В редакции

Решения Совета АПМО

№ 19/23-01 от «20» декабря 2023г.

РАЗЪЯСНЕНИЯ

О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ПРИМЕНЕНИЯ

ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПРОТИВОДЕЙСТВИИ

ЛЕГАЛИЗАЦИИ ДОХОДОВ,

ПОЛУЧЕННЫХ ПРЕСТУПНЫМ ПУТЁМ,

И ФИНАНСИРОВАНИЮ ТЕРРОРИЗМА

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

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

На значимость специального правового положения адвоката в национальном законодательстве прямо указывается в Рекомендациях ФАТФ «Международные стандарты по противодействию отмыванию денег и финансированию терроризма и распространению оружия массового уничтожения», предполагающих учёт страновых особенностей и национальных правовых систем[[3]](#footnote-3).

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

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

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

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

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

5. Адвокатам следует исходить из того, что в случаях, когда адвокат лично осуществляет или готовится лично осуществлять в интересах доверителя любую из пяти видов операций с денежными средствами или иным имуществом деятельности, приведённых в п.1 ст.71 ФЗ «О противодействии легализации…», он осознанно выходит за рамки статуса независимого профессионального советника по правовым вопросам (п.1 ст.2 ФЗ «Об АД»), защищенного при осуществлении профессиональной деятельности адвокатской тайной (п.2 ст.2, п.1 ст.8 ФЗ «Об АД»).

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

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

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

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

- сделки с недвижимым имуществом;

- управление денежными средствами, ценными бумагами или иным имуществом клиента;

- управление банковскими счетами или счетами ценных бумаг;

- привлечение денежных средств для создания организаций, обеспечения их деятельности или управления ими;

- создание организаций, обеспечение их деятельности или управления ими, а также куплю-продажу организаций,

на адвокатов распространяются требования об идентификации клиента, представителя клиента и (или) выгодоприобретателя (пп.1 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о принятии мер по определению целей финансово-хозяйственной деятельности, финансового положения и деловой репутации клиентов (пп.1.1 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о принятии мер по идентификации бенефициарных владельцев клиентов (пп.2 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о применении мер по замораживанию (блокированию) денежных средств или иного имущества (пп.6 п.1 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), о разработке правил внутреннего контроля (п.2 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), документированию и хранению сведений о клиенте (п.4 ст.7 ФЗ № 115-ФЗ), а также о приёме на обслуживание и обслуживании публичных должностных лиц (пп.1,3,5 п.1, п.п.3,4 ст.7.3., п.5 ст.7.5. ФЗ № 115-ФЗ).

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

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

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

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

При заключении соглашения об оказании юридической помощи, предусматривающего подготовку и осуществление операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.71 ФЗ № 115-ФЗ, адвокат обязан в порядке пп.5) п.4 ст.25 ФЗ «Об АД» включить в него условие, разъясняющее применимость к правоотношениям ФЗ «О противодействии легализации…», в частности, обязанности адвоката по информированию уполномоченного органа без уведомления об этом доверителя в случае появления любых оснований полагать, что сделки или финансовые операции могут быть осуществлены в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, или финансирования терроризма (п.п.2,4 ст. 71 ФЗ № 115-ФЗ). Отсутствие данного условия в соответствующем соглашении является злоупотреблением доверием и подрывом доверия к адвокатуре (п.п.2,3 ст.5 КПЭА).

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

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

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

13. Заключение соглашения об оказании юридической помощи, предусматривающего подготовку и осуществление операций с денежными средствами или иным имуществом, перечисленных в п.1 ст.71 ФЗ «О противодействии легализации…», влечет обязанность по уведомлению уполномоченного органа в случаях, предусмотренных п.2 ст.71 ФЗ № 115-ФЗ. Для исполнения данной обязанности адвокату, заключившему соглашение, требуется зарегистрироваться в личном кабинете на официальном сайте Росфинмониторинга в установленном порядке[[4]](#footnote-4).

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

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

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

15. При наличии оснований по уведомлению уполномоченного органа, предусмотренных п.2 ст.71 ФЗ «О противодействии легализации…», адвокаты обязаны представлять соответствующую информацию в уполномоченный орган в электронной форме через личный кабинет либо на оптическом или цифровом носителе[[5]](#footnote-5).

Передача информации в уполномоченный орган осуществляется адвокатами самостоятельно или через Адвокатскую палату Московской области (АПМО) в течение 3 (трёх) рабочих дней, следующих за днём выявления соответствующих оснований[[6]](#footnote-6).

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

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

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

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

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

- дата совершения операции с денежными средствами и или иным имуществом и сумму, на которую она совершена;

- обстоятельства, послужившие основанием полагать, что операция с денежными средствами или иным имуществом клиента осуществляется или может быть осуществлена в целях легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путём, или финансирования терроризма[[7]](#footnote-7).

Особенности представления информации, передаваемой через личный кабинет, определяются уполномоченным органом[[8]](#footnote-8).

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

181. В случае прекращения оказания юридической помощи, подпадающей под действие п.1 ст.71 ФЗ № 115-ФЗ, адвокату следует незамедлительно предпринять действия по прекращению уполномоченным органом[[9]](#footnote-9) пользовательского доступа к личному кабинету, использовавшемуся в целях исполнения требований ФЗ «О противодействии легализации…».

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

1. Далее по тексту – ФЗ «О противодействии легализации…», ФЗ № 115-ФЗ [↑](#footnote-ref-1)
2. Далее по тесту – ФЗ «Об АД» [↑](#footnote-ref-2)
3. Пояснительные примечания к Рекомендации 23 (п.2): «Каждая страна сама вправе принимать решения в отношении вопросов, на которые распространяется привилегия на сохранение адвокатской тайны или профессиональная тайна. Обычно это касается информации, которую адвокаты, нотариусы или иные независимые специалисты в области права получают от или через одного из своих клиентов: (а) в ходе установления правового статуса своего клиента, или (b) при выполнении своих функций по защите или представлению этого клиента в судебных, административных, арбитражных или посреднических или связанных с ними разбирательствах.» [↑](#footnote-ref-3)
4. П.5 Правил передачи информации в Федеральную службу по финансовому мониторингу адвокатами, нотариусами, доверительными собственниками (управляющими) иностранной структуры без образования юридического лица, исполнительными органами личного фонда, имеющего статус международного фонда (кроме международного наследственного фонда), лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность в сфере оказания юридических или бухгалтерских услуг, аудиторскими организациями и индивидуальными аудиторами, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 09.04.21г. № 569, далее – Правила. [↑](#footnote-ref-4)
5. П.8 Правил [↑](#footnote-ref-5)
6. П.4 Правил [↑](#footnote-ref-6)
7. П.6 Правил [↑](#footnote-ref-7)
8. П.9 Правил, приказ Росфинмониторинга от 08.02.22г. № 18 «Об утверждении Особенностей представления в Федеральную службу по финансовому мониторингу информации, предусмотренной Федеральным законом от 07.08.01г. № 115-ФЗ «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма» [↑](#footnote-ref-8)
9. П.10.3.3. Порядка доступа к личному кабинету и его использования, утверждённого приказом Росфинмониторинга от 20.07.20г. № 175 «Об утверждении Порядка ведения личного кабинета, а также Порядка доступа к личному кабинету и его использования» [↑](#footnote-ref-9)