовался выражением «дух правил». Как вы думаете, что подразумевается под этим термином?

1.1.2 Principles-based regulation

Нормативно-правовое регулирование, основанное на принципах Подход, основанный на принципах, устанавливает основополагающие принципы, которые распространяются на все виды деятельности. При таком подходе (общепринято в Европе и в офшорных центрах, а также в Великобритании, что изложено в правилах FCA по ведению бизнеса), регулирующий орган уделяет меньше внимания подробностям правил, и больше тому, как именно организация интерпретирует установленные общие принципы. Например, принцип может быть сформулирован весьма широко: «организация обязана соблюдать надлежащие стандарты поведения на рынке», что дает организации относительную свободу интерпретации этого принципа на практике.

Преимущества нормативно-правового регулирования, основанного на принципах (или PBR, как его иногда называют), состоят в следующем:

- оно сокращает количество правил;
- оно предоставляет гибкость;
- оно позволяет нормативно-правовому регулированию идти в ногу с новыми мировыми разработками.

С другой стороны, нормативно-правовое регулирование, основанное на принципах, создает ряд проблем и трудностей в том, что:

- Интерпретация принципов может оказаться сложным делом, и организациям в этом случае неоткуда ждать ясности относительно того, что конкретно от них ожидается, а это может привести к затруднениям, если, например, толкование принципа регулирующим органом будет отличаться от толкования того же принципа самой организацией.
- Организациям приходится самим решать, что будет или не будет сочтено соответствием желаемому принципу в будущем, тогда как регулирующий орган, если он посчитает, что принцип не был соблюден, имеет возможность датировать свое мнение задним числом (прим. пер. - то есть, регулирующий орган имеет право решить, что принцип организацией соблюден не был, уже по прошествии времени, уже обладая накопленной информацией и реальными результатами, но организация должна принимать решение сейчас, в реальном времени, и может не суметь предвидеть все возможные результаты, даже если искренне старалась следовать принципу изначально. В таком случае организации придется доказывать свою приверженность принципу, что может занять время).

1.1.3 Нормативно-правовое регулирование, ориентированное на результат

После некоторой критики по поводу того, что «подход, основанный на принципах» предусматривает возможность для организаций доказывать, что они действительно следовали принципу, но желаемого результата для потребителя не достигли, этот подход продолжил свою эволюцию и стал уделять все большее внимание конечному результату для потребителя. Этот переход первоначально был известен как движение в направлении «нормативно-правового регулирования, основанного, главным образом, на принципах» (MPBR), но в последнее время приобрел новую «шапку» - **«нормативно-правовое регулирование, ориентированное на результат»**, так как термин «нормативно-правовое регулирование, основанное на принципах» стал ассоциироваться с упрощенными режимами, на которые, отчасти, возлагается ответственность за недавние банковские потрясения. В своем выступлении в марте 2009 года, исполнительный директор FSA Великобритании Гектор Сантс признал, что «подход, основанный на принципах, не работает в отношении тех участников рынка, у которых нет принципов».

Нормативно-правовое регулирование, ориентированное на результат, увеличило давление на высшее руководство, обязывая его обеспечивать желаемые для потребителей результаты, предоставляя ему гибкость подхода «основанного на принципах» в отношении того, как именно оно этих результатов достигнет, однако выдвигая дополнительное требование - управленцы должны быть в состоянии измерить степень достижения и доказать, что эти желаемые результаты действительно были достигнуты.

С тех пор эта концепция претерпела дальнейшие изменения, и теперь регулирующие органы выносят суждения о том, не приведут ли методы ведения бизнеса организации сегодня к ущербу для потребителей завтра.

И подход, основанный на принципах, и подход, ориентированный на результат, полагаются на соблюдение отраслью стандартов надлежащего поведения, поскольку они в значительной степени зависят от интерпретации и здравого суждения о смысле целей нормативно-правового регулирования, определенных регулирующими органами.



Изучение прецедента: FSA и FCA Великобритании

Несмотря на критику MPBR, FSA сохраняет непреклонность в своем движении к подходу к нормативно-правовому регулированию, ориентированному на результат. В выступлениях на протяжении всего 2010 года, различные директора FSA подтверждали правильность этого подхода, но указывали на то, что он будет практиковаться под «интенсивным надзором», который будет подразумевать более активное текущее вмешательство в дела организаций с целью влияния на результаты в противоположность реагированию на уже случившиеся события.

А также с целью дополнительного обеспечения гарантии того, что организации исходно идут по пути достижения этих результатов, а не ждут до момента получения результата, чтобы установить, достигнут ли желаемый результат или нет.

FSA продемонстрировало это на практике, предприняв серию тематических проверок во всех случаях, когда посчитало, что потребителю в будущем может быть причинен потенциальный ущерб, в целях предотвращения следующего финансового скандала.

В документе, озаглавленном «Путешествие к FCA»³, Мартин Уитли подтвердил, что этот подход, основанный на результатах, на суждениях регулирующего органа, и далее останется в силе и будет осуществляться путем «интенсивного и активно вмешивающегося» надзора, который будет выявлять и снижать риски для потребителя и для стабильности отрасли.



задача

Прочтите документ, озаглавленный «Путешествие к FCA» (Journey to the FCA), чтобы составить понимание того, какой подход к нормативно-правовому регулированию в настоящее время практикует этот регулирующий орган Великобритании.

Теперь давайте рассмотрим, как эти режимы могут работать на практике.



Пример

Сценарий: маленькая инвестиционная компания, работающая через Интернет хочет воспользоваться достижениями современных технологий и давать инвестиционные консультации через Интернет посредством интерактивного чата на веб-сайте. Она станет первой организацией, которая предлагает такую услугу, и организация считает, что эта услуга станет лидирующим продуктом на рынке.

Регулирующий орган недавно обновил свои правила с целью включения специфики интернет-разработок, но правила предусматривают предоставление консультаций в статичной среде. В этом контексте Вашей организации будет трудно достичь соответствия строгим правилам о раскрытии информации, однако, существуют способы обойти эту проблему, которые вы хотите обсудить с регулирующим органом.

В среде нормативно-правового регулирования, **основанного на правилах**, регулирующий орган заинтересован в нововведениях, и соглашается учесть их в следующем обновлении правил, которое планируется выпустить в течение шести месяцев. К сожалению, регулирующий орган пока не готов предоставить вашей организации освобождение от исполнения существующих правил, поскольку он еще не в полной мере понимает риски. Регулирующий орган уверяет вас, что рассмотрит все вопросы в максимально короткие возможные для него сроки, но до тех пор запустить услугу не представляется возможным, так как существующие в настоящее время правила его не предусматривают.

3. <https://www.fca.org.uk/static/documents/fsa-journey-to-the-fca.pdf> [только на английском языке].

Сравните это с **подходом, основанным на принципах**. Регулирующий орган очень заинтересован в этом инновационном новом предложении. Он соглашается с тем, что существующие правила в настоящее время не предусматривают такого сценария, однако, никакого освобождения от их исполнения не требуется, так как, исходя из принципа справедливого обращения с клиентом и принципа предоставления клиентам всей информации, которая им требуется для принятия инвестиционных решений, клиенты должны быть надлежащим образом защищены. Регулирующий орган рассмотрит вопрос о целесообразности внесения изменений в правила в установленном порядке, но тем временем вы можете запускать свой сервис в работу при условии, что вы обеспечите его соответствие существующим принципам.

А теперь еще раз сравним все это с вариантом, когда используется **подход, ориентированный на результат**. Регулирующий орган заинтересован в вашем предложении и достаточно убежден вашими объяснениями, что вы продумали ряд принципов, которые организация будет соблюдать. Тем не менее, дополнительно к этому он просит, чтобы организация четко задокументировала результаты, которые она планирует предоставить потребителям, запуская сервис, и методы мониторинга, и измерения степени достижения таких результатов и выразила согласие с тем, что регулирующий орган будет периодически оценивать прогресс в достижении этих результатов, чтобы убедиться, что организация движется в верном направлении.

В рамках этого самого последнего уточнения в подходе к регулированию, регулирующий орган оставляет за собой право гораздо более активно вмешиваться в деятельность организации и требует от вашей организации обозначить риски для потребителя. И только затем он составит суждение о том, можно ли реализовать ваше предложение.

Примером такого подхода являются полномочия регулирующих органов Великобритании вмешиваться в разработку и маркетинг продуктов и запрещать выведение продуктов на рынок, если они сочтут тот или иной продукт потенциально вредным для потребителя. Это прямо противоречит подходу, который практиковался в прошлом, где регулирующий орган, как правило, вмешивался только после того, как ущерб уже был причинен.



Пример

Подумайте, как ваша организация в настоящее время работает с регулятором (-ами) при его (их) вмешательстве в разработку и маркетинг продуктов.

1.2 Модели нормативно-правового регулирования

В этом разделе мы рассмотрим конкретные модели, принятые в различных странах. Помните, что эти модели напрямую связаны с типом структуры нормативно-правового регулирования, реализованной в той или иной

юрисдикции. В самом общем плане эти модели можно распределить по следующим категориям:

- институциональное нормативно-правовое регулирование
- функциональное нормативно-правовое регулирование
- нормативно-правовое регулирование по целям
- унитарная модель (все функции осуществляет единственный регулирующий орган).

Теперь давайте рассмотрим, что именно каждая из вышеперечисленных категорий представляет собой на практике.

1.2.1 Институциональное нормативно-правовое регулирование

Иногда его называют «нормативно-правовым регулированием по участникам рынка», и эта модель предполагает назначение разных регулирующих органов для каждого сегмента рынка, то есть, для каждого вида институтов, например:

- Центральный банк отвечает за денежно-кредитную политику;
- Какой-либо центральный орган отвечает за нормативно-правовое регулирование деятельности инвестиционных компаний;
- Какой-либо центральный орган отвечает за нормативно-правовое регулирование отрасли страхования.



Пример

Во многих странах, например, во Франции и Нидерландах, регулирование организаций осуществляется в соответствии с традиционно выделившимися отраслевыми сегментами:

- a. банковская деятельность;
- b. страхование;
- c. ценные бумаги и фьючерсы.

1.2.2 Функциональное нормативно-правовое регулирование

Как следует из названия, в рамках этой модели нормативно-правовое регулирование осуществляется по виду деятельности или функции, а не в зависимости от типа организации. Так, например, один регулирующий орган может осуществлять надзор за деятельностью организации по управлению активами клиентов, а другой –за ее деятельностью по страхованию.

1.2.3 Нормативно-правовое регулирование по целям

Данный подход направлен на достижение конкретных целей нормативно-правового регулирования, с возложением полномочий за достижение каждой поставленной цели на определенный регулирующий орган, который существует исключительно для этой цели. Так же, как и при модели функционального нормативно-правового регулирования, в данном случае надзор за деятельностью организаций осуществляется более чем один регулирующий орган.



Пример

В Главе 1, раздел 5 мы установили, что существует три основные цели нормативно-правового регулирования. При режиме нормативно-правового регулирования по целям, может быть учреждено три регулирующих органа, на каждый из которых будет возложена ответственность за достижение одной цели:

1-й регулирующий орган – отвечает за поддержание доверия к финансовой системе;

2-й регулирующий орган – отвечает за защиту потребителей;

3-й регулирующий орган – отвечает за поддержание добродорядочности рынка.

1.2.4 Унитарная модель - единый регулирующий орган

Эта модель опирается на существование единого регулирующего органа для полномасштабного нормативно-правового регулирования и надзора за различными организациями и функциями в пределах данной юрисдикции.



Пример

Вплоть до апреля 2013 года Великобританское Управление по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг (FSA) являлось, пожалуй, самым известным примером единого регулирующего органа. Тем не менее, стоит отметить, что хотя FSA и было единственным регулирующим органом, оно не применяло единий набор правил ко всем предприятиям. Чем более разнообразным является рынок, тем больше вероятность того, что единому регулирующему органу придется прибегнуть к использованию нескольких моделей. На практике FSA применяло отдельные правила для организаций в зависимости от типа бизнеса, которым они занимаются, например, отдельные правила для банков, страховых и ипотечных компаний.

Как уже говорилось выше в Главе 1, подраздел 3.2.12, новым правительством Великобритании в 2010 г. было принято решение упразднить FSA и отойти от модели единого регулирующего органа, так как было счленено, что данный подход уже более не является эффективным в надзоре за макро-пруденциальными вопросами, которые вызвали такой обвал во время финансового кризиса.

1.3 Международные модели нормативно-правового регулирования

Несмотря на то, что в подразделе 1.2 выше мы рассматривали четыре модели нормативно-правового регулирования, редко бывает так, что какая-либо страна в своей системе нормативно-правового регулирования реализует лишь одну модель – чаще всего принимается комбинация или вариация одной

или нескольких моделей. Ниже мы рассмотрим примеры моделей, которые реализованы на практике в разных странах мира.

1.3.1 США

США отличается высоким уровнем дублирования регуляторных функций, что вызвано сочетанием функционального и институционального регулирования. Кроме того, в стране практикуется регулирование отдельно на федеральном уровне, и отдельно на уровне штата. Федеральные регуляторы перечислены ниже.

За пруденциальное регулирование отвечают:

1. Управление контролера денежного обращения (OCC)
2. Федеральная корпорация страхования депозитов (FDIC)
3. Федеральное управление кредитных союзов (NCUA)
4. Совет управляющих Федеральной резервной системой (FED/FRB).

Сектор ценных бумаг и производных финансовых инструментов регулируется:

1. Комиссией по ценным бумагам и биржам
2. Комиссией по товарно-фьючерсной торговле (CFTC)

В число других регулирующих органов, отвечающих за сектор финансовых услуг, входят:

1. Федеральное агентство жилищного финансирования (FHFA)
2. Бюро финансовой защиты потребителей (CFPB).

Поскольку федеральных регулирующих органов так много, для их работы требуются координирующие органы:

1. Совет по надзору за финансовой стабильностью (FSOC)
2. Федеральный совет по надзору за финансовыми учреждениями (FFIEC)
3. Рабочая группа при Президенте США по рынкам капитала (PWG)

Примером регулирующего органа, действующего на уровне штата и недавно значительно активизировавшегося в сфере надзора и правоприменения, может выступать Департамент надзора за финансовыми услугами штата Нью-Йорк (DFS).

21 июля 2010 года власти США подписали «Закон Додда-Франка о реформе Уолл-стрит и защите потребителя», который ввел наиболее масштабные реформы в американской системе нормативно-правового регулирования со времен Великой депрессии. В соответствии с этим Законом был создан новый Совет по надзору за финансовой стабильностью для устранения системных рисков и выработано множество новых правил и положений для повышения прозрачности и подотчетности, предназначенных для усиления и укрепления надзора за отраслью финансовых услуг в США.

Ранее существовавшее Управление по надзору за сберегательными учреждениями было упразднено в 2011 году, и его обязанности были возложены на другие учреждения.

1.3.2 Евросоюз (ЕС)

Европейское экономическое сообщество было создано в 1957 году. Будучи первоначально сформировано из семи стран, оно превратилось в Европейский Союз (ЕС) 28 государств. Главная цель ЕС состоит в создании единого рынка путем устранения барьеров на пути торговли и разрешения свободного передвижения людей, товаров и услуг в рамках европейского сообщества.



Регулирование «страны регистрации» и «страны пребывания»

В контексте финансовых услуг свободное движение товаров и услуг означает, что организации, созданные в одном государстве-участнике, имеют право на «паспортизацию» для работы в другой стране, без необходимости получения дополнительного разрешения.

Концепция нормативно-правового регулирования «страны регистрации» и «страны пребывания» означает, что сама организация может оставаться предметом надзора регулирующего органа своей родной страны, тогда как продаваемые ею продукты будут подлежать регулированию по правилам ведения бизнеса, действующим в стране фактического пребывания.

Законы, направленные на реализацию этой концепции, применяются во всех государствах-участниках ЕС и составлены в виде Директив, которые для ввода их в действие должны быть ратифицированы в национальных законодательствах государств-участников.

Несмотря на то, что влияние ЕС на формирование систем нормативно-правового регулирования в государствах-участниках весьма значительно, универсального подхода к нормативно-правовому регулированию в рамках ЕС не существует. Каждое государство-участник сохраняет свою национальную идентичность и систему нормативно-правового регулирования, хотя у различных действующих правил и наблюдается определенная степень общности. Таким образом, в государствах-участниках ЕС действуют различные модели нормативно-правового регулирования. Большинство государств-участников приняли либо модель единого регулирующего органа или институциональную модель.



Европейские модели нормативно-правового регулирования

Государства-участники, принявшие модель единого регулирующего органа: Дания, Венгрия, Ирландия, Латвия, Мальта и Швеция.

Государства-участники, принявшие институциональную модель: Франция, Германия, Нидерланды и Испания.

1.3.3 Великобритания

Вплоть до самого недавнего времени, в Великобритании действовал режим нормативно-правового регулирования единственным регулирующим органом. В 2001 году перечисленные ниже организации были объединены путем слияния в единый, учрежденный законодательно регулирующий орган, ставший известен как FSA.

- Департамент контроля и надзора Банка Англии
- Совет по ценным бумагам и инвестициям
- Организация по нормативно-правовому регулированию инвестиционного менеджмента
- Управление по ценным бумагам и фьючерсам
- Управление по инвестициям физических лиц
- Управление по делам обществ взаимопомощи
- Реестр обществ взаимопомощи
- Управление страхования Департамента торговли и промышленности
- Комиссия строительных обществ
- Лондонский Ллойдз
- Управление листинга в Великобритании

В Великобританском секторе финансовых услуг FSA несло ответственность как за пруденциальное регулирование, так и за надзор за соблюдением правил ведения бизнеса. Как отмечалось выше, однако, Великобритания отошла от этой модели и приняла то, что известно под названием модель «двух вершин ('twin peaks')» (вариация модели нормативно-правового регулирования по целям), которая разделяет сферы ответственности за нормативно-правовое регулирование защиты потребителя и пруденциальное регулирование. Эта тенденция освещалась выше, в Главе 1, подраздел 3.2.12.

1.3.4 Республика Ирландия

С 2003 года по 2010 год в Ирландии действовал режим нормативно-правового регулирования единственным регулирующим органом. Управление Ирландии по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг (IFRSA) отвечало за весь сектор финансовых услуг в Республике Ирландия, включая выполнение обязанностей, ранее возложенных на Центральный банк и Управление Ирландии по финансовым услугам. Они продолжают работать в рамках этой модели, однако, в соответствии с «Законом о реформе Центрального Банка 2010 года» был создан новый унитарный орган, и регуляторные полномочия как в отношении функций центрального банка, так и в отношении финансового регулирования были переданы обратно Центральному банку Ирландии, взявшему на себя все функции IFSRA после рассмотрения эффективности работы этого управления во время финансового кризиса.

1.3.5 Гонконг

В Гонконге принят институциональный подход. Основные регулирующие органы и их сферы ответственности:

- Гонконгская денежно-кредитная администрация отвечает за систему валютного администрирования и несет ответственность за банковский надзор

- Страховой комиссар занимается страхованием
- Комиссия по ценным бумагам и фьючерсам (SFC) занимается ценностями бумагами и фьючерсными рынками
- Управление обязательного фонда резервных средств осуществляет надзор за обязательными пенсионными фондами.

1.3.6 Сингапур

Сингапур был одной из первых стран, принявших модель нормативно-правового регулирования единственным регулирующим органом. С 1977 г. Валютное управление Сингапура (MAS) отвечает за реализацию различных законодательных актов, касающихся вопросов денежно-кредитной стабильности, банковского дела, страхования, ценных бумаг и финансового сектора в целом. После слияния с Советом валютных комиссаров 1 октября 2002 года MAS также приняло на себя ответственность за выпуск валюты.

1.3.7 Дубай

Управление по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг г. Дубай (DFSA) является единственным регулирующим органом Дубайского международного финансового центра (DIFC). DIFC был открыт в 2004 году с целью создания глобального центра финансовых услуг, чтобы конкурировать с Лондоном и Нью-Йорком. Будучи новым регулирующим органом, DFSA смог начать с «чистого листа». Ему не требовалось приспособливаться или объединять существующие системы, поэтому он смог опереться на наилучшие международные стандарты для создания эффективной системы нормативно-правового регулирования. Вне DIFC основным регулирующим органом в Объединенных Арабских Эмиратах является Центральный банк ОАЭ, однако, есть и другие: институты, такие как Управление по контролю ценных бумаг и товаров, так что подход к регулированию в стране очень смешанный.

1.3.8 Китай

В 2002 году в Китае была проведена серьезная реформа нормативно-правового регулирования в сфере финансовых услуг, в результате которой была принята институциональная модель «трех китов», в рамках которой работают:

- Комиссия по регулированию банковской деятельности Китая (CBRC)
- Комиссия по регулированию рынка ценных бумаг Китая (CSRC); и
- Комиссия по регулированию страховой деятельности Китая (CIRC).

1.3.9 Австралия

В Австралии реализована модель «двух вершин», которая основана на принципе нормативно-правового регулирования по целям, в рамках которой один орган отвечает за пруденциальный надзор (укрепление стабильности рынка), а второй – за нормативно-правовое регулирование ведения бизнеса и защиту потребителя (вспомните цель – защита потребителя).

Австралийская Комиссия по ценным бумагам и инвестициям (ASIC) следит за нормативно-правовым регулированием рынка и поведения на рынке. ASIC также отвечает за защиту потребителей в финансовом секторе.

Австралийское управление пруденциального регулирования (APRA) отвечает за пруденциальное нормативно-правовое регулирование, а Резервный банк Австралии занимается денежно-кредитной политикой и поддержанием системной стабильности.

Термин «Модель двух вершин» означает, что в рассматриваемой юрисдикции или на рассматриваемом рынке доминирующую роль играют два главных регулирующих органа. Например, два регулятора предусматриваются в системах Канады и Великобритании.

1.3.10 Индия

В Индии действует институциональная модель, опирающаяся на три главных органа:

- Резервный банк Индии (RBI)
- Совет по ценным бумагам и биржам Индии (SEBI)
- Управление нормативно-правового регулирования и развития страхового сектора.

1.3.11 «Оффшорные» финансовые центры (ОФЦ, OFCs)

ОФЦ в прошлом привлекли к себе большое внимание по причине частых обвинений в том, что они являются налоговыми убежищами - странами, где модели регулирования облегчены или, где услуги предполагают секретность и анонимность. По этим причинам критики часто называют их центрами, облегчающими отмывание денег и уклонение от уплаты налогов, посредством якобы законных средств. На самом деле, в последнее время многие основные ОФЦ сделали свои системы нормативно-правового регулирования более строгими, в частности, в связи с отмыванием денег. Многие ОФЦ с хорошими системами нормативно-правового регулирования реализуют совмещенный подход, сочетая наличие единого регулирующего органа с функциональным подходом к нормативно-правовому регулированию.

Существует множество ОФЦ, многие из которых являются бывшими британскими колониями или «коронными территориями». Крупнейшие из них – это Багамы, Бермуды, Британские Виргинские острова, Каймановы острова, Гибралтар, остров Мэн и Джерси.

2. Источники правил нормативно-правового регулирования

Нормативно-правовое регулирование может базироваться на ряде различных источников. Первый из них – это законодательство, т.е. законодательно установленный свод правил, которые могут быть принудительно осуществлены решением суда или судебного трибунала. Законодательство может принимать форму первичного или вторичного законодательства или правил, установленных регулирующим органом.

2.1 Первичное законодательство

Оно является основным источником права в любой юрисдикции, и часто называется «statutory law» (документально оформленные законодательные акты). Документально оформленные законодательные акты проводятся национальным парламентом или другим законодательным органом. Терминология, используемая для описания документально оформленных законодательных актов, в разных странах разная.

В странах, где законодательная система в целом основана на английской системе права, первичное законодательство называется «acts» («акты»), например:

- Великобритания. Хорошим примером является «Закон о финансовых услугах 2012 г.», в котором изложены полномочия и задачи Управления контроля методов ведения бизнеса в финансовом секторе (FCA) и Управление пруденциального регулирования (PRA);
- США
- Багамы
- Бермуды
- Сингапур
- остров Мэн

В других первичное законодательство называют «laws» («законы»), например:

- Каймановы острова
- Джерси
- Гернси

Есть и другие страны, где используется слово «ordinances» («указы»), например:

- Гибралтар
- Гонконг
- острова Теркс и Кайкос.

Первичное законодательство часто формулирует каркас нормативно-правового регулирования, например, постановливает создать регулирующие органы и определяет их полномочия, оставляя задачи формулировки подробных требований вторичному законодательству.

2.2 Вторичное законодательство

Часто издается в форме приказов, регламентов или нормативных актов (которые часто называются «подзаконные акты»). Может быть составлено самим законодательным органом или, если первичное законодательство делегировало соответствующие полномочия, другим органом, например, регулирующим органом. Вторичное законодательство имеет то преимущество, что его легче изменить, чем первичное законодательство, таким образом, его можно относительно быстро адаптировать для решения возникающих проблем или ужесточения требований, если первоначальный вариант не работает.

Как упоминалось выше, во вторичном законодательстве часто прописываются более детальные требования.



Пример

Закон о финансовых услугах и рынках от 2000 г. с поправками, внесенными «Законом о финансовых услугах 2012 г.», является первичным законодательством для Великобритании. Он подкрепляется определенным объемом вторичного законодательства, которое «наращивает плоть на кости» первичного законодательства, а именно:

- Приказом о регулируемой деятельности;
- Приказом о кампаниях по продвижению финансовых услуг.

2.3 Правила, установленные регулирующим органом

Правила устанавливаются регулирующим органом. В зависимости от конституции, правила могут иметь, а могут и не иметь форму вторичного законодательства.

В контексте финансовых услуг под «правилами» обычно подразумевают набор каких-либо авторитетных правил, то есть Свод правил или руководство, выпущенное соответствующим регулирующим органом.

Правила могут принимать форму принципов, высокоуровневых стандартов или подробных требований. Все они являются обязательными для исполнения и, следовательно, могут привести к принудительному правоприменению в случае несоблюдения.

2.4 Руководства

По некоторым вопросам регулирующие органы также могут выпускать руководства, которые, хотя и не являются обязательными для исполнения, могут носить характер настоятельной рекомендации. В некоторых регионах, регулирующие органы заходят настолько далеко, что предлагают «безопасную гавань» (то есть иммунитет от правоприменения), если организация добровольно следует изданному регулирующим органом руководству, например, в Великобритании – это «Справочник FCA о поведении на рынке».

2.5 Самостоятельное регулирование

В данном случае отрасль старается сама регулировать поведение в своих рамках посредством выпуска собственных норм и правил. Это может быть законодательно созданная система или такое может произойти в случае, если отрасль не регулируется с законодательством и хочет повысить свой авторитет (так было в случае с рынком общего страхования в Великобритании в 1990-е годы).

Многие отраслевые ассоциации требуют от своих участников соблюдения определенных правил поведения и стандартов, которые повышают доверие ко всей отрасли и участникам ассоциации, которые добровольно соглашаются исполнять требования, часто являющиеся дополнительными, сверх тех,

которые предусмотрены национальным регулирующим органом. Примерами таких объединений являются Австралийская ассоциация финансовых рынков, Японская ассоциация дилеров ценных бумаг, Швейцарская ассоциация банкиров и Ассоциация британских страховщиков, и это лишь некоторые из них.

Главная слабость самостоятельного регулирования – это ограниченные полномочия по правоприменению. И хотя у этих органов самостоятельного регулирования, как правило, имеются полномочия по штрафованию организаций-участниц, они не имеют судебной власти и обладают лишь ограниченными полномочиями, не достаточными для того, чтобы заставить организацию прекратить ее бизнес. Отсутствие возможности применения санкций может считаться существенным недостатком данного подхода, особенно в тех случаях, когда такая система является единственной системой регулирования, действующей в юрисдикции.

3. Международное законодательство и разработка передовых практик

Как упоминалось ранее, на сегодняшний день по-настоящему международного подхода к нормативно-правовому регулированию не существует и, следовательно, не существует и как такого понятия «международное нормативно-правовое регулирование» (см. Введение к главе 1). Система нормативно-правового регулирования внедряется на местном или на национальном уровне, в зависимости от конкретного подхода, принятого в юрисдикции. Тем не менее, это не мешает международному сотрудничеству и проведению инициатив в сферах, где пересекаются взаимные интересы.

Существует две основные движущие силы принятия международных стандартов:

1. необходимость наличия согласованных стандартов в сферах, где пересекаются взаимные интересы, например, после кредитного кризиса наблюдается четкая тенденция по улучшению согласованности стандартов достаточности капитала;
2. необходимость облегчения трансграничного бизнеса – это является главной целью определенных торговых соглашений. Метод достижения этой цели будет зависеть от конкретных условий участия в соглашениях

В данном пособии невозможно перечислить и осветить ключевые законы и инициативы всех стран. В этой связи, мы опишем лишь небольшое количество самых значимых инициатив и законов, и вам рекомендуется выделить время на изучение основных законодательных актов, которые действуют в вашей юрисдикции по данному профилю.

3.1 Основные законодательные акты

Любое законодательство является только национальным. Не существует такого законодательства, которое применялось бы ко всему международному сообществу напрямую, без национальной ратификации. Тем не менее,

некоторые законодательные акты имели далеко идущие последствия и за пределами той страны, в которой они были введены в действие.

Например, такими были Закон Сарбейнса-Оксли (US Sarbanes–Oxley Act) и Закон о борьбе с терроризмом в США (The Patriot Act).

Закон Сарбейнса-Оксли 2002 г.

В результате краха «Enron» правительство США приняло Закон Сарбейнса-Оксли от 2002 года, целью которого является защита инвесторов за счет повышения точности и достоверности информации, раскрываемой корпорациями рынку в соответствии с законами США о ценных бумагах.

Закон о борьбе с терроризмом в США 2001 г

События 11 сентября 2001 года и последовавшая «война с террором» стали катализатором комплексных изменений в Соединенных Штатах. Закон о борьбе с терроризмом был подписан президентом Бушем всего через семь недель после террористической атаки на Нью-Йорк. Закон насчитывает более 900 страниц и имеет далеко идущие последствия для финансовых институтов как в США, так и во всем мире.

3.2 Директивы ЕС

Несмотря на то, что существует множество директив, которые можно было бы отметить в данном тексте, мы упомянем только некоторые наиболее значимые директивы последних лет:

- **Директивы о злоупотреблениях на рынке** - ключевой целью этих Директив является гармонизация правил борьбы с злоупотреблениями.
- **Директива Европейского Союза о рынках финансовых инструментов (MiFID и MiFID 2)** - целью этих Директив является расширение сферы трансграничной торговли, масштабы которой ограничивались ранее действовавшей «II Директивой об инвестиционных услугах» (ISDII). MiFID ввела согласованные требования для организаций. В частности, это требования к ведению бизнеса, внутренним системам и - на рынках - правила обеспечения пред- и пост-продажной прозрачности.
- **Директива о дистанционном маркетинге потребительских финансовых услуг** - она расширяет рамки требования о предоставлении права отмены сделки и определенной документации розничным клиентам, работа с которыми ведется дистанционно (например, при совершении онлайн-покупок или посредством прямого маркетинга и направления заявки по почте). В результате ввода этой Директивы ряду регулирующих органов пришлось значительно изменить свою документацию и процедуры отмены сделок.
- **Директива о достаточности капитала (CRD)** - CRD вводит «Пересмотренные принципы достаточности капитала», подготовленные Базельским комитетом (для более подробной информации о Базельском комитете см. раздел 3.3.1 ниже). CRD вводит современную, чувствительную к риску пруденциальную систему для кредитных организаций и инвестиционных компаний по всему ЕС. Текущая редакция данной Директивы – CRD 4.

- **Solvency II** (Рамочная директива ЕС по обязательной кредитоспособности) представляет собой обновленный набор требований к платежеспособности страховых компаний и заменяет 13 существующих директив ЕС. Введение в действие директивы «Solvency II», после многочисленных задержек, теперь планируется 1 января 2016 года.

3.3 Международные стандарты передовой практики

Как уже говорилось выше, существует множество международных групп, которые создали признанные и уважаемые стандарты как для своих членов, так и для более широкого международного сообщества, работающего в сфере финансовых услуг. Здесь мы приведем лишь несколько примеров. Потратите некоторое время на выяснение, каким стандартам передовой практики следует ваша страна.

3.3.1 Базельский комитет по банковскому надзору

Базельский комитет по банковскому надзору (БКБН) был изначально создан как Комитет по банковскому надзору и регулированию странами Большой десятки (G10) в конце 1974 года, после серьезных возмущений на международных валютных и банковских рынках. Представляет собой комитет Банка международных расчетов (БМР). Его роль заключается в:

- a. формулировке стандартов передовой практики по осуществлению надзора, и
- b. поощрении сведения к общему знаменателю подходов и стандартов национальными надзорными органами.

Базельский комитет не имеет каких-либо официальных надзорных полномочий, и его рекомендации не имеют силы законов. Страны, которые пожелают внедрить какие-либо рекомендации Базельского комитета, должны будут внедрять их посредством собственного национального законодательства. И хотя, в принципе, рекомендации Комитета не имеют обязательной силы, практически их признают как международные стандарты, так что даже ряд стран, не представленных в комитете, тем не менее, реализовал его рекомендации.

Несмотря на то, что число его работ довольно обширно, Базельский комитет, вероятно, наиболее известен за Базельский конкордат (Basel Capital Accord), опубликованный в 1988 году, в котором устанавливаются минимальные стандарты капитала для банковской отрасли.

Будучи известен сегодня как «Базель I», конкордат от 1988 года был заменен в 2007 году документом «Базель II», который выдвинул концепцию расчета требований к капиталу с учетом рисков, ныне введенную в действие на всей территории ЕС посредством Директивы о достаточности капитала, о которой говорилось выше в подразделе 3.2.

Базель III проводит более жесткие реформы в банках после финансового кризиса 2008 года с особым акцентом на методы управления рисками в банках.



задача

Дополнительную информацию о работе Базельского комитета можно найти по адресу www.bis.org.

3.3.2 Международная организация комиссий по ценным бумагам (IOSCO)

IOSCO была создана в 1983 году. Ее членами являются национальные регулирующие органы, работающие в сфере ценных бумаг. Целью IOSCO является продвижение высоких стандартов на международных рынках с тем, чтобы поддержать эффективную и упорядоченную работу рынков.

IOSCO проводит исследования и публикует руководства для контролирующих органов, работающих в сфере ценных бумаг. В Главе 1, Раздел 5 мы обозначили признанные на международном уровне цели нормативно-правового регулирования рынков ценных бумаг, опубликованные IOSCO в 2003 году.

Дополнительную информацию можно получить на сайте: www.iosco.org

3.3.3 Группа разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег («ФАТФ»)

Для содействия в глобальной борьбе с отмыванием денег был создан ряд международных организаций. «ФАТФ» является самой важной и влиятельной из них. «ФАТФ» была создана в 1989 году. С тех пор ее роль возросла, и теперь она стала органом международной борьбы с отмыванием денег (AML). Ее роль заключается в:

- мониторинге прогресса ее членов в осуществлении мер борьбы с отмыванием денег;
- пересмотре методов отмывания денег и мер борьбы с ними;
- поощрении принятия глобальных мер борьбы с отмыванием денег;
- выдаче рекомендаций по передовым стандартам борьбы с отмыванием денег.

При выполнении этих мероприятий «ФАТФ» сотрудничает с другими международными органами, участвующими в борьбе с отмыванием денег.

После терактов 11 сентября 2001 года в США «ФАТФ» расширила свою компетенцию, включив в нее функции предотвращения финансирования терроризма. В результате она выпустила еще восемь «специальных рекомендаций» по вопросам противодействия финансированию терроризма, в дополнение к 40 рекомендациям по борьбе с отмыванием денег, первоначально составленным в 1990 году и известным как «40 + 8 Рекомендаций ФАТФ».

«40 + 8 рекомендаций» были пересмотрены в 2003 году, а в октябре 2004 года к ним была добавлена еще одна Специальная Рекомендация, в результате чего их общее число достигло 40 + 9.

В 2012 году Рекомендации подверглись дополнительному пересмотру с целью укрепления глобальных гарантий и добропорядочности финансовой системы, а также для адекватного учета недавно возникших и еще

только формирующихся рисков финансовых преступлений, и консолидации рекомендаций, что означает, что их число было сокращено до изначальной цифры – 40.

Дополнительную информацию можно получить на сайте: www.fatf-gafi.org

3.3.4 Группа разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег Карибского бассейна («КФАТФ», Caribbean Financial Action Task Force (CFATF))

Будучи сформирована в 1990 году, «КФАТФ» – ассоциированный член ФАТФ, представляет собой подгруппу «ФАТФ», созданную специально для решения вопросов по Карибскому региону. Она состоит из представителей 30 государств-участников из числа стран Карибского бассейна. «КФАТФ» выпустила 19 «Арубских рекомендаций», которые дополняют собой рекомендации «ФАТФ».

Дополнительную информацию можно получить на сайте: www.cfatf.org

3.3.5 Генеральный регламент о защите персональных данных (General Data Protection Regulation, GDPR)

В апреле 2016 года Парламент ЕС одобрил новую версию этого общеевропейского регламента, в котором особое внимание было уделено требованиям защиты данных, распространяющимся на все страны-участницы ЕС.

Перечислим ключевые изменения, внесенные новым регламентом.

Увеличенный территориальный охват (экстERRиториальная применимость)

Бесспорно самое большое изменение в регуляторном аспекте защиты конфиденциальности данных проистекает из расширения сферы применения GDPR, поскольку теперь он применяется ко всем обработчикам данных субъектов данных, проживающих в Европейском Союзе, независимо от местоположения организации. Раньше территориальная применимость данной директивы была неоднозначной и делала отсылку на процесс обработки данных «в контексте учреждения». Эта тема поднималась в ряде судебных дел высокого уровня. Ныне применимость GDPR обозначена очень четко – этот Регламент распространяется на всех контролеров данных и обработчиков данных, зарегистрированных в ЕС или занимающихся обработкой персональных данных субъектов ЕС, независимо от того, происходит ли обработка персональных данных физически в ЕС или нет. GDPR также применяется к обработке персональных данных субъектов данных в ЕС контролерами данных и обработчиками данных, зарегистрированными за пределами ЕС в случаях, когда их деятельность связана с: предложением товаров или услуг гражданам ЕС (независимо, платно или бесплатно) и мониторингом деятельности, осуществляемой в ЕС. Обработчики данных не из ЕС, которые обрабатывают персональные данные граждан ЕС, обязаны назначить представителя в ЕС.

Административные наказания

По положениям GDPR организации, нарушающие GDPR, могут быть оштрафованы на сумму до 4% общего годового оборота или на 20 миллионов евро (в зависимости от того, что больше). Это максимальный штраф, который обычно налагается за самые серьезные нарушения, например, за неполучение согласия клиента на обработку персональных данных или нарушение основных принципов «проектируемой конфиденциальности». К наложению штрафов предусматривается многоступенчатый подход. Например, компания может быть оштрафована в совокупности на сумму 2% [от общего годового оборота] за отсутствие порядка в записях (статья 28), не уведомление надзорного органа и субъекта данных о нарушении конфиденциальности или непроведение оценки воздействия. Важно отметить, что эти правила применяются как к контролерам данных, так и к обработчикам данных, что означает, что сервисы «облачных» услуг не освобождаются от исполнения GDPR.

Запрос на согласие

Условия получения согласия ужесточены, и компаниям больше не разрешается использовать обширные и сложные для понимания тексты, полные юридической терминологии, поскольку запрос на согласие должен делаться в понятной и легкодоступной форме и относиться конкретно к обработке данных, на которую дается это согласие. Запрос на согласие должен быть оформлен отдельно и четко, отстоять от других вопросов и формулироваться в понятной и легкодоступной форме с использованием ясного и простого языка. Отозвать согласие должно быть так же легко, как и предоставить.

Уведомление о нарушении конфиденциальности данных

По положениям GDPR направление уведомления о нарушении конфиденциальности данных станет обязательным требованием во всех странах-участницах, в случае, если такое нарушение конфиденциальности данных «может подвергнуть риску права и свободы физических лиц». Такое уведомление необходимо сделать в течение 72 часов с момента, когда впервые станет известно о нарушении. Обработчики данных также обязаны уведомлять клиентов и контролеров данных «без неоправданных задержек» после того, как им впервые стало известно о нарушении конфиденциальности данных.

Право доступа к данным

GDPR расширяет права субъектов данных, и одним из компонентов этих расширенных прав является право на получение субъектами данных подтверждения от контролера данных, что их персональные данные в текущий момент находятся в обработке, при этом, где именно и с какой целью. Кроме того, контролер данных должен бесплатно предоставлять копию персональных данных в электронном формате. Это изменение представляет собой серьезный шаг к прозрачности данных и расширению возможностей субъектов данных.

Право на забвение

«Право на забвение», также известное как «удаление персональных данных», дает субъекту данных право принудительного удаления его персональных данных из систем контролеров данных, прекращения дальнейшего распространение данных и, возможно, даже прекращения обработки персональных данных третьими лицами. Данные удаляются при следующих условиях, как указано в статье 17: имеющиеся данные более не связаны с исходными целями обработки, или субъект данных отозвал свое согласие на обработку. Следует также отметить, что в рамках этого права, при рассмотрении запросов на удаление данных, контролеры данных обязаны сопоставить права субъектов данных с «общественными интересами сохранения этих данных в доступности».

Переносимость данных

GDPR вводит концепцию «переносимости данных» – это право субъектов данных на получение ранее предоставленных ими персональных данных, в «широко используемом и машиночитаемом формате», и право передавать эти данные другому контролеру данных.

«Проектируемая конфиденциальность»

Концепция «проектируемой конфиденциальности» существует уже много лет, но только сейчас она, будучи отражена в GDPR, вошла в состав законодательных требований. По своей сути, концепция «проектируемой конфиденциальности» требует, чтобы защита персональных данных предусматривалась с самого начала проектирования системы, а не добавлялась позже. В частности, «контролер данных должен эффективно реализовывать соответствующие технические и организационные меры в целях соблюдения требований настоящего Регламента и защиты прав субъектов данных». Статья 23 призывает контролеров данных хранить и обрабатывать только те данные, которые абсолютно необходимы для выполнения их обязанностей (минимизация данных), а также ограничивать доступ к персональным данным исключительно тем кругом лиц, которым этот доступ требуется в рамках должностных обязанностей по обработке данных.

Назначенный ответственный сотрудник/менеджер по защите данных

В настоящее время контролеры данных обязаны сообщать о своей деятельности по обработке персональных данных местным органам по надзору за выполнением требований в области защиты персональных данных (ОЗПД), что для транснациональных корпораций оборачивается бюрократическим кошмаром, причем большинство стран-участниц ЕС имеют разные требования по процессу уведомления. По положениям GDPR теперь не требуется направлять уведомления/проходить регистрацию в каждом местном ОЗПД в качестве обработчика персональных данных, и также не требуется направлять уведомления/получать разрешения на передачу данных по положениям типового договора. Вместо этого теперь применяются требования по ведению внутреннего учета, как поясняется ниже, и назначение ответственного сотрудника по защите данных будет обязательным только

для тех контролеров и обработчиков данных, основные виды деятельности которых состоят из операций обработки данных, требующих регулярного и систематического мониторинга объектов данных в больших масштабах, или специальных категорий данных, или данных об уголовных судимостях и правонарушениях.

Важно отметить, что назначенный ответственный сотрудник по защите данных:

- должен назначаться на основе профессиональных качеств и, в частности, экспертных знаний о законах и практике защиты персональных данных;
- может быть как штатным сотрудником организации, так и внешним поставщиком услуг;
- должен предоставить свои контактные данные в местный ОЗПД;
- должен быть обеспечен соответствующими ресурсами для выполнения своих задач и поддержания уровня экспертных знаний;
- должен отчитываться непосредственно руководству на высшем уровне;
- не должен выполнять какие-либо другие задачи, которые могут привести к конфликту интересов.⁴

Финансы в исламском мире

В соответствии с законами шариата запрещено взимать проценты (или извлекать любой другой вид прибыли) из любых форм финансовых продуктов; по-другому это называется как зарабатывание денег на деньгах. Это связано с тем, что данные отношения выгодны кредитору, а не клиенту, и противоречат понятию шариата о совместном несении рисков, требуя от клиента принятия рисков. Договора о совместном несении рисков также называются «договора о совместном распределении прибыли и убытков» - они предусматривают, что исламский банк собирает деньги клиентов и участвует в распределении прибыли и убытков наравне со своими вкладчиками. В исламе этот подход известен как «мудараба».

Существует много терминов и понятий, специфичных для финансов в исламском мире, ниже приведены ключевые термины для ознакомления:

- «риба» означает получение процентного вознаграждения;
- «гаарар» означает неопределенность или риск; например, страховой полис или хедж-фонд, предназначенный для защиты от возможного неблагоприятного исхода, в условиях, где не существует никакой уверенности.

4. Регулирующие органы и их полномочия

Чтобы гарантировать регулирующим органам возможность достижения их целей, данные им полномочия должны соответствовать функциям, которые они выполняют. В этом разделе мы сначала рассмотрим функции регулирующих органов и лишь затем полномочия, которыми они наделены для выполнения этих функций.

4. <http://www.eugdpr.org/key-changes.html>

4.1 Функции регулирующих органов

Говоря простыми словами, основные функции регулирующих органов состоят в **выдаче разрешений, установлении стандартов, осуществлении надзора и правоприменении.**

4.1.1 Выдача разрешений

В большинстве - если не во всех - странах от организаций требуется достижение соответствия минимальным требованиям в той или иной форме прежде, чем им будет дано право заниматься деятельностью по предоставлению финансовых услуг. Как правило, ведение регулируемого бизнеса без необходимого разрешения является уголовным преступлением. Контролируемый выход на рынок существенно необходим для содействия регулирующим органам в выполнении ими своих целей по поддержанию доверия к рынку, добродорядочности рынка и защиты потребителей. Стандарты, соответствие которым должно быть достигнуто при выходе на рынок, обычно продолжают применяться в течение всего периода действия разрешения, таким образом, организации должны постоянно следить за тем, чтобы их функционирование не выходило за рамки их разрешений.

Для получения разрешения на предоставление финансовых услуг, организациям, как правило, требуется пройти определенную проверку регулирующего органа по ряду критериев:

- «Соответствие и пригодность» высшего руководства, которое будет отвечать за управление бизнесом -- как правило, проверяется их честность, добросовестность, компетентность и благополучие финансового положения;
- Сфера бизнеса (какого рода бизнес организация желает вести), подробности бизнес-профиля и бизнес-план;
- Механизмы и мероприятия комплаенс-менеджмента;
- Процессы риск-менеджмента;
- Внутренние механизмы контроля и надзора за их работой со стороны высшего руководства;
- Анализ ресурсов для обеспечения наличия достаточных финансовых и кадровых ресурсов для запуска бизнеса.

Большинство регулирующих органов работает по принципу «ничего не известно против» заявителя. Это означает, что если заявитель отвечает требованиям для получения разрешения, и проверка не выявила никаких неблагоприятных результатов, регулирующий орган обязан выдать организации разрешение на ведение деятельности, независимо от каких-либо своих субъективных дурных предчувствий.

4.1.2 Установление стандартов

Регулирующий орган, как правило, отвечает за создание и внедрение стандартов и правил, призванных обеспечить достижение целей нормативно-правового регулирования. В зависимости от функций регулирующего органа, это могут быть пруденциальные правила или правила ведения бизнеса, или и те, и другие.

Пруденциальные правила – это правила, касающиеся «благоразумной» работы организации. Целью этих правил обычно является обеспечение осуществления деятельности организации надлежащим образом, наличия у организации достаточных ресурсов для исполнения обязательств по мере наступления сроков их исполнения и наличия эффективных систем и механизмов контроля. Обычно в рамках этих правил устанавливаются минимальные стандарты, применимые для всех организаций, которые должны быть адаптированы к конкретным потребностям рассматриваемого бизнеса.

Примеры пруденциальных требований:

- требования к достаточности капитала
- требования к кредитоспособности/ликвидности или система расчета требований
- правила управления собственными активами/обязательствами организации
- правила нормативно-правовой отчетности и предоставления финансовой информации
- требования к оценке рисков по конкретным категориям риска, например, рыночный риск, риск ликвидности, инвестиционный и кредитный риск, оперативные риски
- требования, касающиеся внутренних систем и механизмов контроля
- требования к структуре высшего руководства и корпоративного управления.

Правила ведения бизнеса регламентируют методы ведения бизнеса на повседневной основе. Акцент делается на отношениях с клиентами, и основной их целью является защита потребителей. Ниже приведены примеры требований Правил ведения бизнеса:

- классификация клиентов, чтобы различные типы потребителей получали различный уровень защиты на основании их опытности в финансовых вопросах
- реклама и продвижение продуктов
- сообщения для клиентов
- методы продаж и раскрытие необходимой информации
- рекомендации о пригодности продукта для клиента
- работа с клиентом и обработка жалоб
- послепродажные сведения
- надлежащая проверка клиентов
- управление конфликтами интересов
- ответственное хранение активов клиентов

4.1.3 Надзорные функции

Для обеспечения соблюдения организациями необходимых правил и стандартов, от большинства регулирующих органов требуется исполнение важной функции, а именно – осуществление надзора и контроля за поведением организаций.

Риск-ориентированное осуществление надзорных функций

В сферу компетенции многих регулирующих органов подпадает слишком большое количество организаций, осуществляющих деятельность в их стране, чтобы иметь возможность устанавливать со всеми ними «тесные» отношения. Вследствие этого все чаще регулирующие органы принимают риск-ориентированный подход к надзору, чтобы гарантировать правильное распределение своих усилий и ресурсов с ориентацией на те организации и сферы, где существуют наибольшие риски. Помните, что работа регулирующего органа заключается в достижении целей нормативно-правового регулирования, и поэтому регулирующие органы стремятся сосредоточить свои ограниченные ресурсы на контроле именно тех организаций, которые представляют наибольшую угрозу достижению этих целей.

Чтобы определить степень тщательности надзора, который будет осуществляться за деятельностью организации, регулирующий орган, как правило, проводит оценку рисков организации, часто в рамках процесса выдачи разрешения или сразу после этого. Организации подвергаются периодической перепроверке этих рисков, частота которой зависит от предполагаемого риска, который организация представляет для достижения регулирующим органом его целей. Используемая методология варьируется в зависимости от страны, но, как правило, любая методика включает в себя средства:

- определения характера риска, которому данная организация может подвергнуть рынок или потребителей
- расчета вероятности реализации риска
- оценки влияния этого риска на цели регулирующего органа
- оценки эффективности механизмов контроля, которые реализованы в организации для управления или смягчения этого риска.

После завершения оценки регулирующий орган сможет определить соответствующий уровень надзора и количество ресурсов, необходимых для осуществления надзора за данным бизнесом.

Чтобы подвести под это объяснение более наглядный контекст, давайте рассмотрим пример.



Пример: Банкротство организации, предоставляющей финансовые услуги

Рассмотрим влияние на рынок случая банкротства:

ИП «Я в одном лице» - финансового советника, работающего в качестве единоличного трейдера и ведущего дела только с высокообеспеченными физическими лицами, и

ОАО «Мега Банк» - крупного банка с большим портфелем депозитов, ипотечных заемов и других банковских продуктов.

Если обанкротится ИП «Я в одном лице», небольшое количество людей может потерять большое количество денег, однако, в случае с ОАО «Мега Банк» деньги может потерять большое количество людей, причем в суммах от очень маленьких до очень крупных.

Цели регулирующего органа состоят в защите инвесторов и поддержании доверия к рынку. Крах ОАО «Мега Банк», скорее всего, окажет гораздо большее негативное воздействие на эти цели. Поэтому, так как регулирующий орган не располагает средствами для осуществления надзора в равной степени за абсолютно всеми организациями, по результатам этой простой оценки риска он станет уделять значительно больше внимания ОАО «Мега Банк», чем ИП «Я в одном лице».

Очевидно, что риски, связанные с рынком и самим бизнесом, меняются постоянно, поэтому оценка рисков должна проводиться достаточно часто, чтобы гарантировать ее актуальность и эффективность.

Теперь рассмотрим несколько примеров методологии оценки рисков.



Пример 1 – «CAMEL В СОМ»

Оценка «CAMEL В СОМ» представляет собой хорошо отработанную методологию, принятую во многих юрисдикциях. «CAMEL В СОМ» - это аббревиатура английских слов, которая расшифровывается так:

- C**apital – Капитал (имеет ли организация достаточный капитал?)
- A**sset quality – Качество активов (благонадежен ли ее кредитный портфель?)
- M**anagement – Управление (надежное управление и внутренние механизмы контроля)
- E**arnings – Прибыли (доходна ли организация?)
- L**iquidity – Ликвидность (достаточно ли у банка свободных денежных средств?)
- B**usiness – Бизнес
- C**ontrol – Контроль
- O**rganisation – Организация
- M**arket – Рынок

Иногда эту методику слегка видоизменяют до «CAMELS» где «S» обозначает «*Sensitivity*» - чувствительность к рыночному риску (например, изменению процентных ставок, курсов валют или цен на акции).

При проведении оценки риска регулирующие органы с помощью этой методологии выполняют оценку по каждой из областей, перечисленных выше, для выявления рисков, возникающих в каждой категории, и процессов, посредством которых эти риски управляются.

В число стран, которые приняли методику оценки с учетом факторов «CAMELS» или «CAMEL В СОМ», входят США, Каймановы и Бермудские острова.



Пример 2 – «ARROW»

Бывший регулирующий орган Великобритании – FSA – применял методы надзора, опиравшиеся на продвинутый инструмент оценки рисков, который называется «ARROW». Это название представляет собой аббревиатуру, которая расшифровывается как «Advanced Risk Responsive Operating frameWork» - «Расширенная оперативная программа по реагированию на риски». Оценка состояла из следующих компонентов.

«Камеральная» (desk-based) оценка рисков по организациям для оценки воздействия последствий этих рисков на уставные цели FSA. Организации, которые получали рейтинг «низкое воздействие», дальнейшей оценке не подвергались.

Более глубокая оценка по конкретной организации обычно включала выездную проверку организации на месте, предпринималась для организаций, рейтинг которых был обозначен как «среднее» или «высокое воздействие». На данном этапе FSA оценивал вероятность и возможность того, что риски материализуются, и эффективность механизмов контроля, существующих для их смягчения, митигации. Результатом такой оценки становилась программа по снижению рисков (PCR, RMP), в которой излагались выявленные риски. В тех случаях, когда существующие механизмы контроля считались недостаточными, FSA предписывало план действий, необходимых для улучшения управления рисками и смягчения рисков. Организации также сообщалось о сроках проведения предстоящих оценок риска.

Процесс «ARROW» привлек к себе пристальное внимание после почти произошедшего банкротства банка «Northern Rock» в 2008 году, так как он оказался не в состоянии устраниить специфические риски, которым подвергалась эта компания. В частности, PCR – главный результат процесса «ARROW» - для «Northern Rock» выдана не была, и для банка была назначена трехлетняя частота проверок, что является максимальным сроком, разрешенным для организации высокого риска.

Система «ARROW» не используется преемниками FSA и была заменена на более передовую модель управления рисками.

Новая модель базируется на трех столпах, предназначенных для работы с такими аспектами, как система корпоративного управления, непредвиденные риски и активная упреждающая оценка риска для тех рисков, которые будут выявлены в ходе сбора данных регулирующим органом. Этими тремя столпами являются следующие компоненты:

Компонент 1: Упреждающий надзор за организацией (системной структурой организации) – делая упор на выявление движущих сил, которые могут мотивировать ненадлежащее ведение бизнеса, эта система направлена на оценку корпоративного управления и поведения с целью выявления рисков для защиты прав потребителей, добропорядочности рынка и эффективной конкуренции.

Компонент 2: Событийная работа – внимание сосредоточено на формирующихся или материализовавшихся рисках, которые являются непредвиденными по своему характеру.

Компонент 3: Проблемы и Продукты – здесь предусматривается тематическая работа, которая ориентирована на ключевые приоритеты регулирующего органа на уровне конкретных проблем и продуктов. Эти приоритеты устанавливаются сбора данных о организациях, например, из отчетов, подаваемых в регулирующие органы.

Так например, если по данным, собранным на несколько организаций на этапе Компонента 1, выявляются обширные проблемы с ведением бизнеса, дальнейшая работа в этой сфере может попасть в рамки Компонента 3.



думать о

Подумайте, можете ли вы вспомнить какое-нибудь событие в прошлом, которое могло бы подпадать под Компонент 2 работы регулирующего органа?



задача

Изучите модель «PRISM», которая принята на вооружение Центральным банком Ирландии, пройдя по следующей ссылке <https://www.centralbank.ie/publications/Documents/PRISM%20Explained.pdf>?

Мониторинг

В системе, основанной на оценке рисков, результат процесса оценки риска, как правило, определяет (или, по крайней мере, влияет) на глубину регулярного мониторинга.

Регулярный мониторинг может осуществляться в форме:

- камеральной проверки (хорошим примером которой является анализ сданной отчетности, требуемой правилами, или сведений о жалобах);
- регулярных встреч с высшим руководством;
- выездных инспекций;
- тематических посещений ряда организаций для выявления рыночных практик в отношении конкретных тем, например, политики ведения личных сделок;
- расследования подозрений о нарушениях;
- направления организации требования о привлечении стороннего эксперта для проведения проверки в определенной области и предоставлении подробного отчета как организации, так и регулирующему органу.

Нарушения или другие проблемы, выявленные в ходе надзорных или мониторинговых посещений, могут привести к санкциям.

Задача профессионалов комплаенс-менеджмента состоит в поддержании постоянной собственной осведомленности о горячих темах и текущих проблемах с тем, чтобы иметь возможность предугадывать сферы, на которых регулирующий орган сосредоточится с наибольшей вероятностью. Совершенно необходимо быть в курсе всех официальных сообщений регулирующего органа. В таких публикациях, как ежегодный бизнес-план регулирующего органа, как правило, указываются ключевые направления работы регулирующего органа в следующем году

4.1.4 Правоприменение

Это процесс, при котором регулирующий орган применяет к организации дисциплинарные санкции за нарушения. Регулирующий орган имеет в своем распоряжении целый ряд инструментов правоприменения. Их можно сгруппировать по следующим категориям:

- частное порицание, например, предупреждение, сделанное только в адрес организации, но не обнародованное публично;
- общественное порицание, например, «публично назвать и пристыдить» посредством какой-либо публикации, например, пресс-релиза;
- предписание реституции, к примеру, выплаты компенсации пострадавшим клиентам;
- выдача предписания о выплате штрафа;
- отзыв или временное изъятие разрешения на ведение бизнеса.



Пример: Меры по исправлению положения и санкции

В марте 2010 г. Управление по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг г. Дубай выступило с общественным порицанием, предписав осуществление мер по исправлению положения и санкций в отношении компании «Damas International Ltd» и ее совета директоров за сбои в работе механизмов корпоративного управления и несанкционированные транзакции.

В состав мер по исправлению положения входила отставка совета директоров компании «Damas», мероприятия по укреплению механизмов корпоративного управления и назначение новых аудиторов.

В число санкций входило предписание выплаты штрафов лично директорами и добровольный отказ от занятия должности директора в пределах Дубайского международного финансового центра на срок до 10 лет.

4.1.5 Другие обязанности

Другие обязанности регулирующих органов варьируются в зависимости от конкретной страны. Например:

- поддержание связи и сотрудничество с другими регулирующими органами, например, многие регулирующие органы подписывают меморандумы о взаимопонимании (МОВ) с другими регулирующими

органами для облегчения обмена информацией между разными странами.



Пример

Центральный Банк Ирландии перечислил на своем сайте Меморандумы о взаимопонимании, которые он подписал с другими регулирующими органами, как национальными, так и международными, в том числе, например, с:

- Советом управляющих Федеральной резервной системы, Управлением контролера денежного обращения и Федеральной корпорацией страхования депозитов, подписанные в апреле 2013 года
- Объединенными Арабскими Эмиратами, в лице Управления ОАЭ по ценным бумагам и товарам, подписанный в июне 2010 года
- Комиссией по регулированию рынка ценных бумаг Китая, подписанный в октябре 2008 г.
- Комиссией Джерси по регулированию рынков финансовых услуг Джерси, подписанный в апреле 2007 г.



Пример

По состоянию на июнь 2017 года Управление по регулированию и надзору в сфере финансовых услуг г. Дубай подписало около 70 двусторонних МОВ с другими международными регулирующими органами.

4.2 Регуляторные полномочия

Полномочия регулирующих органов предусмотрены с тем, чтобы дать им возможность осуществлять свои функции, как описано выше. Без этих полномочий регулирующие органы не смогут достичь целей, которые мы обсуждали в Главе 1, раздел 5, и нормативно-правовое регулирование не будет эффективным. Как правило, закон наделяет регулирующие органы полномочиями:

- выдавать организациям разрешения на занятие регулируемыми видами деятельности;
- устанавливать требования для регулируемых организаций, например, ограничивать объем и виды деятельности, которой им разрешается заниматься;
- получать/запрашивать документы или сведения, например, для осуществления надзорных или правоприменительных функций;
- создавать правила и устанавливать стандарты для регулируемых организаций;
- проводить выездные проверки организаций, получивших разрешение на ведение деятельности;
- расследовать поведение организаций, например, в рамках дисциплинарных санкций;
- налагать на организации дисциплинарные санкции за неправомерное поведение, например, за серьезные или постоянные нарушения правил;

- налагать штрафы на организации или физические лица за неправомерное поведение, с учетом результатов дисциплинарного производства;
- вмешиваться в функционирование регулируемого бизнеса для защиты потребителей;
- отзывать или изменять разрешения, выданные организациям, например, если против организации начало дисциплинарное производство;
- поддерживать связь и обмениваться информацией с зарубежными и другими регулирующими органами.

Для эффективной реализации этих полномочий регулирующий орган должен быть обеспечен правовой защитой от преследования организациями, против которых он свои полномочия осуществляет. Такая защита предусмотрена не во всех странах, и некоторые регулирующие органы работают, зная, что их решения и действия против организаций могут быть оспорены в судебном порядке. Однако по большому счету некоторая степень защиты предусмотрена всегда, и это закреплено в первичном законодательстве.



Пример: Иммунитет регулирующего органа

В Великобритании пунктом 19 Статьи 1 «Закона о финансовых услугах и рынках 2000 г.» (FSMA 2000) FCA и его сотрудникам предоставляется иммунитет от претензий на возмещение ущерба в результате любых действий, добросовестно предпринятых ими при исполнении полномочий FCA.

В большинстве стран организации, тем не менее, имеют право оспаривать или обжаловать постановления своего регулирующего органа через независимый орган или суд.



Обжалование постановления регулирующего органа

В Ирландии некоторые решения, принятые Центральным Банком Ирландии, могут быть обжалованы в Апелляционном суде Ирландии по обжалованию приговоров в сфере финансовых услуг. Существует официальный, предписанный законом порядок, которому должны следовать организации, если они желают подать апелляцию.



Выводы по итогам главы

По окончании изучения этой главы вы должны:

- понимать различные типы подходов и моделей нормативно-правового регулирования, а также разницу между подходом и моделью, и быть в состоянии определить, какие модели и подходы используются в различных юрисдикциях;
- понимать источники нормативно-правового регулирования, включая первичное и вторичное законодательство, и знать, какие законодательные органы за него отвечают;

- понимать суть основных законодательных актов, таких, как Закон о борьбе с терроризмом в США; директив ЕС, таких как MiFID; и международные стандарты передовой практики, которые сформировали международные нормативно-правовые режимы;
- уметь описать функции регулирующих органов, в том числе, каким образом они выдают разрешения, устанавливают стандарты, осуществляют надзорную деятельность и мероприятия по правоприменению, а также понимать жизненно важное значение оценки риска для отрасли финансовых услуг и ее регулирующих органов, в том числе, методом «CAMEL В COM».
- понимать, какими полномочиями наделены регулирующие органы для осуществления надзорных функций и мониторинга деятельности организаций, а также правоприменения.

Глава 3

Комплаенс-менеджмент на практике



Глава 3

Комплаенс-менеджмент на практике



Цели главы

Задачи этой главы состоят в следующем:

- рассмотреть функции подразделения комплаенс-менеджмента, каких целей оно призвано достичь, а также каков наилучший способ организации его работы для достижения поставленных целей;
- выработать понимание конкретных функций и обязанностей комплаенс-менеджера, а также того, какие навыки необходимы ему для выполнения этой роли;
- выработать понимание роли Совета директоров в отношении комплаенс и разобраться, на ком фактически лежит ответственность за комплаенс;
- изучить основные комплаенс-мероприятия и процессы, которые входят в компетенцию комплаенс-функции;
- выработать понимание основных внутренних и внешних связей подразделения комплаенс-менеджмента.

Инструкции к модулю

Прочтите главу, чтобы получить общее представление

Прочтите главу повторно и сделайте свои собственные заметки

Попробуйте выполнить задания к главе и [ответить на вопросы](#) для самостоятельной проверки

Введение

Регулирующие органы постоянно подчеркивают тот факт, что именно Совет директоров и высшее руководство организации несут ответственность за комплаенс организации. В чем же тогда заключается функция комплаенс-менеджера, и как можно подчеркнуть реальное распределение ответственности за комплаенс? В этой главе мы рассмотрим роль подразделения комплаенс-менеджмента и комплаенс-менеджера – факторы, которые необходимо учитывать при разработке соответствующей системы комплаенс-менеджмента и ключевых комплаенс-процессов и процедур.

1. Функции подразделения комплаенс-менеджмента

1.1 Зачем организациям нужно подразделение комплаенс-менеджмента?

Спросите любого сотрудника подразделения комплаенс-менеджмента, и он скажет вам, что в его практике были случаи, когда его подразделение

называли «подразделением по зажиманию бизнеса» - может, в шутку, а может, после принятия какого-нибудь решения, которое разочаровало сотрудников, работающих в бизнес-подразделениях организации.

Но если таково всеобщее мнение, зачем же тогда организации вообще иметь подразделение комплаенс-менеджмента? Ответ прост: оно должно помогать организации добиваться соответствия требованиям нормативно-правового регулирования в ходе осуществления ее коммерческой деятельности, содействуя в выявлении рисков и реализации действий, которые защищают, а не повредят ее репутации, и помогут ей сохранить разрешение на ведение коммерческой деятельности. Если говорить более техническим языком, роль подразделения комплаенс-менеджмента – помочь бизнесу в управлении комплаенс-рискаами.



думать о

А в вашей организации подразделение комплаенс-менеджмента тоже воспринимается как «подразделение по зажиманию бизнеса»?



Определение комплаенс-риска

В контексте финансовых услуг комплаенс-риску можно дать следующее определение:

«риск юридических или нормативно-правовых санкций и финансового и репутационного ущерба, который организация может понести в результате несоблюдения законов, нормативно-правовых требований и других стандартов надлежащей практики».

К сожалению, помочь бизнесу в управлении комплаенс-рискаами может в некоторых случаях означать рекомендацию пойти в направлении, противоположном тому, который предпочли бы бизнес-подразделения, или акцентирование правила, которое препятствует осуществлению определенной деятельности или внедрению новой идеи. Это сильно усложняет задачи подразделения комплаенс-менеджмента, и члены команды должны быть готовы к периодической непопулярности среди коллег в интересах бизнеса в целом. Ключом к успеху является способность демонстрировать pragmatичность в принятии решений и стать общепризнанным балансиром, уравновешивающим потребности бизнеса с необходимостью соблюдения установленных правил. Также важно обладать развитыми навыками межличностного общения, которые помогут донести важную информацию наиболее конструктивным и эффективным способом.

Выполнить свои комплексные и сложные функции подразделение комплаенс-менеджмента сможет с помощью различных подходов и мероприятий, которые мы рассмотрим в этой главе

1.2 Как должно быть структурировано подразделение комплаенс-менеджмента?

На данном этапе важно отметить, что не всем организациям, предоставляющим финансовые услуги, требуется иметь подразделение комплаенс-менеджмента как таковое. Малым предприятиям может быть достаточно просто иметь ответственное лицо по управлению комплаенс-рисками организации. Количество необходимых ресурсов будет зависеть от размера организации, характера и сложности ее коммерческой деятельности.

Когда речь заходит о механизмах комплаенс-менеджмента в организации, нормативно-правовые органы становятся на удивление молчаливыми. И хотя в некоторых нормативных документах, например в MiFID, прямо излагается требование назначать комплаенс-менеджера, в них не дается никаких рекомендаций относительно требуемой структуры. Некоторые регулирующие органы высказывают общее требование, что механизмы комплаенс-менеджмента должны быть адекватными и эффективными с учетом характера осуществляющей коммерческой деятельности (и любых применимых нормативных требований).

Например, в Великобритании в Своде правил FCA по системам и механизмам контроля предусмотрено требование, чтобы организации назначали ответственное лицо для осуществления комплаенс-надзора. Это лицо, как правило, должно входить в состав высшего руководства. Упор во многом делается на формировании комплаенс-культуры в рамках всей организации, которая должна стимулироваться высшим руководством, а чтобы этого можно было эффективно достичь, все сотрудники должны нести ответственность за комплаенс.

Международные организации разработали ряд рекомендаций, касающихся организации комплаенс-менеджмента, но в целом в этой области ощущается нехватка четких руководящих принципов

1.2.1 Базельские стандарты управления комплаенс-рисками

Наиболее авторитетное и влиятельное руководство, касающееся управления комплаенс-рисками, было опубликовано Базельским комитетом по банковскому надзору (это тот самый комитет, который мы обсуждали еще в Главе 2, подраздел 3.3.1).

В апреле 2005 года Базельский комитет опубликовал высокоуровневый документ «Комплаенс и комплаенс функция в банках» (Compliance and Compliance Function in Banks), в котором были изложены принципы передовой практики в отношении управления комплаенс-рисками. И хотя этот документ напрямую адресован банкам, эти принципы имеют гораздо более широкое применение.

Стандарты, относящиеся непосредственно к организации подразделения комплаенс-менеджмента, можно кратко обобщить следующим образом:

- Подразделение комплаенс-менеджмента должно быть независимым. Чтобы этого добиться, подразделение:
 - должно иметь в организации официальный статус (то есть, должно быть отдельным структурным подразделением);
 - должно иметь в своем составе комплаенс-менеджера группы или главу подразделения комплаенс-менеджмента, ответственного за управление комплаенс-рисками.
 - нельзя ставить в положение, когда возникает потенциальный конфликт интересов. Поэтому важно, чтобы линии подотчетности и исполнение обязанностей не создавали такой конфликт. И хотя жестких правил, кому должен отчитываться комплаенс-менеджер и подразделение комплаенс-менеджмента, не существует, как правило, считается целесообразным, чтобы их линии подотчетности вели к генеральному директору или подразделениям управления рисков и контроля, а не к операционному руководству.
- Подразделение комплаенс-менеджмента должно иметь свободный доступ к информации и персоналу, необходимому для выполнения его обязанностей.
- Подразделение комплаенс-менеджмента должно иметь ресурсы, необходимые для эффективного выполнения его обязанностей.
- Сотрудники подразделения комплаенс-менеджмента должны обладать необходимой квалификацией, опытом и личными и профессиональными качествами, которые позволяют им выполнять свои специфические обязанности.
- Обязанности подразделения комплаенс-менеджмента заключаются в содействии высшему руководству в эффективном управлении комплаенс-рисками, с которыми сталкивается организация.
- Сфера компетенции и масштаб деятельности подразделения комплаенс-менеджмента должны подвергаться периодическим проверкам со стороны департамента внутреннего аудита.

Эти принципы внедрены на международном уровне в качестве надежной основы для функционирования любого подразделения комплаенс-менеджмента.

1.2.2 Подход к управлению комплаенс-риском

Сравнение риск-ориентированного подхода с циклическим подходом.

Как было ранее освещено в Главе 2, подраздел 4.1.3, при осуществлении надзорных функций регулирующие органы все больше стремятся применять риск-ориентированный подход вместо более традиционного циклического подхода. Подразделение комплаенс-менеджмента также может сделать свой выбор - принять ли ему подход к управлению комплаенс-рисками на основе оценки рисков или циклический подход.

Теперь давайте рассмотрим, что это означает на практике.

Риск-ориентированный подход - это подход, при котором усилия и ресурсы направляются в сферы наибольшего риска. Иногда его называют «пропорциональным» подходом, так как затраты и усилия на обеспечение соответствия нормативным требованиям распределяются пропорционально рискам. Отправной точкой является проведение оценки рисков (вспомните примеры методик «CAMEL-B-COM» и «ARROW», использующихся регулирующими органами, о которых мы говорили выше в Главе 2, подраздел 4.1.3), которая, в свою очередь, определяет объем ресурсов, необходимых для эффективного управления всеми ключевыми рисками.

Циклический подход предполагает необходимость осуществления периодического мониторинга всех сфер, в соответствии с регулярным циклом. И хотя в определении приоритетов может быть задействован элемент оценки рисков, чаще всего порядок, в котором осуществляется мониторинг этих сфер, определяется имеющимися ресурсами или конкурирующими обязательствами.

Давайте рассмотрим, как все это может сложиться на практике.



Пример: Осуществление надзорных функций на основе оценки рисков и на циклической основе

Ресурсы ограничены из-за напряженного периода отпусков и отсутствия по болезни нескольких сотрудников. Уже три-четыре дня только один сотрудник команды комплаенс-мониторинга выходит на работу.

Если используется циклический подход, в данной ситуации можно пересмотреть план, чтобы определить, какие из предстоящих видов деятельности по мониторингу могут быть выполнены одним человеком. Команда, отвечающая за обработку заявлений высшего руководства для утверждения регулирующим органом, считается самостоятельной. Все ее сотрудники очень опытны, и ни о каких проблемах сообщений не поступало, так что один человек должен быть в состоянии провести проверку в одиночку за три дня.

В среде, основанной на оценке рисков, отправной точкой станут риски, а не ресурсы. Основными рисками для бизнеса в праздничные периоды, с дополнительными осложнениями в виде отсутствий по болезни, является опасность не уложиться с исполнением основных регуляторно установленных нормативных обязательств в отведенные сроки. В среде, основанной на оценке рисков, более эффективным использованием времени может стать осуществление «конторского» мониторинга по документам на основе ключевых показателей эффективности позволяющего отслеживать соблюдение всех установленных сроков по ключевым нормативным обязательствам.

В тех случаях, когда регулирующий орган принимает риск-ориентированный подход к нормативно-правовому регулированию, важно, чтобы и подразделение комплаенс-менеджмента было структурировано соответствующим образом. Это означает, что необходимо провести

тщательную оценку для выявления комплаенс-рисков, с которыми сталкивается бизнес.

Доскональное знание бизнеса будет иметь важное значение для определения сфер, где, скорее всего, может возникнуть комплаенс-риски. Риски будут меняться с течением времени, поэтому оценку рисков необходимо будет постоянно обновлять. Для этого потребуется эффективный инструмент или методология оценки рисков.

Как правило, предпочтение отдается риск-ориентированному подходу, а не циклическому подходу, что обычно более экономично помогает бизнесу достигать его целей с точки зрения ресурсов и затрат. Поэтому, комплаенс-функция должна быть структурирована соответствующим образом.

Важно отметить, что в рамках риск-ориентированного подхода, может быть принято решение о том, что управление рядом специфических рисков требует циклической деятельности. Это вполне приемлемо при условии, что риски проходят регулярный пересмотр, и само по себе не означает, что не применяется риск-ориентированный подход.



Пример: Циклическая деятельность в рамках риск-ориентированного подхода

Организация определяет свой основной комплаенс-риск как мониторинг соблюдения ее удаленными советниками нормативно-правовых требований к ведению бизнеса. Подразделение комплаенс-менеджмента составляет программу ежемесячного мониторинга для отслеживания комплаенс в рядах своей группы советников.

При условии, что оценка рисков пересматривается регулярно, и ее результаты подтверждают, что риски, связанные с деятельностью советников, остаются приоритетными, такая циклическая активность остается оправданной.

1.2.3 Характеристики эффективного подразделения комплаенс-менеджмента

В предыдущих подразделах упоминался ряд характеристик сильной структуры и методов организации подразделения комплаенс-менеджмента, в том числе подчеркнута необходимость обеспечения независимости подразделения и принятия риск-ориентированного подхода. Есть и другие важные характеристики, которые помогут подразделению комплаенс-менеджмента установить хорошие отношения с бизнесом и наиболее эффективно выполнять свои обязанности:

- наличие прямого доступа к высшему руководству;
- полная доступность для бизнеса, чтобы поощрять ранние и частые консультации по мере возникновения проблем;
- инициативность, гарантирующая, что бизнес всегда в курсе последних изменений нормативно-правового характера и других событий, которые могут затронуть бизнес;

- бизнес-ориентированность и предоставление практических, индивидуально подобранных рекомендаций для удовлетворения потребностей бизнеса вместо простого технического объяснения правил;
- объяснение причин, лежащих в основе рекомендаций с тем, чтобы сотрудники понимали (и с большей готовностью принимали), почему даются определенные рекомендации.

2. Функции комплаенс-менеджера

2.1 Обязанности

Рассмотрев функции подразделения комплаенс-менеджмента, можем ли сказать, каковы функции комплаенс-менеджера? На комплаенс-менеджера возложена ответственность за руководство подразделением комплаенс-менеджмента для управления комплаенс-рисками. Комплаенс-менеджер должен помогать высшему руководству организации в обеспечении соблюдения организацией правил и принципов, установленных соответствующими регулирующими органами, и соблюдения ее сотрудниками тех внутренних политик и процедур, которые были разработаны для удовлетворения нормативных требований.

В некоторых странах существуют законы и правила, требующие от предприятий назначения комплаенс-менеджера, который будет следить за надежностью механизмов комплаенс-менеджмента в организации. Это свидетельствует о важности, которую регулирующие органы придают функциям и уровню ответственности, которые сотрудник получает вместе с должностью.



Пример: MiFID

Директива Европейского Союза о рынках финансовых инструментов (MiFID) требует, чтобы организации, подпадающие под действие директивы, назначали комплаенс-менеджеров, ответственных за работу подразделения комплаенс-менеджмента и за всю комплаенс-отчетность.

Стоит отметить, что обязанности комплаенс, изложенные в MiFID, строго следуют принципам, установленным Базельским комитетом, как это описано выше в подразделе 1.2.1.

Во многих странах для вступления в должность назначенное лицо должно пройти регистрацию в регулирующем органе.



Пример: Квалификация комплаенс-менеджера

В Дубае функция комплаенс-менеджера является Лицензируемой функцией и «Обязательной должностью», которая должна быть предусмотрена в организации и которую в любой момент времени должно занимать уполномоченное лицо.

В Великобритании FCA и PRA требуют, чтобы организации, занимающиеся обозначенными видами инвестиционного бизнеса, назначали компетентное лицо (директора или старшего менеджера), имеющее разрешение в рамках режима Сертификации высшего руководства (SM&CR), на осуществление контроля за комплаенс-функцией, и этот человек обязан отчитываться перед руководящим органом организации о выполнении своих обязанностей.

Режим Сертификации высшего руководства (SMCR)

Как освещалось в примере выше, в 2015 году FCA Великобритании объявила о новом режиме, который пришел на замену «Режиму уполномоченных лиц». Со дня вступления в силу 7 марта 2016 года, этот режим распространяется на банки, строительные общества, кредитные союзы, крупнейшие инвестиционные банки, которые также регулируются PRA, и филиалы иностранных банков, действующих в Великобритании, и ставит своей целью повышение уровня индивидуальной подотчетности в банковском секторе. Правила ведения бизнеса, о которых рассказывается ниже, вступили в силу 7 марта 2017 года также для банковского сектора.

Понятие SMCR охватывает три отдельные сферы.

Режим для старшего руководства: предназначен для наиболее высокопоставленных лиц организации и/или лиц, отвечающих за целые «области» или «отделы» в организации. Например, директор по управлению рисками (поскольку он отвечает за всю структуру управления рисками организации). Кроме того, например, управляющий директор по продажам, вероятно, также попадет в сферу охвата этого режима. Специфические требования зависят от самой организации и могут быть определены только после тщательного исследования, и часто во взаимодействии с FCA. В соответствии с этим режимом организации должны:

- обеспечить, чтобы каждый старший руководитель подписал Заявление об ответственности, определяющее сферы, за которые он несет личную подотчетность;
- разработать Карту ответственности организации, объединяющую все сферы ответственности;
- обеспечить, чтобы все старшие руководители до начала выполнения своих обязанностей получили предварительное одобрение регулирующих органов.

Выше вы могли заметить изменение подхода по сравнению с «Режимом уполномоченных лиц» --понятие личной подотчетности. В конечном итоге это означает, что если будут совершены серьезные ошибки, которые превысят

определенные пороги, данный руководитель лично может подвергнуться мерам правоприменения. Правительство также ввело «обязанность проявлять ответственность», а это означает, что старшие руководители должны предпринимать шаги, разумные для лица на этой должности, для предотвращения регуляторных нарушений. Это требование вошло в положения Закона о Банке Англии и Закона о финансовых услугах 2016 года.

Режим сертификации: субъектами этого режима являются лица, несущие существенные риски в организации. Другими словами, это относится к тем людям, которые имеют возможность причинить серьезный вред организации и/или ее клиентам, в силу характера своей повседневной деятельности. Примером могут служить консультанты по вопросам инвестиций, ипотеки и страхования.

Правила ведения бизнеса: эти правила распространяются на всех сотрудников организации, независимо от их прямых обязанностей и подотчетности, и независимо от ранга. На практике это означает, что все сотрудники попадают в сферу применения этих правил, кроме тех лиц, кто не работает в «регулируемых» отделах организации (например, секретарь-рессепшенист, официантка и кухарки, и т. д.). перечислим эти пять правил:

- 1) осуществлять свою деятельность добросовестно;
- 2) осуществлять свою деятельность с должным умением, тщательностью и усердием;
- 3) быть честным, работать с FCA, PRA и другими регулирующими органами в духе сотрудничества;
- 4) уделять должное внимание интересам клиентов и справедливо относиться к ним;
- 5) соблюдать надлежащие стандарты поведения на рынке.

В 2018 году планируется расширение режима SMCR на все организации, осуществляющие свою деятельность на основании разрешения по «Закону о финансовых услугах и рынках».

Вне зависимости от того, применяются ли к организации формальные требования о назначении комплаенс-менеджера или нет, на него возлагается критическая задача по обеспечению осознания организацией своей ответственности за комплаенс и поддержания организацией соответствующих механизмов в целях обеспечения комплаенс. Как правило, комплаенс-менеджер выполняет следующие обязанности:

- Предоставление консультаций и рекомендаций по правильному применению и интерпретации законов и нормативных актов (включая своды правил и внутренние политики организации), применимых к бизнесу.
- Введение комплаенс-политики и предоставление руководящих указаний по разработке и реализации внутренних политик и процедур, охватывающих регулируемые виды деятельности.
- Проведение обучения и обеспечение понимания руководством и персоналом применимых к бизнесу требований.

- Внедрение и поддержание программы комплаенс-мониторинга с целью обеспечения у руководства организации достаточной уверенности в том, что соответствующими бизнес-подразделениями осуществляется адекватное управление ключевыми нормативными рисками.
- Предоставление регулярных и точных сведений руководству, совету директоров и соответствующим комитетам совета директоров, например, Комитету по аудиту, в виде управленческой информации и/или отчетов для совета директоров, где поднимаются важные вопросы, обсуждаются нарушения и проблемы.
- Поддержание связи с другими департаментами, ответственными за контроль и управление рисками, например, департаментом внутреннего аудита и управления рисками, а также координация работы этих департаментов по вопросам комплаенс.
- Производство или надзор за производством документации для регулирующих органов.
- Оказание помощи высшему руководству в установлении и поддержании хороших отношений с регулирующими органами. Как правило, комплаенс-менеджер выступает в качестве основного лица, ответственного за контакты с регулирующими органами.
- Оказание помощи в развитии внутренней комплаенс-культуры посредством пропаганды преимуществ этического ведения бизнеса.

2.2 Навыки и качества

Точные функции комплаенс-менеджера будут варьироваться в зависимости от характера осуществляющей коммерческой деятельности организации. Тем не менее, существует ряд общих навыков и личных качеств, наличие которых ожидается от комплаенс-менеджера. В свете последних нормативных скандалов и кредитного кризиса, значительное внимание уделяется увеличению вклада комплаенс-менеджера в работу организации путем оказывания влияния на стратегию и процессы принятия решений советом директоров.

В целом от комплаенс-менеджера ожидается:

- наличие соответствующих **знаний** правовых и нормативных требований, касающихся организации;
- умение **применять знания** в практических ситуациях и быть прагматичным в выработке рекомендаций, а это значит, что наряду с наличием знания комплаенс-требований, комплаенс-менеджер должен также обладать хорошим знанием бизнеса с тем, чтобы быть в состоянии принимать взвешенные решения, чтобы соответствовать не только требованиям правил, но и потребностям бизнеса;
- умение **коммуницировать** на всех уровнях, а также напрямую с регулирующим органом, и быть в состоянии объяснить воздействие и последствия того или иного регламента на бизнес, как устно, так и в письменном виде (отметим, что плохие навыки в этой области окажут существенное влияние на степень эффективности выполнения комплаенс-менеджером его функций, и на то, как сотрудники организации будут относиться к комплаенс)
- умение **анализировать** информацию и **проводить расследование** ситуаций, для обеспечения создания соответствующих процедур и надлежащей проверки соблюдения установленных требований;

- умение **договариваться** с сотрудниками на всех уровнях и влиять на политику и принятие решений на самом высоком уровне, чтобы обеспечить отражение в ней комплаенс-требований;
- умение **управлять** командой или проектами, связанными с комплаенс;
- умение **устанавливать хорошие рабочие отношения** на всех уровнях, в том числе с высшим руководством, другими департаментами по управлению рисками, а также с регулирующим органом.

3. Функции совета директоров

3.1 Подотчетность за комплаенс

В первых двух разделах этой главы мы рассмотрели функции комплаенс-менеджера и команды подразделения комплаенс-менеджмента. Важно заметить, что ни в одном из этих разделов не было сделано даже намека на то, что за достижение комплаенс в организации отвечает комплаенс-менеджер. Скажем проще – это не его ответственность. Соблюдение нормативных требований и регламентов почти во всех странах мира является обязанностью руководящего органа организации – как правило, совета директоров. И хотя функции и задачи, которые необходимо выполнять для достижения нормативно-правового комплаенс, а также ответственность за разработку комплаенс-политик и процедур, могут быть делегированы комплаенс-менеджеру и его команде, подотчетность за соблюдение требований всегда возлагается на совет директоров, и только совет директоров будет привлекаться к ответственности регулирующим органом, если организация будет признана виновной в нарушении правил.

Таким образом, высшее руководство несет личную ответственность за комплаенс-менеджмент в своей организации.

3.2 Задавать тон - корпоративное управление и комплаенс

Возможно, вы слышали выражение «задавать тон сверху». Оно относится к культуре или стандартам, устанавливаемым советом директоров. В организациях, предоставляющих финансовые услуги, совет директоров отвечает за подачу примера и внедрение комплаенс-культуры. Этот процесс включает в себя ряд важных аспектов:

- принятие решений и действия в соответствии с нормативно правовыми требованиями, причем таким образом, чтобы другие сотрудники это видели;
- учреждение механизмов премирования, которые уделяют внимание положительному, этичному и продвигающему комплаенс поведению;
- серьезное отношение к комплаенс-обязанностям, получение и рассмотрение регулярных отчетов комплаенс-менеджера относительно степени комплаенс, достигнутой в организации, и
- принятие мер в случае обнаружения некомплаенс, будь то путем внесения изменений в протокол, стандарты или подходы с тем, чтобы добиться соблюдения правил, соглашаясь на выплату компенсаций, если клиентам был нанесен ущерб, либо предпринимая прямые действия в отношении лица, ответственного за нарушение политики

организации. Показывая, что некомплаенс допускаться не будет, совет директоров дает мощный посыл своим сотрудникам.

Клайв Адамсон, Директор департамента надзора FCA, в выступлении 2013 г. сделал следующее заявление:

«В вопросе задания правильного тона все сводится к построению культуры, в которой у каждого будет ощущение принадлежности к общей стратегии поведения и чувство ответственности за совершение правильных поступков просто потому, что это правильно. Речь идет о четком обозначении ценностей и переводе их в поведение. Задавать тон сверху может только генеральный директор и другие члены высшего руководства, которые обязаны не только сформулировать ключевые ценности организации, но и лично демонстрировать своими поступками, что они действительно делают то, о чем говорят».⁵

Все эти аспекты связаны с методом управления и руководства организацией. Они известны как корпоративное управление. Корпоративное управление в организации имеет жизненно важное значение для ее успеха. Ему можно дать следующее определение - система процессов, политик и принципов организации, которые направляют и контролируют методы управления и руководства организацией. Оно включает в себя регулирование отношений между различными заинтересованными сторонами в организации (например, советом директоров, сотрудниками, акционерами, клиентами и т.д.).

Эффективное корпоративное управление позволит организации достигать ее долгосрочных целей и быть успешной в своем деле. Для реализации этого существенно важно добиться соблюдения правил и дисциплины в отношении согласованных внутренних стандартов и протоколов на всех уровнях организации.

Начиная с 2001 года, корпоративное управление приобрело очень большое значение, и сбои в корпоративном управлении считаются важным фактором, в итоге внесшим значительный вклад в несостоятельность многих организаций, например, «Enron». В результате краха «Enron», в 2002 году правительство США приняло Закон Сарбейнса-Оксли, чтобы восстановить общественное доверие к методам управления организациями (см. Главу 2, подраздел 3.1.).

Дальнейшие изменения в кодексы и правила корпоративного управления были введены достаточно недавно, в результате влияния кредитного кризиса, например, в Великобритании Совет по финансовой отчетности провел обновление предыдущей версии Объединенного свода правил (Combined Code) путем его замены на новый великобританский Кодекс корпоративного управления (UK Corporate Governance Code) в 2010 году, а в 2012, в 2014 и в 2016 годах в него были внесены дополнительные изменения.

5. «Важность построения культуры, определяющей поведение организации на рынке, и как FCA будет их оценивать» ('The importance of culture in driving behaviours of firms and how the FCA will assess this') Речь Клайва Адамсона, главы департамента надзора FCA (Speech by, Clive Adamson, Head of Supervision, FCA). 19.04.13 [только на английском языке].

3.3 Важность надлежащего поведения

Поддержать надлежащее поведение в организации помогут сильное лидерство и руководство. Совет директоров должен обеспечить достаточную функциональность структур и уровней управления, которая позволит иметь возможность осуществлять постоянный мониторинг и контроль рисков, связанных с поведением, по всей организации; во многих случаях даже назначаются комитеты по контролю этики, поведения и пригодности продуктов. Кроме того, некоторые организации создают межфункциональные комитеты высшего руководства, в задачи которых входит разработка и контроль реализации кодексов поведения, политик и процедур, которые применяются по всей структуре организации.

Помимо вышеперечисленного значительности фактору надлежащего поведения можно добавить путем четкого распределения и проговаривания рисков, а также ролей и обязанностей по обеспечению комплаенс в рамках должностных инструкций каждого сотрудника. Если функции и обязанности сотрудника предусматривают подотчетность за обеспечение комплаенс в вопросах поведения, значит человек, занимающий эту должность, несет ответственность за управление рисками, связанные с поведением. Постоянное напоминание об ответственности в этой связи приобретает все большее значение, как для организаций так и для регулирующих органов.

Управление рисками, связанными с ненадлежащим поведением, должно быть эффективным. Сегодня организации внедряют все больше инициатив, специально разработанных для укрепления процессов и механизмов контроля рисков, связанных с поведением, и рассматривают его в качестве одного из основных видов риска. Реализация таких мероприятий представляет собой значительные затраты времени и ресурсов по всей отрасли в целом.

4. Основные виды деятельности и процедуры комплаенс-функции

Выполняя свою роль в процессе смягчения комплаенс-рисков, комплаенс-менеджер и подразделение комплаенс-менеджмента будут выполнять целый ряд мероприятий. В этом разделе мы рассмотрим ключевые услуги и виды деятельности, осуществляемые этим подразделением, а также основные процессы и процедуры, требующие надзора со стороны комплаенс-функции. Виды деятельности, перечисленные ниже, основаны на принципах, изложенных в документе Базельского комитета «Комплаенс и подразделение комплаенс-менеджмента в банках», который уже упоминался выше, в подразделе 1.2.1.

4.1 Основные виды деятельности комплаенс-функции

4.1.1 Предоставление рекомендаций

Подразделение комплаенс-менеджмента отвечает за предоставление сотрудникам и высшему руководству рекомендаций по темам, связанным с комплаенс. От подразделения ожидается проявление инициативы и предоставление своевременных предупреждений о возникающих проблемах.

4.1.2 Выработка и распространение комплаенс-политики и рекомендаций

Как правило, комплаенс-менеджер отвечает за разработку комплаенс-политики и предоставление рекомендаций для бизнеса. Перед внедрением политики по вопросам, касающихся стратегических интересов, необходимо провести соответствующие переговоры с высшим руководством.



Пример: Внедрение комплаенс-политики

Регулирующий орган объявил об изменениях, которые принципиально влияют на каналы реализации продуктов организации. Комплаенс-менеджеру не следует определять политику на основе его собственных взглядов на этот вопрос, без предварительного согласования нового подхода с высшим руководством организации и главами затрагиваемых департаментов.

Изменения такого характера могут повлиять на долгосрочные планы организации и объемы бизнеса, поэтому важно, чтобы комплаенс-политика отвечала и потребностям бизнеса, и требованиям регулятора.

После разработки комплаенс-политику потребуется довести до сведения всех сотрудников. Это можно сделать множеством различных способов: например, путем создания Руководства по комплаенс-менеджменту (см. ниже), путем проведения тренингов, брифингов и рассылки сообщений внутри организации.

4.1.3 Обучение и развитие

Подразделение комплаенс-менеджмента должно оказывать помощь высшему руководству:

- в проведении обучения персонала по вопросам комплаенс-менеджмента;
- в поддержании осведомленности персонала о нормативных изменениях;
- выступая в качестве департамента для связи по комплаенс-запросам;
- в создании письменных рекомендаций по надлежащему применению нормативных требований. Это можно сделать с помощью такого документа, как «Руководство по комплаенс-менеджменту».

4.1.4 Оценка рисков

Подразделение комплаенс-менеджмента должно выявлять, регистрировать и оценивать комплаенс-риски, связанные с ведением бизнеса и деятельностью организации, и предоставлять соответствующие ресурсы для контроля этих рисков, например, посредством участия в заседаниях соответствующих комитетов и ведения эффективного мониторинга.

Подразделению также следует рассмотреть способы измерения комплаенс-рисков, например, путем установки соответствующих показателей эффективности и использования технологий для измерения и мониторинга

эффективности в выявленных областях, например, в отношении жалоб клиентов, необычной торговли или платежей.

4.1.5 Комплаенс-мониторинг

В соответствии с проведенной оценкой риска, подразделение комплаенс-менеджмента должно регулярно и на стандартной основе следить за комплаенс в ключевых сферах риска. Результаты должны представляться руководителям подразделений или высшему руководству организации, в соответствии с обычной процедурой внутренней отчетности.

Комплаенс-менеджер должен регулярно сообщать о результатах мониторинга совету директоров или высшему руководству, подчеркивая любые изменения и принятые меры для исправления положения.

4.1.6 Внутренние и внешние связи

Подразделение комплаенс-менеджмента должно поддерживать связь с другими соответствующими подразделениями, занимающимися внутренними рисками и контролем, например, департаментом внутреннего аудита или юридическим департаментом. Подразделению следует также установить эффективные отношения с регулирующими органами, органами, вводящими стандарты, и другими внешними экспертами, по мере необходимости. Эти отношения рассматриваются в разделе 5.

4.1.7 План работы комплаенс-функции

Подразделение комплаенс-менеджмента должно осуществлять свою деятельность в соответствии с официальным планом, который должен быть основан на оценке рисков и подвергаться надзору со стороны совета директоров или высшего руководства. План должен обновляться ежегодно, однако, также должен проходить регулярные проверки.

4.2 Основные процессы и процедуры

Как мы уже рассматривали выше, комплаенс-менеджер отвечает за внедрение внутренней политики и доведение требований до сведения персонала организации. Это можно сделать с помощью различных средств, включая брифинги, презентации на совещаниях, тренинги – очные или компьютерные - информационные бюллетени и другие уведомления. Во многих организациях, однако, наиболее важным документом, выпускаемым подразделением комплаенс-менеджмента, является «Руководство по комплаенс-менеджменту». Его структура варьируется в зависимости от организации. Некоторые организации описывают в Руководстве все процессы, связанные с комплаенс-менеджментом. Другие ограничивают текст данного Руководства описанием внутренних вопросов комплаенс, непосредственно затрагивающих персонал, причем процедуры, непосредственно соприкасающиеся с клиентами, излагаются в Руководстве по оперативным процедурам. Какой бы подход ни был принят, существует ряд внутренних комплаенс-процессов, которые вы найдете в любом Руководстве по комплаенс-менеджменту, и по которым подразделение комплаенс-менеджмента будет отслеживать комплаенс-статус организаций.

4.2.1 Требования «соответствия и пригодности»

В этом разделе должны быть изложены стандарты честности и добросовестности, которым должно на постоянной основе соответствовать все высшее руководство и некоторые сотрудники, взаимодействующие с клиентами. Непосредственно в вашей юрисдикции могут действовать требования «соответствия и пригодности» в отношении высшего руководства, которые подлежат ежегодному пересмотру, и это тот вид деятельности, которым многие подразделения комплаенс-менеджмента занимаются на регулярной основе. В этом разделе должно также излагаться подробное описание ожиданий в отношении новых сотрудников, в том числе, обязательное наличие у них рекомендаций.

Так как требования «соответствия и пригодности» продолжают применяться к сотрудникам на протяжении всего периода работы, об определенных событиях необходимо сообщать комплаенс-менеджеру или в отдел кадров (HR), а именно:

- о признании виновным в совершении уголовного преступления;
- о постановлении суда, например, в связи с неуплатой долгов;
- о банкротстве или ином объявлении неплатежеспособности.

4.2.2 Конфиденциальность клиентов

В этом разделе описываются процедуры и стандарты для предотвращения незаконного разглашения сведений о клиентах. В большинстве стран уже давно проработаны общие законодательные обязательства по сохранению конфиденциальности между банкиром и клиентом. Те же принципы применяются к отношениям с клиентами, приобретающими иные финансовые услуги. Это касается всех отношений с клиентами (включая телефонные разговоры и очные встречи), а не только их данных.

4.2.3 Защита данных

В большинстве стран имеются те или иные формы нормативных требований, касающихся защиты персональных данных, т.е. данных, хранящихся в организованной системе хранения документов (вне зависимости от того, в каком формате они хранятся, в бумажном или в электронном) и методов их хранения и разглашения. Технологический прогресс и легкость, с которой данные сегодня можно хранить и переносить, например, с помощью ноутбука или портативного устройства\смартфона, а также цепочка громких случаев, когда были потеряны некоторые важные данные, увеличили беспокойство регулирующих органов по поводу информационной безопасности. И хотя в некоторых организациях могут иметься специализированные службы информационной безопасности, под чью компетенцию подпадают эти вопросы, политика защиты информации часто входит в компетенцию комплаенс.



Пример: Защита данных в Европе

Защита данных в Европе регулируется очень строго, подпадая под действие статьи 8 Европейской конвенции по правам человека. Для дальнейшего согласования систем нормативно-правового регулирования государств-участников в этой сфере была введена Директива ЕС о защите личных данных, и государства-участники должны были включить ее требования в национальное законодательство к 1998 году.

В разделе 3.3.5 главы 2 описывается новый Генеральный регламент о защите персональных данных

4.2.4 Ведение записей

Подробные процедуры хранения и уничтожения записей (документации), как правило, описываются в составе Руководства по комплаенс-менеджменту. Регулирующие органы имеют право устанавливать требования к минимальной продолжительности хранения документов. Например, записи о соответствии клиента программе трансфера пенсий подлежат бессрочному хранению. Могут существовать и другие нормативные требования, например, связанные с налоговой или бухгалтерской отчетностью, хотя и следует отметить, что эти требования вполне могут подпадать под сферу ответственности финансового отдела.

4.2.5 Требования по борьбе с отмыванием денег (ПОД) и борьбы с мошенничеством

Отмывание денег - это процесс, в ходе которого преступники перемещают, скрывают и узаконивают свои доходы от преступной деятельности. Отмывание денег происходит каждый раз, когда заключается сделка или формируются взаимоотношения, предметом которых является любая форма собственности, которая представляет собой доходы от преступной деятельности.



Пример: Отмывание денег

Сотрудник крадет крупную сумму наличных денег у своего работодателя, и его на этом не ловят. Если он внесет крупный вклад на свой банковский счет, у его банка могут появиться подозрения по поводу такого необычно крупного депозита.

Поэтому для того, чтобы избежать подозрений или обнаружения, а также скрыть преступное происхождение средств, он может просто использовать наличные для покупки чего-нибудь, а затем перепродать эти товары на законном рынке, чтобы вернуть деньги. Это и есть отмывание денег. Таким образом, он может сохранить и даже получить выгоду со своих доходов от преступной деятельности. Если преступник покупает и продает товары много раз, полиции становится очень трудно проследить, откуда преступник получил деньги изначально.

Очень часто именно подразделению комплаенс-менеджмента поручается задача поддержания работоспособности процедур борьбы с отмыванием

денег и мониторингом деятельности, направленной на их обход, для выявления потенциально подозрительных случаев для направления их в соответствующие органы. Все сотрудники должны иметь представление о мероприятиях борьбы с отмыванием денег и борьбы с мошенничеством, и часто команда подразделения комплаенс-менеджмента также регулярно занимается проведением обучения по этим процедурам и по вопросам личной ответственности сотрудников, вытекающей из них.

4.2.6 Требования по обучению и компетентности (T&C)

Подразделение комплаенс-менеджмента несет ответственность за предоставление надлежащего обучения по вопросам комплаенс-менеджмента. Сюда входит обучение по новым процедурам, а также по обязательным требованиям, например, по борьбе с отмыванием денег, о которой говорилось выше. Часто к лицам, проходящим обучение формально, и к лицам, на которых распространяются требования по обучению и компетентности, применяются различные требования. В Руководстве по комплаенс-менеджменту должны быть изложены стандарты, соответствие которым ожидается на различных уровнях, а также важные требования к документации, которая должна свидетельствовать о компетентности при осуществлении деятельности. Режим сертификации высшего руководства (SM&CR), упомянутый выше в подразделе 2.1, требует обязательного ведения всех записей и документации по всему высшему руководству, на которое распространяется этот режим, чтобы организация могла в любой момент доказать соблюдение его требований.

Основные этапы, когда может здаться речь о требованиях по обучению и компетентности:

- найм сотрудников (например, процедуры проверки рекомендаций, базовых квалификаций, карьерной истории);
- вводное обучение;
- достижение компетентности;
- поддержание компетентности;
- надзор.

4.2.7 Конфликты интересов

На персонал и руководство возложена обязанность избегать конфликтов интересов. Конфликт интересов можно описать как ситуацию, когда у человека возникают конкурирующие интересы или лояльность к стороннему лицу; часто это личные интересы, которые могут повлиять на выполнение сотрудником его функций и обязанностей, а также на принимаемые им решения.



Пример: Тесная связь с другой организацией

Организация «А» желает подписать соглашение о партнерстве с организацией «Д». Эта сделка, скорее всего, приведет к выплате крупных премий в конце года всему высшему руководству обеих организаций, если она будет успешно реализована.

В соответствии с политикой организации по предотвращению конфликтов интересов, директор по продажам и маркетингу организации «А» сообщает информацию, что ее брат является финансовым директором организации «Д». Это рассматривается как потенциальный конфликт интересов, так как у директора по продажам и маркетингу имеется интерес как в благосостоянии организации «А», так и в благосостоянии своего брата, и этот конфликт может помешать ей проявить полную объективность по отношению к сделке.

Потребуются процедуры, которые должны будут гарантировать надлежащее урегулирование конфликтов интересов в случае их возникновения. Вот примеры процедур урегулирования конфликтов интересов:

- Процедуры, регулирующие получение подарков и знаков гостеприимства, которые должны обеспечить принятие решений на основе надлежащей коммерческой оценки, а не на основе обещаний дорогих подарков и развлечений;
- Надлежащий процесс закупок и проведения тендеров для отбора крупных поставщиков;
- Процедуры раскрытия информации об интересах в крупных контрактах.



задача

Прочтите раздел 1 «Перспективы рисков» Бизнес-плана FCA Великобритании,⁶ чтобы понять, какой акцент этот регулятор делает на правильные процессы управления конфликтами интересов.

4.2.8 Злоупотребления на фондовом рынке

Злоупотребления на рынке - это термин, который используется для описания различных типов поведения, целью которого является искажение рынка посредством недобросовестных практик с целью повышения (или снижения) цен на акции до ненормального или искусственного уровня. В этом разделе Руководства по комплаенс-менеджменту необходимо описать процедуры, которые внедрены во избежание искажения рынка, например, процедуры контроля потоков ценообразующей конфиденциальной информации, которая, при ее публикации или утечке имеет большие шансы существенно повлиять на цену акций организации.

6. http://fca.org.uk/static/channel-page/business-plan/business-plan-2015-16.html?utm_source=businessplan2015&utm_medium=businessplan2015&utm_campaign=businessplan2015#c3 [только на английском языке].



Пример: Утечка внутренней информации

Сотрудник работает на фармацевтическую компанию, акции которой котируются на фондовой бирже. Компания проводит заключительную стадию тестирования нового препарата против артрита, которое, как ожидается, выйдет на рынок в ближайшие несколько месяцев.

Сотрудник является членом команды разработки продукта, работа которой строго конфиденциальна и не может обсуждаться с кем-либо за пределами команды. В команде царит большое оживление, так как результаты тестов на сегодняшний день показывают, что новый препарат будет гораздо более эффективен, по сравнению с существующими аналогами. Все считают, что при выходе этой новости цена акций «взлетит до небес». Сотрудник советует своим друзьям купить акции компании своего работодателя как можно скорее, так как в скором времени в новостях выйдет отличное объявление.

Использование конфиденциальной ценообразующей информации таким образом - это преступление.

4.2.9 Процедуры торговли с личных лицевых счетов (ЛС)

Ограничения и механизмы контроля, связанные с торговлей с личных лицевых счетов, (т.е. со сделками, осуществляемыми для личной выгоды сотрудников, такими как продажа или покупка акций, владельцем которых станет сотрудник или его доверенное лицо), являются важными механизмами контроля в предотвращении инсайдерских сделок. Сотрудники и высшее руководство организации, как правило, должны обращаться к подразделению комплаенс-менеджмента и высшему руководству за утверждением всех сделок, осуществляемых для себя или своих близких родственников. Соответствующие процедуры описываются в Руководстве по комплаенс-менеджменту. Утверждение не будет предоставлено, если, например, у сотрудника имеется внутренняя информация в отношении предлагаемой сделки.

4.2.10 Подача отчетов о проблемах и комплаенс-нарушениях

Важно, чтобы сотрудники понимали, как подавать отчеты или эскалировать проблемы или комплаенс-нарушения. За исключением ситуации, когда подается сообщение о фактах незаконной деятельности, (см. раздел 4.2.11 ниже) персоналу, как правило, не рекомендуется напрямую связываться с регулирующим органом, так как все связи с регулирующим органом должны контролироваться и направляться через комплаенс-менеджера, как уже было сказано. Данная процедура также должна четко регламентировать метод регистрации нарушений.

4.2.11 Процедуры сообщения о фактах незаконной деятельности



Определение процедуры «сообщения о фактах незаконной деятельности»

Сообщение о фактах незаконной деятельности является актом оповещения органов власти (включая регулирующие органы) о потенциальных нарушениях, например, о мошенничестве, коррупции или других аналогичных преступлениях. Иногда эти действия называют «поднять голос за правду» (speak up).

В большинстве стран регулирующие органы стремятся обеспечить правильную эскалацию и невозможность скрытия проблем высшим руководством. Организации обязаны уведомить сотрудников о методах эскалации проблем внутри самой организации. Если вопрос не был воспринят всерьез, сотрудники должны быть уведомлены о необходимости «сообщать о фактах незаконной деятельности», т.е. сообщать о проблеме непосредственно регулирующему органу или соответствующему государственному органу. Сотрудники, сообщающие о фактах незаконной деятельности, законодательно защищены в соответствии с «Законом о раскрытии информации в интересах общественности 1998 года» в Великобритании и «Законом Додда-Франка 2010 года» в США. «Закон Додда-Франка 2010 года» также предусматривает вознаграждение и повышенную защиту информирующих лиц, чтобы поощрять частные лица сообщать о нарушениях в их организациях.

Приведенный выше перечень комплаенс-процессов не является исчерпывающим, но дает некоторое представление о широте охвата предметов и видов деятельности, которыми, как правило, занимается подразделение комплаенс-менеджмента. Приведем примеры других сфер, требующих внимания подразделения комплаенс-менеджмента, а зачастую, куда больше, чем просто внимания:

- утверждение рекламных объявлений и других акций по продвижению финансовых продуктов;
- процедуры политики «Знай своего клиента» (ЗСК) или процедуры надлежащей предварительной проверки клиентов;
- классификация клиентов;
- правила ведения бизнеса;
- процедуры работы с клиентскими активами;
- запись телефонных переговоров;
- процедуры обработки жалоб;
- работа отдела расчётов и других подразделений бэк-офиса.

4.2.12 Требования FCA по направлению сообщений о фактах незаконной деятельности

Начиная с 2015 года, FCA требует от организаций наличия конкретных процедур по сообщению о фактах незаконной деятельности, включая наличие специального сотрудника, осуществляющего функции надзора за осуществлением процедур по направлению сообщений о подозрительной деятельности. Кроме того, все сотрудники должны быть ознакомлены с

процедурами направления СПД, в том числе знать о возможности прямого сообщения в FCA о любых проблемах, вызывающих опасения.

5. Ключевые взаимосвязи комплаенс-функции

Работа подразделения комплаенс-менеджмента предусматривает взаимодействие практически со всеми другими бизнес-подразделениями. Таким образом, для достижения целей нормативно-правового регулирования комплаенс-менеджеру крайне важно наладить и поддерживать ключевые взаимосвязи в организации. Не следует недооценивать преимущества этих отношений не только для подразделения комплаенс-менеджмента и его эффективности, но и для самой организации, так как на самом деле они являются ключом к созданию сильной комплаенс-культуры и взаимного уважения.

Существуют также важные отношения, которые комплаенс-менеджеру требуется поддерживать вне организации - с теми, кто оказывает услуги организации или отвечает за надзор и нормативно-правовое регулирование деятельности организации.

Следует помнить, однако, что в то время как развитие и поддержание хороших рабочих отношений имеет важное значение, тем не менее, важно, чтобы подразделение комплаенс-менеджмента сохраняло свою независимость, чтобы оно могло объективно выполнять свои обязанности.

5.1 Внутренние взаимосвязи

Подразделение комплаенс-менеджмента поддерживает следующие важные взаимосвязи внутри организации:

- с высшим руководством (в том числе, комплаенс-менеджер должен иметь прямую связь с советом директоров);
- с непосредственными руководителями всех подразделений (в особенности с подразделениями по продажам, новым продуктам, маркетингу и обслуживанию)
- с другими подразделениями, обеспечивающими защиту организации (см. пп. 5.1.1 ниже)
- с командами департаментов кадровых ресурсов и обучения
- с менеджерами проектов (в том числе, по внедрению новых или измененных услуг, систем или продуктов)
- с другими зарегистрированными или утвержденными/контролируемыми лицами внутри организации.

5.1.1 Взаимосвязь с другими подразделениями, обеспечивающими защиту организации

Несмотря на то, что повседневная деятельность предусматривает контакты со всеми частями бизнеса, особенно стоит отметить связь между работой подразделения комплаенс-менеджмента и других подразделений, обеспечивающих защиту организации, таких как Управление внутреннего аудита, Департамент управления рисками и юридический отдел. Все эти подразделения дополняют обязанности друг друга для надлежащего управления нормативно-правовыми рисками.

Очень важно, чтобы команда комплаенс-функции работала вместе с этими другими подразделениями, обеспечивающими защиту организации, чтобы избежать дублирования усилий, обеспечить обмен информацией и наилучшим образом использовать ресурсы, минимизировать затраты и максимально увеличить выгоду, которую производят эти некоммерческие подразделения бэк-офиса. Все больше организаций ищет возможности для улучшения интеграции своих подразделений, обеспечивающих защиту организации, чтобы максимально увеличить ценность, которую производят эти команды.

Внутренний аудит

Управление внутреннего аудита обычно несет ответственность за оценку целесообразности и эффективности организационных систем и механизмов контроля. И хотя независимость внутреннего аудита необходимо сохранить, деятельность по комплаенс-мониторингу можно использовать в качестве триггеров для проверки со стороны управления внутреннего аудита и наоборот.



Пример: Работа с жалобами клиентов

Внутренний аудит проводит проверку по новому продукту и выявляет, что от клиентов поступил ряд жалоб по поводу печатных материалов, которые распространялись о продукте.

Управление внутреннего аудита передает эту информацию подразделению комплаенс-менеджмента, на основании чего оно проводит проверку всех маркетинговых материалов, которые подготавливались для запуска этого продукта, чтобы предотвратить появление аналогичных проблем в дальнейшем. Команда также проверяет процесс получения разрешения на публикацию материала, а также полноту соблюдения этого процесса.

Юридический отдел

Работа юридического отдела сосредоточена на управлении юридическими рисками предприятия, по результатам анализа: отношений с другими сторонами, в том числе, с клиентами; правовой основы и структуры организации; а также законов, которые должна соблюдать организация. Следовательно, между работой этого отдела и работой подразделения комплаенс-менеджмента может наблюдаться существенное перекрытие.

Управление рисками

Департаменты управления рисками стремятся выявить риски и согласовать планы смягчения рисков, которые окружают организацию, на основании аппетита организации к риску. Аппетит организации к риску - это документированное заявление о том, какой объем риска организация готова принять на себя для достижения своих целей. Как только порог аппетита к риску будет превышен, должны вступить в действие механизмы бизнес-контроля, которые вернут уровень подверженности риску в рамки

допустимого диапазона. Опять же, здесь существует значительный потенциал дублирования работы комплаенс-функции по управлению нормативными и репутационными рисками.

Другие подразделения, обеспечивающие защиту организации и контроль

Ниже перечислены другие распространенные подразделения контроля и сотрудники, с которыми комплаенс-менеджеру следует поддерживать контакт на инициативной основе для координации работы, обмена информацией и оказания помощи по мере возникновения особых вопросов:

- менеджеры по защите данных;
- служба ИТ-контроля;
- менеджеры по технике безопасности, охране труда и здоровья;
- департаменты непрерывности бизнеса и восстановления работоспособности;
- Секретарь организации.

5.2 Внешние взаимосвязи

Подразделение комплаенс-менеджмента также поддерживает важные внешние связи со следующими лицами или организациями:

- регулирующие органы тех юрисдикций, в которых организация осуществляет деятельность
- группы расследования финансовых преступлений
- полиция и таможня
- адвокаты или внешние юрисконсульты
- аудиторы
- комплаенс-ассоциации.

Вполне вероятно, что поддержанием всех этих отношений будет заниматься преимущественно сам комплаенс-менеджер.

5.2.1 Отношения с регулирующим органом (органами)

Правильные отношения между организацией и регулирующими органами поддерживать очень важно. В отсутствие стабильных и открытых отношений могут возникнуть недоразумения (которые в лучшем случае повлекут за собой дополнительную работу для организации, а в худшем случае могут привести к правоприменительным санкциям) и не будет завоевано доверие, которое содействует двусторонней передаче информации. Метод управления этими отношениями также может сформировать у регулирующего органа мнение об отношении организации к комплаенс-менеджменту, а также о ее поведении и комплаенс-культуре.

Регулирующий орган должен быть убежден, что организация искренне желает достичь комплаенс, и что это желание выражает не только команда комплаенс-функции, но и высшее руководство и сотрудники всей организации.

Свидетельством здоровой комплаенс-культуры обычно является открытость общения с регулирующим органом.

Следует также помнить, что жизненно важные обязанности комплаенс-менеджера при общении с регулирующим органом заключаются в:

- a. обеспечении взаимодействия организации с ее регулирующим органом в духе открытости и сотрудничества;
- b. быстром информировании регулирующего органа о любых фактах относительно организации, о которых регулирующий орган правомочно ожидает узнавать;
- c. сохранении своей независимости и поддержания такого мнения о себе у регулирующего органа



думать о

В каком месте своего Руководства FCA Великобритании излагает требование проявлять открытость и сотрудничать с регулирующим органом?

5.3 Преимущества управления ключевыми отношениями

Преимущества инициативного управления внутренними и внешними отношениями состоят в следующем:

- Хорошие рабочие отношения между подразделением комплаенс-менеджмента и другими подразделениями повышают эффективность общения и могут значительно помочь в создании хорошей репутации и доступности подразделения.
- Хорошие отношения поощряют развитие доверия, и о важных вопросах подразделению комплаенс-менеджмента будут сообщать быстро и оперативно.
- Регулярные контакты с другими подразделениями помогут подразделению комплаенс-менеджмента постоянно «быть в курсе» бизнес-планов и проектов, что позволит ему предоставлять актуальные и своевременные консультации по вопросам нормативно-правового регулирования в их отношении.
- Это помогает сделать комплаенс-менеджера центральной фигурой для всех внутренних и внешних контактов нормативного и комплаенс-характера. Это обеспечивает согласованный подход к контактам и позволяет избежать недоразумений.
- Это развивает и усиливает способность комплаенс-менеджера и всего подразделения комплаенс-менеджмента вызывать доверие, поскольку он приносит реальные выгоды для организации.



Пример

Организация должна обеспечить наличие сегодня и непрерывное поддержание во все времена компетентности своего персонала, подпадающего под регулирование, в соответствии с требованиями «соответствия и пригодности» и «обучения и компетентности». С практической точки зрения, это требует наличия соответствующих систем, позволяющих контролировать в результаты работы и профессионального развития отдельных сотрудников.

Это, в свою очередь, потребует учебных ресурсов предоставления отпусков персоналу для посещения курсов подготовки в рамках их профессионального развития. Поэтому важно, чтобы команда подразделения комплаенс-менеджмента договорилась с департаментом кадровых ресурсов о соответствующих условиях для своих сотрудников, чтобы гарантировать выполнение всех правил.



Выводы по итогам главы

По окончании изучения этой главы вы должны:

- понимать, почему организациям необходимо подразделение комплаенс-менеджмента, его внимание к смягчению комплаенс-рисков и метод его структурирования для достижения этой цели с учетом опубликованных международных стандартов передовой практики;
- быть в состоянии объяснить обязанности комплаенс-менеджера по предоставлению рекомендаций совету директоров, поддержанию актуальности собственных знаний о законах и нормативных актах, а также по содействию в развитии комплаенс-культуры в организации;
- понимать, какие знания и навыки должен иметь и развивать комплаенс-менеджер
- понимать, что ответственность за комплаенс в организации возложена именно на совет директоров, а также понимать, что эта ответственность является частью более широкой системы корпоративного управления;
- знать основные виды деятельности комплаенс-функции и процессы, которые входят в компетенцию комплаенс, включая:
 - предоставление рекомендаций;
 - разработку и распространение политики и руководства;
 - образование и обучение персонала;
 - проведение оценки рисков;
 - комплаенс-мониторинг;
 - поддержание внутренних и внешних связей.
- быть в состоянии объяснить, что входит в состав Руководства по комплаенс-менеджменту, и почему;

- понимать, какие ключевые взаимосвязи должно поддерживать подразделение комплаенс-менеджмента, и каковы преимущества укрепления этих связей, в частности, почему поддержание прочных отношений с регулирующим органом имеет неизмеримо важное значение; а также
- понимать, каким образом подразделение комплаенс-менеджмента может работать совместно с другими подразделениями, обеспечивающими защиту организации, для повышения эффективности и результативности работы всех сторон

Глава 4

Другие важные вопросы комплаенс-менеджмента



Глава 4

Другие важные вопросы комплаенс-менеджмента



Цели главы

Задачи этой главы состоят в следующем:

- выработать понимание более широких вопросов комплаенс-менеджмента;
- объяснить, что подразумевается под отмыванием денег и другими финансовыми преступлениями;
- объяснить, что подразумевается под злоупотреблениями на фондовом рынке, и каковы ожидания регулирующего органа в этом отношении;
- осветить важность управления рисками;
- рассмотреть вопросы правоприменения.

Инструкции к модулю

Прочтите главу, чтобы получить общее представление

Прочтите главу повторно и сделайте свои собственные заметки

Попробуйте выполнить задания к главе и [ответить на вопросы](#) для самостоятельной проверки

Введение

Несмотря на значительные усилия в сфере противодействия отмыванию денег в последние годы, это явление продолжает оставаться постоянной угрозой. Вследствие появления новых рисков, связанных с организованной преступностью, дистанционным банковским обслуживанием и финансированием терроризма, отмывание денег сохраняет свое место в верхних строчках повестки дня регулирующих органов

1. Противодействие легализации доходов, полученных преступным путём/ Противодействие отмыванию денег (ПОД)

1.1 Что такое «отмывание денег»?



Определение

Отмывание денег - это процесс, в ходе которого преступники перемещают, скрывают и узаконивают свои доходы от преступной деятельности.

Отмывание денег происходит всякий раз, когда осуществляется операция или формируются взаимоотношения, предметом которых является любая форма собственности, представляющая собой доходы от преступной деятельности.

1.2 Цель процесса отмывания денег

Основные цели процесса отмывания денег:

- замаскировать преступное происхождение имущества (т.е., создать впечатление, что имущество происходит из законного источника)
- избежать обнаружения правоохранительными органами (т.е. разорвать доказательную цепочку между преступником и имуществом)
- сохранить контроль над имуществом (т.е. скрыть/дистанцироваться от полученного преступным путем имущества, но по-прежнему сохранить контроль над ним)
- извлечь пользу от доходов от преступной деятельности (например, потратить эти доходы на предметы роскоши и услуги).

Главной целью этих действий является безопасное использование доходов от преступной деятельности, создавая впечатление, что эти средства происходят из законного источника.

1.3 Процесс отмывания денег

Отмывание денег принимает различные формы. Не существует одного универсального способа отмывания денег или другого имущества.

Процесс может состоять из трех этапов, а именно: размещения, «запутывания следов» и интеграции.

1. **Размещение** – это первый этап «отмывания», на котором преступника можно обнаружить с большой вероятностью. Деньги от преступной деятельности могут быть «размещены» в финансовой системе путем:
 - a. взноса наличных на банковский счет;
 - b. покупки дорогостоящих товаров, собственности или бизнес-активов;
 - c. контрабандного вывоза активов из страны.
2. **Запутывание следов** – состоит из сокрытия или искажения реального источника и владельца средств путем проведения ряда финансовых транзакций, которые путают аудиторский след и нарушают связь между деньгами и их криминальным происхождением. Примеры сложных финансовых транзакций:
 - a. банковские переводы за рубеж;
 - b. размещение наличных на вклады в зарубежных банковских системах;
 - c. передача активов в оффшорные финансовые структуры (например, трасты);
 - d. перепродажа дорогостоящих товаров и активов (например, продажа имущества другим членам семьи, чтобы скрыть реального собственника имущества).

3. **Интеграция** – это завершающий этап, когда незаконные средства интегрируются в легальную экономику, а затем смешиваются со всеми другими активами, находящимися в системе, так, что начинают выглядеть как законные средства.



Пример

Преступники, отмывающие деньги, создают анонимную, подставную, фиктивную компанию или компанию-оболочку в зарубежной стране, где гарантируется право сохранения тайны. Затем они сами себе предоставляют займы из отмытых денег для заключения дальнейших легальных сделок и создают фальшивые бумаги о погашении этих займов.

Как сказано в Главе 1, раздел 4 Закон FATCA 2013 г. должен помочь снизить риски таких действий.

Этот трехэтапный подход представляет собой упрощенную модель и не отражает процесс отмывания денег полностью, поскольку отмывание денег не всегда происходит в несколько этапов. Кроме того, отмывание денег касается отмывания не только денежных средств, но и любых других форм собственности.

Методы отмывания денег различаются по степени сложности в зависимости от ряда факторов, в том числе:

- вида преступления и места, где оно было совершено;
- количества «отмываемых» активов;
- структуры и уровня организации преступного синдиката;
- применения преступным предприятием запугивания и внушения страха;
- образования, профессии и деловой карьеры преступников;
- доступности технологий;
- затрат на привлечение финансовых экспертов для разработки и реализации схем отмывания денег.

1.4 Механизмы контроля для противодействия отмыванию денег

В большинстве стран реализация механизмов и систем контроля для противодействия отмыванию денег (ПОД) предписывается в обязательном порядке. Как правило, они включают в себя:

- создание и поддержание работоспособности процедур политики «Знай своего клиента» (ЗСК, KYC) или надлежащей проверки клиентов (НПК, 'customer due diligence', CDD) для подтверждения их личности, например, путем требование предъявить документы, удостоверяющие личность, и подтверждение адреса;
- создание и поддержание работоспособности процедур ведения записей для хранения документов, удостоверяющих личность, и описания сделок;
- создание и поддержание работоспособности внутренних процедур подачи отчетности о подозрительной деятельности или операциях, в

- том числе, назначение Менеджера по противодействию отмыванию денег (MLRO);
- обучение соответствующих сотрудников пониманию их юридических обязательств, касающихся сообщения о подозрительной деятельности и законов о противодействии отмыванию денег;
 - обучение персонала использованию процедур распознавания подозрений и подачи отчетности о любых подозрениях в отмывании денег.



Тематическое исследование

В апреле 2013 г. FCA оштрафовало швейцарский банк «EFG Private Bank» на сумму 4,2 млн. фунтов стерлингов за неадекватную работу механизмов контроля по противодействию отмыванию денег применительно к клиентам с высокой степенью риска. Например, в одном случае FCA обнаружило, что клиент, источником состояния которого являлся его отец, открыл счет в банке. Этот факт, сам по себе, не представляет собой ничего необычного, однако, было установлено, что против отца клиента в прошлом выдвигались обвинения в связях с организованной преступностью, отмывании денег и убийстве.

Таким образом, в данном случае существовал высокий риск того, что Банк, возможно, работает с доходами от преступной деятельности, однако, Банк не смог предоставить никаких доказательств наличия у него методов контроля данного риска.

В январе 2014 года FCA также оштрафовало банк «Standard Bank» на сумму 7,6 млн. евро по результатам инспекции файлов корпоративных клиентов, у всех из которых обнаружилась связь с одним или несколькими политически значимыми лицами (ПЗЛ). По итогам этой инспекции были выявлены серьезные недостатки в фактическом применении политик и процедур по ПОД, внедренных в банке «Standard Bank», что означало, что он не всегда:

- осуществлял достаточные меры расширенной проверки клиентов до установления деловых отношений с корпоративными клиентами, которые имели связи с политически значимыми лицами; и
- проводил непрерывный мониторинг существующих деловых отношений на соответствующем уровне, поддерживая актуальность данных по надлежащей проверке клиентов.

Недостатки в системах и механизмах контроля банка по ПОД привели к возникновению недопустимо высокого риска того, что банк «Standard Bank» может использоваться для отмывания преступных доходов.

1.5 Международные мероприятия и инициативы, которые оказали влияние на формирование системы нормативно-правового регулирования

События и инициативы, которые оказали влияние на становление правил международного противодействия отмыванию денег, это: директивы ЕС о

борьбе с отмыванием денег, дело Сани Абача, террористические атаки 11 сентября, Принципы Базельского комитета и Вольфсбергской группы.

1.5.1 Директивы ЕС о борьбе с отмыванием денег

ЕС ввел ряд директив, направленных на гармонизацию практик противодействия отмыванию денег в странах ЕС. Самая последняя из них – это Четвертая Директива о борьбе с отмыванием денег, которая вступила в силу 25 июня 2015 г. и должна быть реализована государствами-участниками ЕС к 26 июня 2017 г. Цель Директивы – принять строгие меры по поводу отмывания денег, уклонения от уплаты налогов и финансирования терроризма; вся эта деятельность значительно эволюционировала с течением времени. Основным аспектом, который представляет собой дополнительную нагрузку для организаций, является требование ведения документации о фактических бенефициарных владельцах. Кроме того, в ней освещаются новые риски и методики, разработанные после ввода в действие предыдущей Директивы.

- a. исчерпывающе освещают вопросы борьбы с финансированием терроризма, а также противодействия отмыванию денег;
- b. распространяются на юристов, бухгалтеров и прочих специалистов, а не только на организации, предоставляющие финансовые услуги;
- c. утверждают, что деятельность всех организаций, на которые распространяются правила, должна подлежать надзору со стороны надзорного органа;
- d. позволяют принимать риск-ориентированный подход к внедрению механизмов борьбы с отмыванием денег;
- e. устанавливают более подробные требования по надлежащей проверке клиентов (НПК), включая «расширенную НПК» для ситуаций с повышенной степенью риска
- f. требуют от государств-участников ЕС принимать меры по контролю того, что корпоративные и иные юридические лица, зарегистрированные на их территории, собирают и хранят достоверную и актуальную информацию об их бенефициарных владельцах.



задача

Пройдите по веб-ссылке http://ec.europa.eu/internal_market/company/financial-crime/conference_15032013_en.htm и прослушайте выступление комиссара Барнье (Commissioner Barnier), озаглавленное «Противодействие отмыванию денег и финансированию терроризма: новые структуры, будущие вызовы» (Fighting money laundering and terrorist financing: new framework, future challenges)

1.5.2 Правила работы с политически значимыми лицами



Изучение прецедента: дело Сани Абача

Генерал Сани Абача был военным диктатором Нигерии с 1993 года вплоть до своей смерти в 1998 году. В период своего пребывания у власти он, по

предположениям, приобрел за счет коррупции и хищений государственного имущества активы на сумму 4 млрд. долларов.

Большую часть этих средств он «отмыл» посредством зарубежных финансовых институтов, в первую очередь, на острове Джерси, в Лондоне и Швейцарии. После смерти Абача новое правительство Нигерии успешно отследило и заморозило значительные средства на зарубежных счетах.

Случай подчеркивает необходимость специальных правил, которые должны быть разработаны специально для политически значимых лиц (ПЗЛ). Именно это дело и привело к внедрению новых правил в ряде стран, например, Комиссией Джерси по регулированию рынков финансовых услуг были приняты требования по расширенным процедурам НПК в отношении ПЗЛ.

1.5.3 События 11 сентября.

Как уже говорилось выше, в Главе 1, подразделе 3.2.9 террористическая атака на Всемирный торговый центр 11 сентября 2001 года и последующая «война с террором» во всем мире стали катализатором комплексных изменений в системах противодействия отмыванию денег и внедрения более глубоких требований в отношении финансовых преступлений. До тех событий упор нормативно-правового регулирования делался на предотвращение легализации доходов от преступной деятельности посредством финансовой системы. Финансирование терроризма привлекло внимание к новой угрозе: в данном случае средства могут проистекать как из преступной, так и из легальной деятельности, так что правовую базу необходимо было обновить с тем, чтобы она учитывала и более ранние стадии процесса, т.е. охватывала средства, которые были размещены в системе с намерением использовать их для финансирования преступной деятельности.

После 11 сентября различными национальными и международными органами был реализован ряд важных инициатив.



Пример

В США 26 октября 2001 года президентом Бушем был подписан Закон о борьбе с терроризмом, всего через семь недель после террористической атаки. Закон насчитывает более 900 страниц и имеет далеко идущие последствия для финансовых институтов как в США, так и во всем мире.

События 11 сентября также привели к разработке целого ряда международных принципов передовой практики, подготовленных Организацией Объединенных Наций и Группой разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег («ФАТФ»). Они направлены на предотвращение финансирования терроризма. Более подробную информацию можно найти на www.fatf-gafi.org

В Великобритании в результате нападений 9 сентября был принят «Закон о доходах, полученных преступным путём от 2002 г.», целью

которого является расширение определения термина «отмывание денег» и упрощение процесса получения ордеров на конфискацию в отношении любого вида имущества, полученного в результате преступной деятельности.

1.5.4 Базельский комитет

В 2001 год Базельский комитет по банковскому надзору опубликовал руководство по открытию счетов и идентификации клиентов, а именно требования политики «Знай своего клиента» (ЗСК). Его цель заключалась в создании эталона для национальных органов банковского надзора при проектировании ими местных требований «ЗСК». В нем подчеркивается, что надежные процедуры «ЗСК» являются не только совершенно необходимым инструментом противодействия финансовым преступлениям, но и имеют важное значение для содействия эффективному управлению более широкими рисками.

1.5.5 Вольфсбергские принципы

Вольфсбергские принципы представляют собой набор международных рекомендаций по передовым практикам для банков, охватывающий механизмы противодействия отмыванию денег. Данные Принципы ставят своей целью выработку общего стандарта противодействия отмыванию денег с тем, чтобы уменьшить сложности, возникающие у международных банков при работе во множестве нормативно-правовых режимов.

2. Предотвращение финансовых преступлений

Как мы уже рассматривали выше, поддержание добродорядочности рынка является одной из главных целей нормативно-правового регулирования. Таким образом, избежание воздействия или вовлечения в финансовые преступления должно стать приоритетом для отдельных организаций. Финансовые преступления представляют собой риск для рынка в целом, а репутационные, правовые и регуляторные риски, происходящие из финансовых преступлений, имеют большое значение для отдельных организаций.

2.1 Что такое «финансовые преступления»?



Определение термина «Финансовое преступление»

Общепринятое определения не существует. Разные страны используют незначительно различающиеся юридические определения, но если говорить общими словами, то под это определение подпадает любое преступление, которое имеет своей целью приобретение ощутимой финансовой выгоды, то есть наличных средств или иного имущества, легко конвертируемого в наличные.

Финансовые преступления можно разбить на следующие обобщенные категории:

- мошенничество или иные нечестные поступки (например, кража, фальсифицированная отчетность, уклонение от уплаты налогов, коррупция);
- неправомерное использование информации в корыстных целях (например, инсайдерские сделки или манипулирование рынком);
- обработка доходов от преступной деятельности.

Существует распространенное заблуждение, что финансовые преступления, которые также часто называют «преступлениями белых воротничков», - это безвредные преступления, так как никаких жертв кроме богатого банка, который может позволить себе убытки, в итоге нет. На практике, как мы уже видели, финансовые преступления отрицательно сказываются на добродорпорядочной репутации финансовой системы и влияют на доверие потребителей к ее услугам. Стоимость убытков, превентивных мероприятий и расследований, которые следуют после финансового преступления, довольно существенна. Это, в свою очередь, оказывает влияние на цену, которую потребители платят за финансовые услуги.

Примеры конкретных финансовых преступлений: кража личных данных, «фишинг», подделка документов, мошенничество с ипотекой, хищения, создание ложных/затяжеленных страховых случаев, инсайдерские сделки и отмывание денег. Этот список не является исчерпывающим - новые преступления и методы продолжают появляться и по сей день.

Сокращение сделок на бумаге сократило число более традиционных преступлений, таких как подделка чеков, однако, новые технологии принесли с собой новые риски. Такие новые преступления, как кража личных данных и «фишинг», теперь распространялись повсеместно.



Определение

Кража личной информации

В ходе этого преступления происходит кража личной информации, такой как имя, адрес, дата рождения и пароли, что позволяет ворам выдавать себя за подлинных клиентов.

Фишинг

Имеет место, когда преступники рассыпают письма, которые выглядят так, будто они были разосланы банком или другим легитимным финансовым учреждением. Сообщение по электронной почте предлагает получателям нажать на ссылку и перейти на сайт, который выглядит как веб-сайт банка, но на самом деле является личным сайтом преступника. Когда клиенты входят в систему, указывая свои логин и пароль, преступник регистрирует эти сведения и переходит на реальный веб-сайт банка, чтобы опустошить счет клиента.



Изучение прецедента

По выводам недавних исследований на тему финансовых преступлений, агентство «PriceWaterhouse Coopers» назвало киберпреступность одной из пяти самых значительных угроз для экономики, наряду с незаконным присвоением активов, взяточничеством и коррупцией, и махинациями с бухгалтерской отчетностью. Эти же отчеты показывают, что 10 лет назад, когда они только начали публиковаться, об этом виде преступной деятельности практически никто еще не слышал.

Понятию «киберпреступность» можно дать следующее определение: ... это преступления, совершенные, целиком или частично, за счет использования устройств информационно-коммуникационных технологий (ИКТ), таких как персональные компьютеры или другие инструменты, оснащенные компьютерами, в том числе мобильные телефоны или смартфоны.

Киберпреступления подразделяются на «чистые киберпреступления», в контексте которых замышляемые уголовные преступления могут быть совершены только с помощью компьютера или других устройств ИКТ, а также «преступления на основе кибертехнологий», в контексте которых преступления могут совершаться и без использования устройств ИКТ, но ИКТ увеличивают их распространенность и масштаб.

В число киберпреступлений входят такие явления как фишинг, хакерство и распространение вредоносных программ. Возможность крупномасштабной кибер-атаки занимает самые высокие строчки в списке приоритетов правительств и регулирующих органов во всем мире, например, в январе 2013 года Европейская комиссия создала специальный Европейский центр противодействия киберпреступности для работы с этой угрозой.

Национальное агентство Великобритании по борьбе с преступностью (NCA) активно участвует в мероприятиях ЕС по борьбе с киберпреступностью и является председателем совместной целевой группы по борьбе с киберпреступлениями (J-CAT).

Идти в ногу с мошенничеством – трудное дело. Преступники часто идут на шаг впереди правоохранительных органов; не успеет полиция разработать какую-либо сложную технологию обнаружения преступлений, как преступники находят новые незаконные пути доступа к финансовым средствам. В отношении киберпреступности важную проблему представляют собой ее распространенность и масштаб. Преступление может быть совершено в одной юрисдикции, но с помощью ИКТ его последствия могут распространиться гораздо шире, значительно выходя за ее пределы, по электронной почте, например, или посредством текстовых сообщений на мобильные телефоны. Поэтому организациям следует вести непрерывную оценку специфических рисков для своего бизнеса и обеспечивать работу надлежащих механизмов контроля для управления и смягчения этих рисков. Например, кража личных данных, скорее всего, вызывает беспокойство у всех организаций, однако, механизмы контроля, которые разные организации внедряют на практике в этой связи, скорее всего, будут разными, в зависимости от того, предоставляет ли та или иная организация услуги Интернет-банкинга (когда клиента никогда и

не видели в лицо) или является страховой компанией, которая имеет дело с клиентами вживую через посредника.



задача

Прочтите полугодовой «Глобальный обзор экономических преступлений PriceWaterhouse Coopers» за ноябрь 2014 г.⁷ Что они рекомендуют для защиты вашей организации от киберпреступности?

Недавние сообщения о случаях мошенничества, например, показания «Барометра мошенничества КПМГ», показывают увеличение объемов «инсайдерского мошенничества», то есть, когда мошенничество совершается персоналом, работающим в пострадавшей организации.



Пример

В 2004 году секретарь, работавшая в Лондонском Сити, была заключена в тюрьму на семь лет за кражу почти 4,5 млн. фунтов стерлингов у своих шефов, работавших в инвестиционном банке «Goldman Sachs». Она подделывала чеки и незаконно переводила денежные средства на свой личный счет на протяжение нескольких лет.

В 2008 году Жером Кервьель, трейдер на относительно невысокой должности в «Societe Generale», был назван виновником несанкционированной торговой деятельности, которая привела к убыткам в размере 5 млрд. Евро; а совсем недавно, в 2012 году, в тюрьму на семь лет был заключен Квеку Адоболи, причинивший убытки швейцарскому банку UBS на сумму 2,3 млрд. Евро – крупнейшие обнародованные убытки такого характера. Преступление, которое совершил Адоболи, состояло в мошенничестве путем злоупотребления служебным положением.

Регулирующие органы также предупреждают о риске организованной преступности, в частности, существуют группы, намеренно проникающие в финансовые учреждения с целью совершения мошенничества и других финансовых преступлений, причем возможно по прошествии многих лет.



Тематическое исследование

В документе «*Национальная стратегическая оценка ситуации с серьезной и организованной преступностью по состоянию на 2016 г.*» Национальное агентство Великобритании по борьбе с преступностью (NCA) отмечает, что:

«[Все] причины, зачем группировкам, занимающимся серьезной и организованной преступностью, нужны профессионалы и специалисты, хорошо известны, но вот что нам известно не так хорошо – это почему эти профессионалы решают заняться преступной деятельностью.

7. <http://www.pwc.com/gx/en/services/advisory/consulting/forensics/economic-crime-survey.html>.

Некоторые из них имеют внутреннюю склонность к преступлению. Другим - платят, принуждают под угрозой насилия, или оказывая семейное и культурное давление. Также известно, что люди специально пытаются получить некоторые должности и профессиональные функции в финансовом секторе с целью коррупции».

Австралийская Комиссия по борьбе с преступностью считает, что организованная преступность обходится стране в сумму порядка 10-15 млрд. австралийских долларов в год, и заявляет, что именно на ее долю приходится значительная часть всех серьезных преступлений, совершаемых в стране, и, следовательно, она представляет собой серьезную угрозу для австралийского общества.



задача

Посетите веб-сайт Австралийской Комиссии по борьбе с преступностью и прочтите раздел, посвященный организованной преступности в Австралии (Organised Crime in Australia); обратите особое внимание на раздел о финансовой преступности (Financial Crimes).

<https://www.crimecommission.gov.au/organised-crime/crime-types/financial-crimes>.

Таким образом, можно вполне обоснованно утверждать, что предотвращение финансовых преступлений – это крайне важная деятельность, как для сохранения добропорядочности всего рынка, так и для поддержания репутации отдельных организаций.

2.2 Предотвращение мошенничества

Внедрение управления рисками и среды контроля играет ключевую роль в предотвращении мошенничества. Именно эти системы устанавливают нравственный тон в организации и влияют на формирование сознания необходимости контроля в организации. В конечном счете, этические принципы и ценности организации проявляются в ее отношении к контролю финансовых преступлений, а это, в свою очередь, определяет уровень добропорядочности сотрудников и высшего руководства.

Существует ряд действий, которые руководство может предпринять для внедрения надлежащей среды контроля.

- **Внедрение кодекса этики/поведения**, устанавливающего стандарты, соответствие которым ожидается от сотрудников, и дающего понять, что определенные виды поведения допускаться не будут.
- **Тщательный отбор соискателей на должности**. Во всех финансовых организациях должны быть внедрены процедуры истребования рекомендательных писем, чтобы обеспечить соблюдение требования найма на работу только тех лиц, которые соответствуют стандартам «соответствия и пригодности». Слишком часто необходимость срочного

найма персонала или сильная зависимость от временного персонала приводит к тому, что процедуры пытаются обойти. Необходимо выполнять тщательную проверку анкетных данных, глубина которой должна быть сопоставима с важностью функции предполагаемого сотрудника. В ходе собеседования также должны проверяться анкетные данные, пробелы в послужном списке и т.д.

- **Правильное распределение полномочий и ответственности.** На всех уровнях сотрудникам должны предоставляться четко прописанные должностные инструкции, обучение и соответствующий надзор и контроль .
- **Уровни полномочий должны находиться под постоянным контролем;** должны существовать ограничения на финансовые операции, которые могут осуществляться без проверки «в четыре глаза», и ни одному сотруднику не должно разрешаться вести торговлю со своего личного счета или от имени членов своей семьи, кроме как через обычные каналы, открытые для клиентов.
- **Эффективные дисциплинарные меры.** Ни одна среда контроля не будет эффективной, если в ней не реализована последовательная система санкций за нарушения. Последовательность требует четко определенных санкций, которые будут строго соблюдаться. Если один работник наказан за какой-либо проступок, а другому аналогичное нарушение прощается, эффективность политики будет подорвана. Важно также, чтобы сотрудники знали о применяемых к их коллегам дисциплинарных мерах, чтобы это послужило сдерживающим фактором для других.
- **Руководство и назначенные комитеты.** Совет директоров и высшее руководство должны понимать свои обязанности в отношении мошенничества и знать о потенциальных зонах риска для организации. Либо совет директоров, либо же должным образом назначенный комитет, например, Комитет по рискам или Аудиторский комитет, должны нести ответственность за:
 - реализацию политики организации по борьбе с мошенничеством;
 - укрепление правильной культуры и этики;
 - обеспечение работы эффективных механизмов контроля;
 - проведение регулярной оценки риска;
 - надзор за расследованиями мошенничества.
- **Сообщение о фактах незаконной деятельности.** Концепция «сообщения о фактах незаконной деятельности» (whistle-blowing) объясняется в разделе 3, подразделе 4.2.11 настоящей главы. Регулирующие органы поощряют разработку внутренних процедур сообщения о фактах незаконной деятельности - при необходимости, на анонимной основе – обеспечивающих осведомленность высшего руководства о потенциальных фактах мошенничества и других нарушениях.

3. Злоупотребления на рынке и поведение на рынке

Учитывая важность поддержания стабильности и добропорядочности рынка, в большинстве стран поведение и торговля на листинговых рынках подлежат регулированию. Правила, регулирующие поведение на рынке, могут устанавливаться законодательно и/или посредством регламентов для отрасли финансовых услуг. Посредством нормативно-правового регулирования поведения на рынке, регулирующие органы стремятся контролировать злоупотребления, которые могли бы создать ложный рынок и негативно повлиять на доверие к рынку.



Определение термина «Злоупотребления на рынке»

Злоупотребления на рынке - это термин, используемый для описания различных типов поведения, целью которого является искажение рынка посредством недобросовестных практик с целью повышения (или снижения) цен на акции до ненормального или искусственного уровня.

В 2005 году Директивой ЕС о злоупотреблениях на рынке вводится общеевропейская рамочная структура по борьбе с инсайдерскими сделками и манипулированием рынком. Особый акцент делается на внедрение внутренних механизмов контроля для предотвращения злоупотреблений на рынке. Основные положения Директивы:

- определение «общепринятых рыночных практик»;
- определение инсайдерской информации;
- требование к эмитентам по составлению списков инсайдеров;
- требование к менеджерам по раскрытию своих сделок;
- требование сообщать о подозрительных сделках.

В связи с расширением мировых финансовых рынков и ростом угрозы манипулирования рынком, Европейская комиссия усилила структуру Директивы о злоупотреблениях на рынке 2005 г., чтобы справиться с растущими угрозами инсайдерской торговли и манипулирования рынком. Директива MAD II (как она стала широко известна) была введена в действие 2 июля 2014 года, что сопровождалось требованием к странам отразить ее положения в своих национальных законодательствах не позднее 3 июля 2016 года. Основные положения пересмотренной Директивы таковы:

- Будут введены общие для ЕС определения преступлений категории «злоупотребления на рынке», а именно: инсайдерские сделки, незаконное разглашение информации и манипулирование рынком.
- Будет введен общий перечень уголовных санкций, включая штрафы и тюремное заключение сроком на четыре года за инсайдерские сделки/ манипулирование рынком и два года за незаконное разглашение инсайдерской информации.
- Юридические лица (организации) несут ответственность за злоупотребления на рынке.

- Государства-участники должны установить свою юрисдикцию в отношении этих преступлений, если они происходят в их стране или если преступник является их гражданином.
- Государства-участники должны обеспечить, чтобы судебные и правоохранительные органы, которые будут заниматься этими весьма сложными случаями, были хорошо обучены.

Данная Директива была заменена Регламентом о борьбе со злоупотреблениями на рынке в июле 2016 г.

Категории поведения

Существует три основные категории поведения, которые приводят к дестабилизации рынка и которые, следовательно, приравниваются к злоупотреблениям на рынке: недобросовестное использование информации, дезориентирующие практики и манипулирование или искажение рынка.

Недобросовестное использование информации – это торговля с целью личной выгоды с использованием ценообразующей информации, которая не является общедоступной для рынка. Такое поведение также известно под названием «инсайдерские сделки»;



Определение термина «Ценообразующая информация»

Ценообразующая информация – это информация, которая при ее публикации, скорее всего, существенно повлияет на стоимость акций, либо повысив, либо понизив ее.

Использование ценообразующей информации таким образом является преступлением. Недобросовестное использование информации применимо к ситуациям, предполагающим и рост, и падение стоимости акций, которое произойдет, когда информация будет обнародована.



Пример: льготование инсайдерской информации для избежания потерь

В ходе подготовки отчета по результатам деятельности на конец года для организации-клиента, аудиторы обнаруживают, что организация собирается сообщить о крупных и неожиданных убытках. Один из членов аудиторской группы знает, что его отец владеет крупным пакетом акций этой организации. Он советует своему отцу продать свои акции как можно скорее.

- Дезориентирующие практики – это создание ложного или вводящего в заблуждение впечатления по поводу цены или стоимости инвестиций;
- Манипулирование или искажение рынка - это поведение, которое подразумевает шаги для искажения цены в нужную сторону.



Пример: Манипулирование рынком

Предприниматель заинтересован в приобретении предприятия, которое выставлено на продажу, но цена организации слишком высока. К предпринимателю обращается пресса с вопросом, действительно ли он желает приобрести предприятие.

Предприниматель утверждает, что его это приобретение не интересует, так как причина, почему это предприятие выставлено на продажу заключается в том, что у организации крупные финансовые затруднения. Слух быстро распространяется, и, как он и ожидал, цена акций указанного предприятия существенно снижается, что делает его более доступным для покупки.

Штрафные санкции за злоупотребления на рынке очень серьезные.

Преступления, связанные со злоупотреблениями на рынке, по большей части совершаются физическими лицами, и, в целях сохранения добропорядочности рынка, от организаций требуется обеспечить реализацию систем и механизмов контроля, направленных на предотвращение недобросовестного использования информации отдельными лицами, например:

- подчеркивание необходимости соблюдения строгой конфиденциальности лицами, работающими с ценообразующими проектами;
- ведение списка всех лиц, которые причастны к инсайдерской информации, чтобы любую утечку можно было легко расследовать;
- ограничение торговли акциями для лиц, работающих с ценообразующими проектами, на весь период сделки.



Пример

Могут ли недавно выявленные случаи с «корректировкой» ставки LIBOR, в ходе которого многие ведущие банки в Великобритании и за рубежом были оштрафованы на 59,5 млн. фунтов стерлингов, послужить примерами манипулирования рынком?

4. Управление рисками



Определение термина «Риск»

Существует множество определений. Приведем некоторые из них.

«Неопределенность убытка» (**Uncertainty of loss**), Дененберг и соавт. (**Denenberg et al.**), 1974 г.

«Шанс, большой или малый, что в результате конкретной опасности будет понесен убыток или возникнут какие-либо неблагоприятные последствия», Комиссия счетов, Шотландия («The chance, great or small, that damage or

an adverse outcome of some sort will occur as a result of a particular hazard», Accounts Commission, Scotland).

«Риск – это непреднамеренный или неожиданный результат некоего решения или курса действий», Анселл и Ф. Уартон, 1992 г. (Risk is ‘any unintended or unexpected outcome of a decision or course of action’, Ansell and Wharton, 1992)

Риск существует с незапамятных времен, и человеческий род постоянно изобретает соответствующие методы управления им. Даже древний пещерный человек понимал эту концепцию, используя пещеры, а не легкомысленные навесы для укрытия от существенных опасностей, таких как наводнения и грозы. Человек приспосабливается к рискам своего окружения, улучшая свои убежища и средства защиты для соответствия сезонным или климатическим условиям, устранивая риски повреждений от землетрясений, муссонов и т.д.

Риски присущи финансовым услугам, и индустрия финансовых услуг повсеместно считается экспертом в сфере управления рисками. Например, в страховой отрасли используются инновационные и высокотехнологичные методы для управления и снижения рисков, а также для расчёта их вероятности. Широкое использование договоров перестрахования означает, что застрахованные риски могут дополнительно распределяться, зачастую в глобальном масштабе, так что страховая отрасль в целом находится в лучшем положении в отношении устойчивости к требованиям о крупных выплатах в случае бедствий.



Распределение риска

Страховое возмещение, выплаченное после нападения на Всемирный торговый центр 11 сентября 2001 года, составило более 32 млрд. долларов – это самое большое возмещение, которое когда-либо выплачивалось в результате одного события. Если бы эта выплата легла на плечи небольшого количества страховщиков США, это почти наверняка разорило бы их полностью.

Вместо этого динамика рынка была такова, что убытки оказались распределены между рядом международных страховщиков и перестраховщиков.

Эффективность «разбавления» риска в мировой индустрии страхования повторно доказала свою состоятельность в связи с последствиями урагана Катрина. Оценки общей суммы застрахованных убытков колеблются в диапазоне от 34,4 миллиарда долларов США до более чем 100 миллиардов долларов США, что делает его самым дорогостоящим стихийным бедствием в истории США.

Индустрия финансовых услуг пользуется благами риска и одновременно несет его как бремя. Многие услуги и продукты разработаны специально для того, чтобы помочь клиентам управлять рисками. Цены на продукты специально учитывают риски, связанные либо с клиентами, либо с рынками, инвестиции в

которые осуществляют данный продукт. В целом, чем выше риск, тем больше стоимость или прибыль.

4.1 Процесс управления рисками

Техники и методики управления рисками подробны и обширны. Они различаются не только по странам, но и между организациями. Как правило, ключевые этапы процесса управления рисками, это:

- Шаг 1 – выявление рисков;
- Шаг 2 – оценка и анализ риска;
- Шаг 3 – мониторинг и отчетность по рискам;
- Шаг 4 – пересмотр рисков.

Процесс управления рисками на практике является делом сложным и технически запутанным, однако, для целей настоящей программы нам потребуется только краткий обзор.

Рассмотрим каждый из этих шагов по очереди

4.1.1 Шаг 1 - выявление рисков

Помимо предоставления продуктов, которые помогают клиентам управлять их финансовыми рисками, отрасль финансовых услуг сама подвергается ряду рисков, реализация которых потенциально может повлиять на способность организации достигать ее бизнес-цели. Первым шагом эффективного управления рисками является правильное выявление рисков, которым подвергается бизнес. Как правило, эти риски можно разделить на следующие категории:

1. правовые/комплаенс-риски;
2. репутационные риски;
3. рыночные риски;
4. риски ликвидности;
5. кредитные риски;
6. операционные риски

Правовые/комплаенс-риски



Определение термина «Правовой/комплаенс-risk»

Базельский комитет определяет его как

リスク правовых или нормативных санкций, существенных финансовых убытков или потери репутации, которые может понести банк в результате несоблюдения им законов, регламентов, правил, соответствующих стандартов организаций самостоятельного регулирования и кодексов поведения, применимых к его... деятельности.

Примеры правовых/комплаенс-рисков

- Претензии поставщика в связи с нарушением договорных обязательств;
- Претензии подрядчика в связи с нарушением требований по охране труда и технике безопасности;
- Претензии работника в связи с нарушением трудового законодательства;
- Требование компенсации со стороны клиента за финансовый ущерб, понесенный в результате нарушения нормативных требований;
- Правоприменительные действия со стороны регулирующего органа.

Репутационные риски



Определение термина «Репутационный риск»

Базельский комитет определяет его как текущее и перспективное воздействие на доходы и капитал, возникающее вследствие отрицательного общественного мнения.

Ущерб репутации организации может быть нанесен неблагоприятным освещением в прессе: например, ущерб от репортажа о судебном разбирательстве над организацией или о ее неэтичной или недобросовестной деятельности.

Репутационный риск может повлиять на существующие отношения организации, а также на возможность установления новых отношений и завоевания новых клиентов.

Все более важно становится управлять подверженностью организации репутационному ущербу на фоне использования социальных сетей. Веб-сайты, такие как Twitter и Facebook, одинаково хорошо подходят и для продвижения и рекламы вашего бизнеса, и для выражения клиентами их недовольства быстро и легко, причем, перед многочисленной и международной аудиторией. Например, «твит» можно перечитать, «ретвитнуть», можно даже создать цепочку, распространяя этот комментарий дальше и увеличивая его влияние.



Пример: Репутационного ущерба

Джеральд Ратнер был исполнительным директором компании «Ratners» - чрезвычайно успешной и давно существующей ювелирной организации, имевшей магазины на большинстве главных улиц Великобритании. В 1991 году, его попросили выступить с речью и объяснить успех своего бизнеса.

время выступления он делал различные пренебрежительные замечания в адрес продукции «Ratners», включая упоминание того факта, что многие продукты его организации «дешевле, чем сэндвич с креветками из «Marks&Spencer», да только сэндвич-то, скорее всего, прослужит даже дольше». Его выступление должно было стать забавной шуткой, но клиенты - и совет директоров – так не посчитали. За одну ночь клиенты отвернулись от бренда, и цены на акции упали. Ущерб, нанесенный бренду, был сочен

непоправимым. Джеральд Ратнер был уволен советом директоров. Он потерял работу и все свое личное состояние, а вскоре брэнд «Ratners» исчез из бизнеса на модных авеню. Компания «Ratners» сменила свое название на «Signet Group Plc» (в сентябре 1993 г.) и продолжает успешно работать как самый крупный розничный продавец ювелирных изделий в США, Великобритании и Канаде. Сам Джеральд Ратнер снова начал работать на рынке ювелирных изделий, организовав интернет-магазин «Gerald Online» в 2003 году.

Рыночные риски

Рыночный риск - это риск того, что инвестиции или капитал не принесут ожидаемого дохода.



Примеры рыночного риска

- Колебания процентных ставок повышают затраты на ведение бизнеса.
- Волатильность рынка влияет на доходность инвестиций.
- Колебания валютных курсов повышают затраты на ведение бизнеса за рубежом.

Риски ликвидности;

Риск ликвидности представляет собой риск недостаточности средств для удовлетворения обязательств по движению денежной наличности.



Примеры риска ликвидности

- Несоответствие денежных потоков по активам и пассивам означает, что средства окажутся связаны и не доступны для использования.
- Непредвиденные требования наличности означают отсутствие достаточных денежных средств для удовлетворения требований по мере наступления сроков.

Кредитные риски;

Кредитный риск возникает в тех случаях, когда клиенты или контрагенты не могут или не желают выполнять свои договорные обязательства.



Примеры кредитного риска

- Должник задерживает оплату или не оплачивает счета-фактуры.
- Банкротство банковского контрагента влияет на способность организации вернуть свои инвестиции

Операционный риск



Определение термина «Операционный риск»

Базельский комитет определяет операционный риск как:

риск убытков в результате неадекватной работы или сбоев в работе внутренних процессов, действий сотрудников и систем, или внешних событий.

По сути, это риски, присущие самому процессу ведения деятельности.



Примеры операционных рисков

- ИТ-сбои вызывают перерывы в работе бизнеса;
- неожиданная текучка или отсутствие персонала на работе, например, из-за эпидемии гриппа;
- убытки из-за жалоб, например, на плохое обслуживание клиентов;
- убытки из-за краж, мошенничества или других финансовых преступлений, например, совершенных трейдером-мошенником;
- незастрахованные убытки, последовавшие после оформления неправильного страхования.

4.1.2 Шаг 2 – оценка и анализ риска

После выявления соответствующих внутренних и внешних рисков, следующим этапом является оценка и анализ рисков. Обычно на этом этапе требуется принять решение по поводу целесообразности:

- a. избежания риска – в случаях, когда это возможно, или
- b. принятия риска и управления им (путем его измерения, мониторинга и смягчения)



Сценарий

Организация желает открыть новый инвестиционный фонд с высоким уровнем риска. Первоначальные исследования показали, что целевой рынок очень мал и становится все меньше, учитывая предрасположенность инвесторов в нынешних экономических условиях к проявлению повышенной осторожности.

Это сложный продукт и начальное потребительское исследование показывает, что клиенты его не понимают. Существует большой риск того, что и далее клиенты будут неправильно понимать продукт. Соответственно, существует высокий риск жалоб клиентов и возможных обвинений в несоответствующих продажах. Кроме того, регулирующий орган обозначил аналогичную инвестиционную структуру в качестве нового формирующегося риска для достижения регулирующим органом его цели «защита потребителя».

У организации есть 2 пути:

Путь 1: Избежание рисков

После взвешивания рисков организация «А» решает отложить идею до поры до времени. Риски запуска продукта на современном рынке являются слишком высокими по сравнению с потенциальной доходностью. В этих условиях организация решает не принимать на себя риск.

Путь 2: Принятие риска

После взвешивания рисков организация «Б» принимает решение продолжить работу с продуктом. В случае успеха, он может оказаться очень прибыльным. Она собирается смягчить риски:

- обеспечивая получение соответствующих рекомендаций от комплаенс-функции в ходе разработки продукта;
- обеспечивая предоставление клиентам информации подробной, но понятной, с примерами; вводя выделенную телефонную линию для разъяснения любых вопросов по маркетинговым материалам;
- ограничивая объем начального транша бизнеса, который она готова принимать;
- проводя оценку успеха первоначального транша через три месяца;
- связываясь с клиентами для проверки, понимают ли они, что именно они купили
- обеспечивая тщательный мониторинг и проверку на пригодность инвестиционных рекомендаций, например, путем утверждения комплаенс-менеджером каждой продажи проводя тщательный анализ жалоб.

Путь, которым решит пойти организация, во-первых, будет зависеть от аппетита организации к риску; а во-вторых, – от механизмов контроля, которые она реально может ввести в действие для управления данным риском. Если затраты и ресурсы на контроль риска перевешивают выгоду от предложения такого продукта как рассматриваемый фонд, то вполне вероятно, что организация не станет продолжать работу по разработке этого продукта.

4.1.3 Шаг 3 – мониторинг и отчетность по рискам

Приняв решение о принятии риска, организация должна обеспечить мониторинг риска и получение регулярных отчетов об управлении риском.

Для целей мониторинга организация должна решить, каковы будут основные факторы, по которым можно будет судить о надлежащем управлении риском. Ей потребуется установить ключевые показатели риска для содействия мониторингу.

Отчеты по управлению рисками должны подаваться высшему руководству, при этом информация из них должна извлекаться для эскалации в соответствующие надзорные комитеты, например, в Комитет по рискам или Аудиторский комитет.

4.1.4 Шаг 4 – пересмотр рисков

Оценка риска должна регулярно пересматриваться, чтобы гарантировать ее актуальность и отражение всех изменений, происходящих во внутренних или внешних рисках.

5. Правоприменение

Наличие угрозы санкций за некомплаенс существенно важно, если регулирующий орган хочет, чтобы его воспринимали всерьез. Таким образом, правоприменение является необходимым последствием выдачи разрешений и осуществления надзора. Большинство регулирующих органов принимают принцип пропорционального нормативно-правового регулирования, таким образом, правоприменение оставляется для случаев наиболее серьезных или повторяющихся нарушений.

Цель правоприменения состоит в том, чтобы:

- помогать регулирующим органам в достижении ими своих целей путем поддержки их работы соответствующими санкциями;
- наказывать за серьезные или повторяющиеся нарушения;
- исполнять роль сдерживающего фактора для других.



Тематическое исследование

Новые полномочия, предоставленные Законом Великобритании о финансовых услугах 2012 года, позволяют FCA публично объявлять, что оно начало исполнительное производство в отношении той или иной организации. Ранее они имели право делать публичные заявления о правоприменительных мерах только после заключения о результатах своего расследования

Чтобы стимулировать организации к сотрудничеству во время правоприменительных мероприятий, некоторые регулирующие органы предлагают скидки в том случае, если на организацию планируется наложить денежный штраф.



Пример: Штраф со скидкой

В ноябре 2015 года FCA оштрафовало «Barclays Plc» на сумму 72,1 млн. фунтов стерлингов за отсутствие механизмов сведения к минимуму рисков того, что группа может быть использована для совершения финансовых преступлений. Штраф состоял из 52,3 млн. фунтов стерлингов – суммы прибыли, которую «Barclays» получил от транзакции – и административного штрафа в размере 19 769 400 фунтов стерлингов.

«Barclays» согласился урегулировать вопрос на ранней стадии расследования FCA и, следовательно, получил право на 30% (стадия 1) скидку. Эта скидка не распространяется на 52,3 млн. фунтов стерлингов

незаконного дохода, который «Barclays» получил от транзакции, и которые были конфискованы в составе штрафа. Если бы не 30% скидка, финансовый штраф составил бы 80 542 000 фунтов стерлингов.

Существует широкий спектр процессов правоприменения. Эти процессы не всегда приводят к дисциплинарным мерам; их целью в равной мере является обмен и сбор информации, помимо привлечения к ответственности.



Пример: Полномочия регулирующих органов

Примеры полномочий, которыми располагают регулирующие органы во время процесса правоприменения:

- проведение инспекции (документов, записей, практики и процессов);
- проведение расследования;
- наблюдение;
- передача дела прокурору по уголовным делам.

Процедуры правоприменения значительно различаются по странам и регулирующим органам. Тем не менее, существует некоторая общность спектра санкций, которыми располагают регулирующие органы. Обычно к ним относятся:

- частное порицание (т.е. предупреждение, сделанное только в адрес организации, но не обнародованное);
- общественное порицание (т.е. «назвать и пристыдить» посредством какой-либо публикации, например, пресс-релиза);
- выдача предписания о выплате штрафа;
- отзыв или временное изъятие разрешения на ведение бизнеса;
- отзыв части разрешения (например, на продажу некоторых продуктов)
- предписание реституции, то есть выплаты компенсации пострадавшим клиентам;
- предписание осуществления мер по исправлению положения;
- наложение санкций на высшее руководство (например, отзыв разрешения, выданного физическому лицу, на право занимать должность «уполномоченного лица», а также наложение личного штрафа).



Выводы по итогам главы

По окончании изучения этой главы вы должны:

- понимать, что такое «отмывание денег», а также знать некоторые способы, которыми оно осуществляется, и какие бывают механизмы контроля для противодействия ему;
- понимать влияние международных органов и инициатив - таких как Директивы ЕС по борьбе с отмыванием денег и работа Базельского комитета и Вольфсбергской группы - на формирование системы нормативно-правового регулирования;

- в общих чертах понимать концепцию финансовых преступлений, включая мошенничество, инсайдерские сделки, кража персональных данных и фишинг;
- уметь определять злоупотребления на рынке и объяснять, какой ущерб они наносят рынкам и пользователям рынка;
- понимать концепцию риска в его различных обличьях, таких как правовые/комплаенс-риски, рыночные риски, операционные риски и репутационные риски, а также понимать, что можно сделать для выявления рисков, предотвращения их реализации или их смягчения, если они все же реализуются;
- знать о полномочиях регулирующих органов для обеспечения соблюдения законов и правил.



International Compliance Association – Head Office

Wrens Court, 52-54 Victoria Road, Sutton Coldfield
Birmingham, B72 1SX, United Kingdom
+44 (0) 121 362 7534 | ict@int-comp.com | www.int-comp.org

Offices in: London | Singapore | Dubai | New York

© 2018 International Compliance Association. All rights reserved.

Please note that the workshops will broadly follow the structure of the relevant units in the Study Text. It is not, of course, possible to cover all of the course text within the workshop environment so the workshop focuses on key elements of these through a variety of different approaches. The information that is provided during this workshop, and in any supporting documents, is provided in confidence and may not be disclosed to any third party or used for any other purpose without the express written permission of the International Compliance Association. Whilst every effort has been made to ensure accuracy regarding the content of these slides/notes International Compliance Association cannot be held responsible in any way for consequences arising from the information given. No decisions should be taken on the basis of information included in the slides/notes without reference to specialist advice.

Глава 1

Понимание среды нормативно-правового регулирования

Задания к главе

1. Назовите цели регулирующего органа (-ов) в секторе финансовых услуг в вашей стране. Если в вашей стране имеется более одного регулирующего органа, оцените, насколько сопоставимы их цели - совместимы и согласованы ли они?
2. Проследите историю становления системы нормативно-правового регулирования в сфере финансовых услуг в вашей стране. Составьте хронологию четырех или пяти наиболее значимых событий нормативно-правового характера, которые повлияли на сегодняшний облик системы нормативно-правового регулирования в вашей стране.
3. Рассмотрите различных участников процесса нормативно-правового регулирования в вашей юрисдикции. Назовите ключевые законы, формирующие вашу систему нормативно-правового регулирования, главные регулирующие органы, действующие в вашей стране, международные инициативы, в которые вовлечена ваша страна, и перечислите все существующие отраслевые или торговые ассоциации.
4. Каковы основные меры, реализуемые в вашей стране для защиты потребителей?

Глава 2

Нормативно-правовое регулирование на практике

Задания к главе

1. Какой подход к нормативно-правовому регулированию, и какая модель применяются в вашей стране? Насколько они эффективны, по вашему мнению, по сравнению с другими подходами и моделями, описанными в этой главе?
2. Назовите первичное законодательство, которое наделяет регулирующие органы в вашей стране их полномочиями. Существуют ли какие-либо полномочия, которых они не имеют? Предусматривает ли это законодательство защиту регулирующих органов от судебного преследования?
3. Выберите два или три международных органа. Посетите их веб-сайты и изучите ключевые цели, подходы и последние результаты деятельности каждого из них.
4. Изучите международные рабочие группы, участником которых является ваша страна. Какие инициативы повлияли на внедрение последних обновлений нормативно-правового регулирования в вашей стране?
5. Определите другие страны, с которыми главные регулирующие органы вашей страны подписали Меморандумы о взаимопонимании.

Задания к главе

1. Рассмотрите функции подразделения комплаенс-менеджмента в вашей организации. Соблюдаются ли рекомендаций Базельского комитета по передовым практикам? Реализует ли подразделение комплаенс-менеджмента в вашей организации риск-ориентированный подход? Какие доказательства этого существуют?
2. Существуют ли в вашей стране нормативные требования об обязательном назначении комплаенс-менеджера или о внедрении комплаенс-механизмов? Что это за требования?
3. Какого рода мониторинг осуществляет подразделение комплаенс-менеджмента в вашей организации? Назовите результаты последнего мониторинга, и что было предпринято на их основании.
4. Подготовьте объявление о вакансии комплаенс-менеджера, подчеркивая навыки, необходимые для выполнения этой работы.
5. Обозначьте три вида основных внутренних взаимосвязей, которые поддерживает подразделение комплаенс-менеджмента вашей организации с другими подразделениями. Почему важно поддерживать каждое из этих отношений?

Задания к главе

1. Проведите исследование тех видов финансовых преступлений, к которым особенно восприимчива ваша организация. Какое обучение проводится для сотрудников, чтобы обеспечить наличие у них умений выявлять и сообщать о подозрительных событиях и операциях?
2. Проведите исследование режима противодействия злоупотреблениям на рынке, действующего в вашей стране. Какой регулирующий орган отвечает за надзор за поведением на рынке?
3. Посетите сайт «ФАТФ» (www.fatf-gafi.org), чтобы узнать больше о работе и текущих инициативах данной организации.
4. Подготовьте краткую презентацию для человека, не знакомого с концепцией комплаенс-менеджмента, чтобы объяснить ему важность оценки рисков.
5. Подготовьте записку для высшего руководства, с объяснением возможных результатов мер по правоприменению, полномочия на осуществление которых имеются у регулирующих органов в тех случаях, когда организация признается виновной в комплаенс-нарушении

Возможные ответы на вопросы самостоятельной проверки знаний

Глава 1: Понимание среды нормативно-правового регулирования

1. Что из нижеперечисленного **не является** одной из трех основных целей международных регулирующих органов в секторе финансовых услуг?
 - a. Защита инвесторов
 - b. Обеспечение справедливости, эффективности и прозрачности рынков
 - c. Обеспечение удовлетворенности потребителей
 - d. Сокращение системных рисков, то есть сохранение добропорядочности рынков

Ответ:

- b. Обеспечение удовлетворенности потребителей – как правило, это не является приоритетом для регулирующих органов
2. Что обозначают следующие сокращения?
 - a. IOSCO
 - b. Fannie Mae
 - c. Freddie Mac
 - d. FSF
 - d. OGBS

Ответ:

- a. Международная организация комиссий по ценным бумагам
- b. Федеральная национальная ипотечная ассоциация США
- c. Федеральная корпорация жилищных ипотечных кредитов США
- d. Форум финансовой стабильности
- d. Оффшорная группа банковских контролёров

3. Какие из следующих рынков общепризнанно считаются источником кредитного кризиса?

- a. Рынок хеджевых фондов США
- b. Европейский рынок облигаций
- c. Банковская система Великобритании
- g. Рынок субстандартных ипотечных заемов США

Ответ:

- g) Рынок субстандартных ипотечных заемов США

4. Что такое «Лондонский саммит», и какое соглашение было принято в ходе него?

Ответ: Апрель 2009 г.: В Лондоне проходит встреча стран «Большой двадцатки», известная как «Лондонский саммит», целью которого является обсуждение глобального кризиса. Этот Саммит привел к подписанию соглашения о принятии единого подхода к очистке проблемных активов банков, а также к заключению соглашения о создании Форума по финансовой стабильности, работающего совместно с МВФ для обеспечения более широкого глобального сотрудничества и внедрения системы раннего предупреждения о будущих финансовых кризисах.

5. Назовите четыре фактора помимо нормативных скандалов, которые могут влиять на появление нововведений в нормативно-правом регулировании

Ответ: Конституция страны, характер продуктов и рынков, события на рынке или в мире, политическое давление и предпочтения

Глава 2: Нормативно-правовое регулирование на практике

1. Что такое «нормативно-правовое регулирование, ориентированное на результат»?

Ответ: Нормативно-правовое регулирование, ориентированное на результат – это следующий шаг в эволюции нормативно-правового регулирования, основанного на принципах, при котором увеличивается давление на высшее руководство, обязывая его обеспечивать желаемые для потребителей результаты. Он обеспечивает организациям гибкость подхода «основанного на принципах» в отношении того, как именно они достигнут эти результаты, однако, выдвигает дополнительное требование – управленцы должны быть в состоянии измерить степень достижения и доказать, что эти желаемые результаты действительно были достигнуты.

2. Что из нижеперечисленного не является частью проверки на «соответствие и пригодность» высшего руководства организаций, имеющих разрешения на ведение деятельности?
- a. Справка о предыдущей судимости
 - b. Оценка соответствующих навыков
 - c. Полное медицинское обследование
 - d. История предыдущих долгов, банкротства или возникновения иных видов неплатёжеспособности.

Ответ:

- b. Полное медицинское обследование – хотя организация, возможно, и пожелает провести полное медицинское обследование старшего менеджера до его приема на работу, обычно эта процедура не входит в состав процесса оценки, проводимой регулирующим органом
3. Какие модели нормативно-правового регулирования реализованы в следующих странах?
- a. США
 - b. Республика Ирландия
 - c. Дубай (Dubai International Financial Centre)
 - d. Австралия

Ответ:

- США – сочетание функционального и институционального нормативно-правового регулирования.
- Республика Ирландия – модель нормативно-правового регулирования единственным регулирующим органом
- Дубай – модель нормативно-правового регулирования единственным регулирующим органом
- Австралия – модель «двух вершин», которая основана на принципе нормативно-правового регулирования по целям

4. Что означает «CAMEL В СОМ»?

Ответ: Capital – Капитал; Asset quality - Качество активов; Management - Управление, Earnings – Прибыли, Liquidity – Ликвидность, Business – Бизнес, Control – Контроль, Organisation – Организация, Market – Рынок.

5. Что такое Директива о достаточности капитала 4 (CRD 4)? Как она связана с Базельским комитетом?

Ответ: CRD вводит «Пересмотренные принципы достаточности капитала от 2007 г.», подготовленные Базельским комитетом (известные как Базель II). CRD 4 вводит современную, чувствительную к риску пруденциальную систему для кредитных организаций и инвестиционных компаний по всему ЕС.

Глава 3: Комплаенс-менеджмент на практике

1. Что такое «комплаенс-риск»?

Ответ: В контексте финансовых услуг комплаенс-риску можно дать следующее определение: «риск юридических или нормативно-правовых санкций и финансового и репутационного ущерба, который организация может понести в результате несоблюдения законов, нормативно-правовых требований и других стандартов надлежащей практики».

2. Что из нижеперечисленного принято считать передовой практикой при организации подразделения комплаенс-менеджмента?

- a. Независимость от операционной деятельности.
- б. Нахождение в другом здании от основной части бизнеса, чтобы мешать бизнесу как можно меньше.
- в. Наличие легкого доступа к высшему руководству.
- г. Возложение на подразделение ответственности за комплаенс всей организации.

Ответ:

- a. Независимость от операционной деятельности.
- в. Наличие легкого доступа к высшему руководству.

3. Можно ли возложить ответственность за комплаенс всей организации на комплаенс-менеджера?

Ответ: Нет. Соблюдение нормативных требований и регламентов почти во всех странах мира является обязанностью руководящего органа организации – как правило, совета директоров. И хотя функции и задачи, которые необходимо выполнять для достижения нормативно-правового комплаенс, могут быть делегированы комплаенс-менеджеру и его команде, конечная ответственность за соблюдение требований всегда возлагается на совет директоров, и только совет директоров будет привлекаться к ответственности регулирующим органом, если организация будет признана виновной в нарушении правил.

4. Что из нижеперечисленного, скорее всего, будет отражено в Руководстве по комплаенс-менеджменту?

- a. Требования к ведению записей, учета
- б. Требования по обучению и компетентности
- в. Подробности начисления вознаграждения сотрудников
- г. Требования к ведению торговли с личных лицевых счетов

Ответ: Все, кроме в) – это положение, как правило, можно найти в руководстве по кадровым ресурсам или аналогичном

5. Почему поддержание прочных отношений с регулирующим органом настолько важно?

Ответ: Очень важно поддерживать правильные отношения между организацией и регулирующим органом. В отсутствие стабильных и открытых отношений могут возникнуть недоразумения (которые в лучшем случае повлекут за собой дополнительную работу для организации, а в худшем случае могут привести к правоприменительным санкциям), и не будет завоевано доверие, которое содействует двусторонней передаче информации. Метод управления этими отношениями также может сформировать у регулирующего органа мнение об отношении организации к комплаенс-менеджменту и к комплаенс-культуре.

Регулирующий орган должен быть убежден, что организация искренне желает достичь комплаенс, и что это желание выражает не только команда комплаенс-функции, но и высшее руководство, и сотрудники всей организации. Свидетельством здоровой комплаенс-культуры обычно является открытость общения с регулирующим органом.

Глава 4: Другие ключевые вопросы комплаенс-менеджмента

1. Как называются три основных этапа процесса отмывания денег?

Ответ: Размещение, запутывание следов и интеграция.

2. Что из нижеперечисленного не является примером финансового преступления?

- a. «Фишинг»;
- b. Взлом компьютерной системы банка для незаконного перевода денег;
- c. Кража ноутбука;
- d. Мошенничество с кредитными картами

Ответ:

- c. Кража ноутбука – это кража физического имущества. Хотя этот ноутбук или хранящиеся на нем данные в дальнейшем и могут быть использованы для совершения финансовых преступлений, кража самого ноутбука обычно финансовым преступлением не считается.

3. Что такое «ценообразующая информация»?

Ответ: Ценообразующая информация – это информация, которая при ее публикации, скорее всего, существенно повлияет на стоимость акций, либо повысив, либо понизив ее

4. Какие из следующих категорий риска будут представлять наибольшую важность для сектора финансовых услуг?

- а. Нормативно-правовые риски
- б. Риски, связанные с окружающей средой
- в. Кредитные риски
- г. Риск ликвидности

Ответ: Риски (а) (в) и (г), скорее всего, будут представлять наибольший интерес для сектора финансовых услуг. Хотя риски, связанные с окружающей средой, не будут столь же важны для организации, работающей в секторе финансовых услуг, как для некоторых других секторов, например, транспортного или производственного, они все равно будут представлять интерес, хотя и не приоритетный, как с позиции финансовой организации как ответственных граждан, так и с позиции их возможного влияния на бизнес, например, для страховых компаний будет важен риск наводнений и изменения климата, так как это повлияет на риски, которые они принимают на себя в рамках своих продуктов.

5. Какие из следующих видов санкций, как правило, не доступны регулирующим органам?

- а. Общественное порицание
- б. Наложение штрафа
- в. Заключение в тюрьму
- г. Отзыв разрешения

Ответ:

- в. Заключение в тюрьму – несмотря на то, что регулирующие органы могут передавать дела, сформированные в ходе проведения расследования, в соответствующие органы, обычно они не обладают полномочиями заключать людей в тюрьму. Право вынесения приговора о тюремном заключении, как правило, имеет суд или другой судебный орган.