

**Baker
McKenzie.**

Международный поиск активов должника

Чарльз Томсон [Charles Thomson] | Партнер, Лондон

charles.thomson@bakermckenzie.com

+44 2017 919 1879

14 сентября 2018 г.



Проблемные моменты...

1. Где находится ответчик?
2. Где находятся его активы?
3. Можете ли вы «заморозить» / обеспечить сохранность активы?
4. Каким образом и в каком суде должны добиваться принятия судебного решения (решение об обеспечении) в отношении Ответчика?
5. Политически мотивированные претензии / аргументы
6. Способы исполнить решение суда
7. Способы воздействия на Ответчика для успешного взыскания долга



Мультиюрисдикционный подход!

История компании Grupo Torras...



Один из самых крупных в истории процессов, связанных с попытками кредитора вернуть активы из доверительных фондов



Крайне сложные факты и мультиюрисдикционный подход



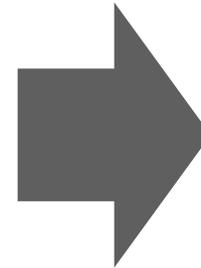
Новый закон и дело-прецедент в отношении различных попыток «подорвать доверие»

Стороны



Пропавшие миллионы

\$450 000 000



Проблема 1: где находится Ответчик?

Необходимо определить местонахождение Ответчика:

- для облегчения процесса вручения судебных документов;
- для содействия вам в принятии решения о том, какие юрисдикции могут иметь отношение к осуществлению отслеживания активов (какие суды будут обладать юрисдикцией над ним?);
- Для содействия вам в установлении местонахождения / отслеживании активов, например, его дома (домов), самолета (самолетов), автомобилей.

Поиск Ответчика (часто его не так трудно найти...):

- Использование частных детективов;
- Пресса и другие средства массовой информации;

Компания GT;

- Основной Ответчик располагался на Багамах, однако весьма вероятно, что он имел активы по всему миру;
- Было принято решение о проведении судебного разбирательства в Англии (независимая правовая система, простота процесса исполнения решений международных судов, наличие эффективных обеспечительных механизмов).

Проблема 2: где находятся активы Ответчика (страны общего права)?

➤ Решение суда о раскрытии активов (например, определения «Норидж Фармакал» (Norwich Pharmacal Orders) и постановления «Банкерс Траст» (Bankers Trust Orders))

➤ Решение о раскрытии информации как часть судебных постановлений о запрете на распоряжение имуществом (см. ниже)

➤ Постановления о раскрытии до начала действий

➤ Раскрытие в рамках гражданского судопроизводства

➤ Определения о запрете на раскрытие / разглашение

Компания GT

- Все, что перечислено выше, получено
- Раскрытие активов Ответчика, включая ссылку на дискреционные доверительные фонды

Проблема 2: где находятся активы Ответчика (страны общего права)?

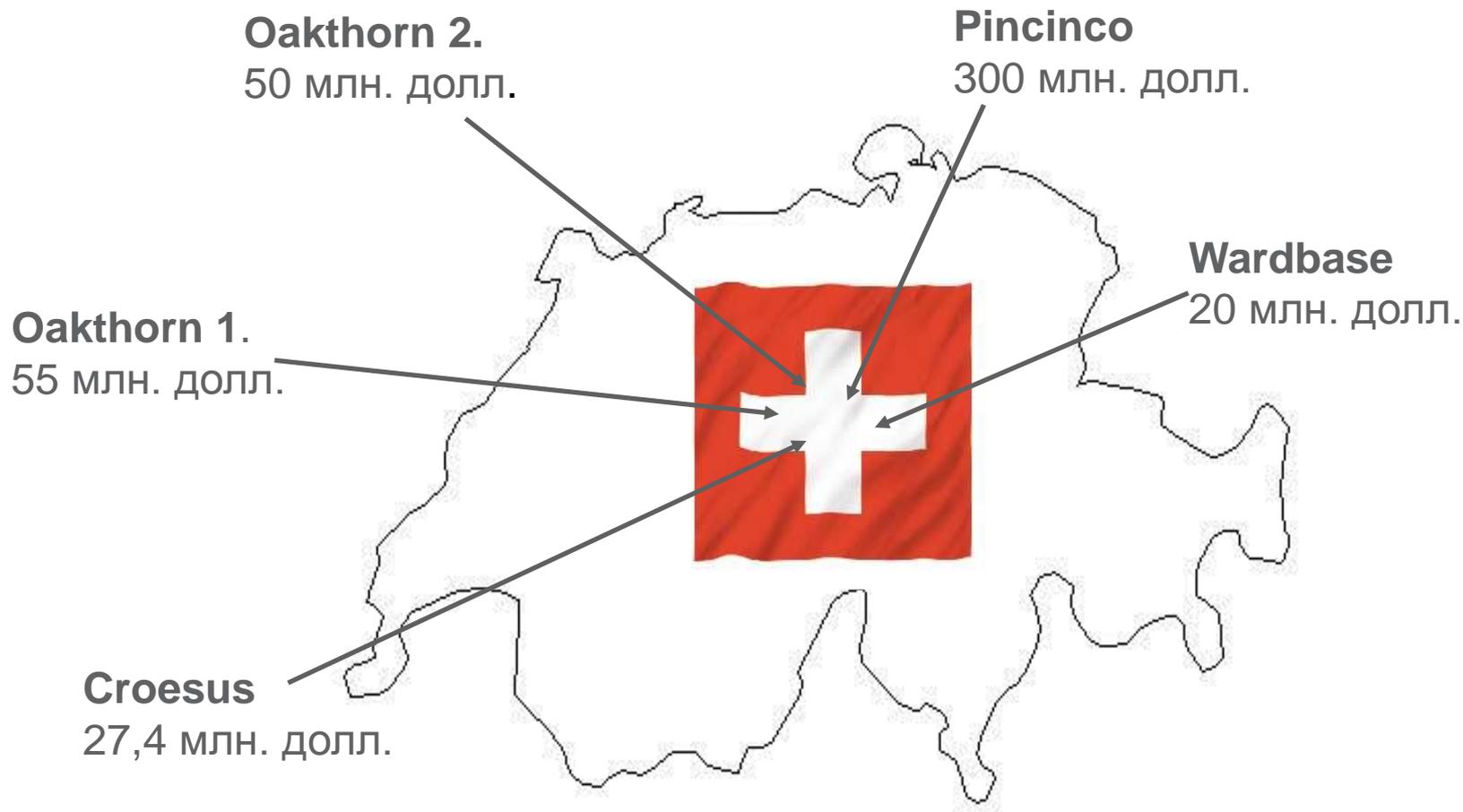
> Обвинения в совершении преступления

> Статус *Гражданского истца (Partie Civile)*

Компания GT

- Обвинение в совершении преступления было подано в Швейцарии, и компания GT выступала *Гражданским истцом* для целей установления местонахождения банковских счетов;
- Вопросы банковской тайны;
- Уголовные расследования также были начаты в Испании и Кувейте.

Компания GT: Раскрытие мошеннических денежных переводов



Проблема 3 – запрет на распоряжение / вывод активов Ответчика

> Действующие по всему миру судебные запреты на распоряжение имуществом (судебный запрет Марева)

> Внутренний судебный запрета на распоряжение имуществом и вывод активов

Компания GT

- Действующие по всем миру запреты на распоряжение имуществом и раскрытии активов были получены в Лондоне в отношении активов Ответчика
- Судебные запреты на распоряжение имуществом в отношении активов, находящихся в доверительных фондах, в Великобритании, Джерси, Багамах и Каймановых островах

Международный поиск активов должника

Проблема 4 - каким образом и в каком суде вы должны добиваться принятия судебного решения в отношении Ответчика?

Судебное разбирательство	Арбитраж
Законная возможность обеспечительных мер и принудительного исполнения решений	Возможность принудительного исполнения
Объединение сторон	Нейтралитет
Значение для судебной практики	Приватность и конфиденциальность
Решение, вынесенное в порядке общего судопроизводства	Меньшая степень раскрытия?
	Скорость?

GT

- Был издан Приказ Высокого суда Англии и начато гражданское судопроизводство в отношении значительного числа физических и юридических лиц;
- Краеугольные вопросы английской юрисдикции;
- Судебные процессы на Багамах, Каймановых островах, Джерси и в Сингапуре;
- Судебное разбирательство в Англии: **решение о выплате 800 млн. долл.**

Проблема 6 – способы исполнения

- Прямое исполнение судебных решений. Следующие договоры могут помочь:
 - Европа (Брюссельский Регламент / Луганская конвенция);
 - Другие страны (Гаагская конвенция);
 - Иные двусторонние договоры;
- Банкротство – вопросы признания и правоприменения за рубежом;
- Взаимная правовая помощь;
- Экстрадиция;
- Нарушение системы корпоративной защиты и подрывание доверия...

Вопросы прокалывания корпоративной вуали

Исключительные обстоятельства, в которых возможно прокалывание корпоративной вуали:

«у лица имеются обязательства или ответственность, или на него распространяются действующие правовые ограничения, от соблюдения которых оно намеренно уклоняется, или целенаправлено уклоняется от исполнения, вмешиваясь в действия контролируемой им компании.»

После этого корпоративная вуаль может быть снята с целью лишить компанию или лицо, которое ее контролирует, тех преимуществ, которые они в ином случае могли бы получить посредством использования контролируемой компании (см. дело *Prest promue Petrodel* [2013] UKSC 34).

Прокалывание корпоративной вуали невозможно в целях объединения со стороной, не являющейся участницей договора, или для понуждения исполнения договорных обязательств в отношении стороны, не являющейся участницей договора (см. дело *VTB Capital promue Nutritek* [2013] UKSC 5).

Компания GT: Доверительные фонды Фахада: наглядная иллюстрация

Багамы

Roger Trust

Bluebird Trust

Better Trust

River Trust (ранее - Blatant)

Lake Trust (ранее - Better)

Каймановы острова

Blatant Trust

Eaglet Trust

Chester/Comfort Trust (ранее - Roger)

о. Джерси

Esteem Settlement

No 52 Settlement

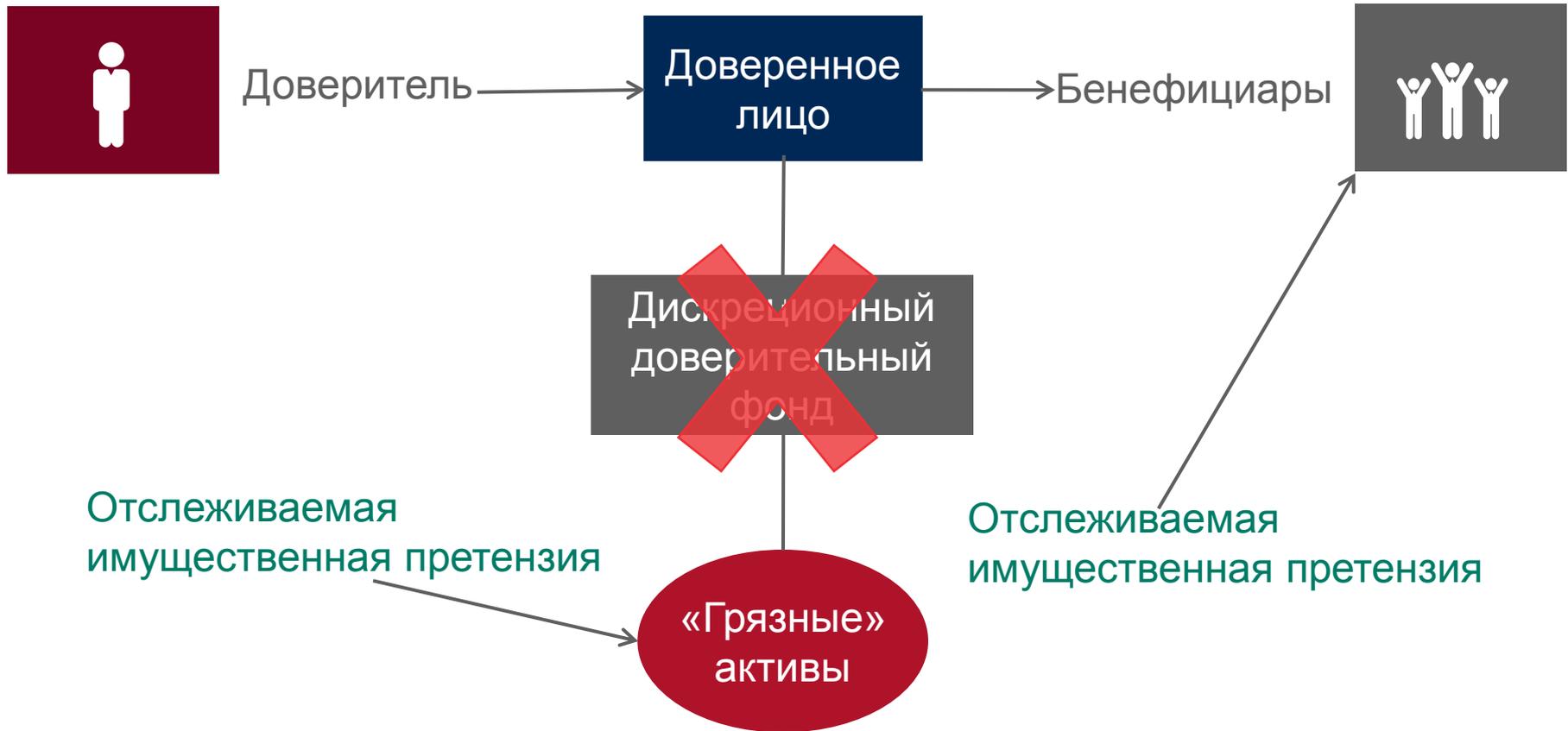
Компания GT: Доверительные фонды Фахада: решение?

1 Имущественные претензии (против фонда)

2 Претензии, касающиеся несостоятельности (включая «отчуждение имущества, направленное на обман кредиторов»)

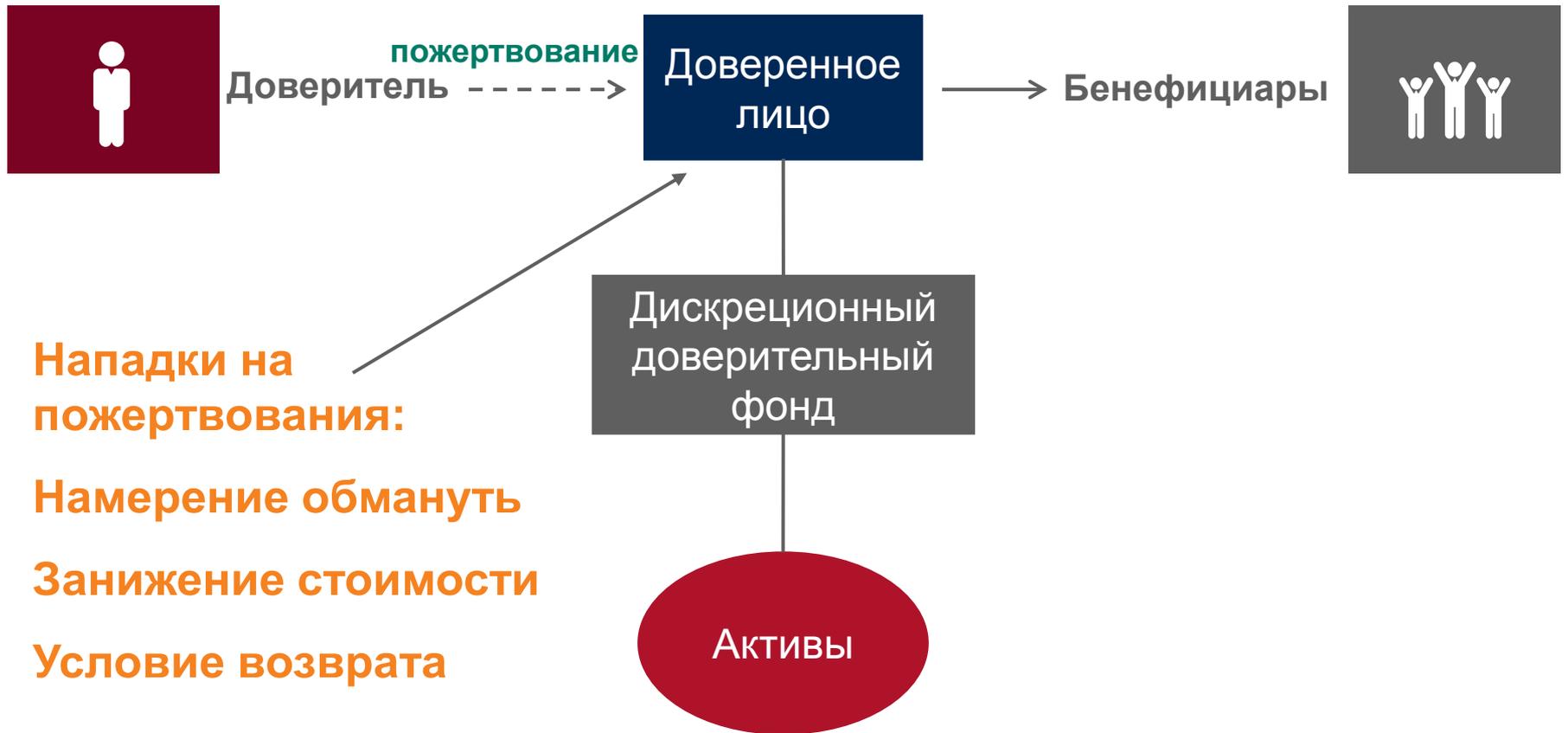
3 Претензии, касающиеся «подрывания доверия»

Имущественные претензии



Примечание: Подразумеваемая доверительная собственность в отношении обманутой компании, т.е. компании Grupo Torras

Претензии, касающиеся несостоятельности



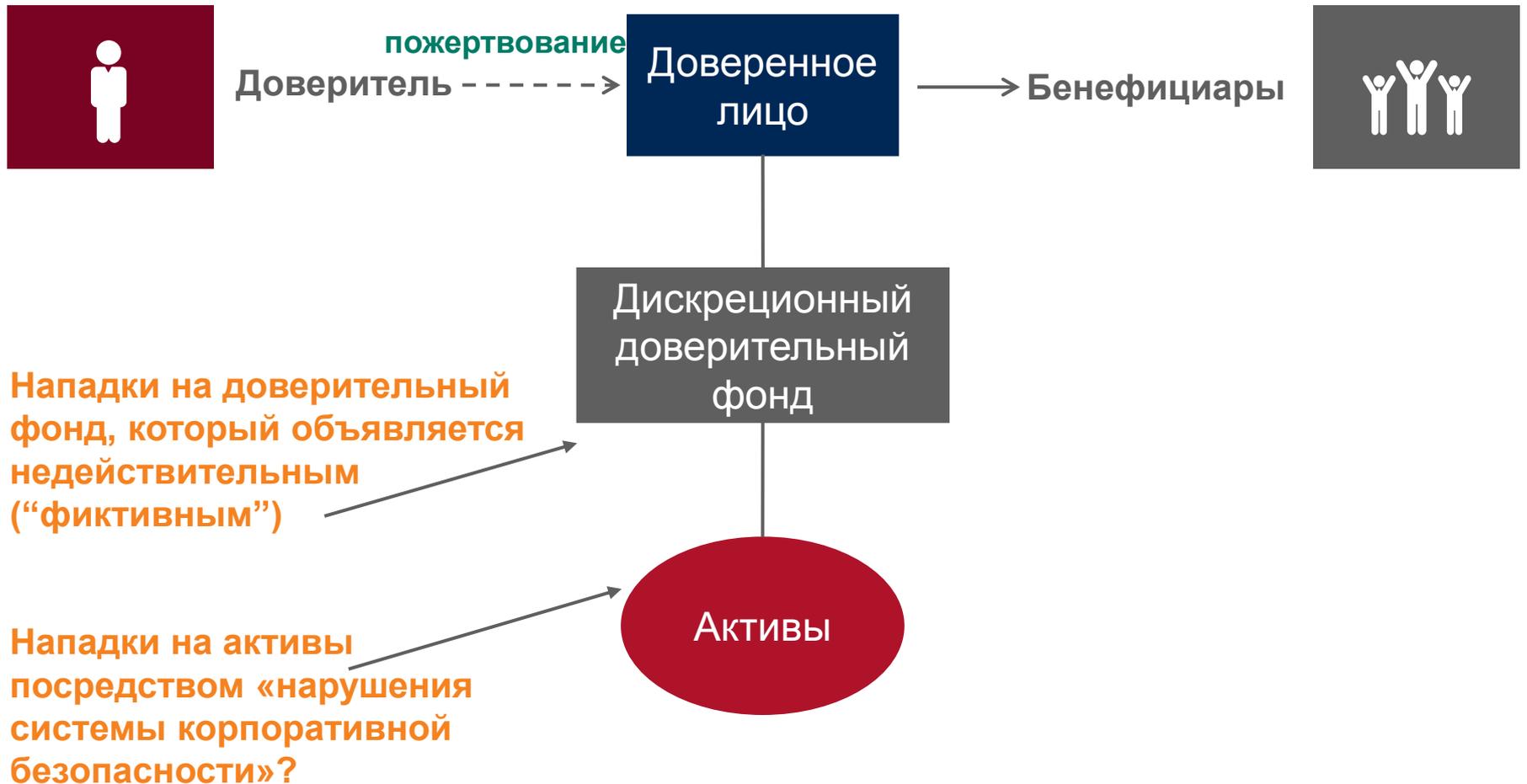
Нападки на пожертвования:

Намерение обмануть

Занижение стоимости

Условие возврата

Претензии, касающиеся «подрывания доверия»



Последние изменения в области отслеживания активов

Дело TMSF против Merrill Lynch Bank u Trust Company (Cayman) Ltd [2012] 1 W.L.R. 1721

- Назначение конкурсного управляющего с полномочиями на аннулирование доверительного фонда.

Дело SC Mezhdunarodniy Promyshlenniy Bank против Pugachev [2017] EWHC 2426 (Ch)

- Продолжающееся контролирование структуры доверительного фонда со стороны бенефициара
- Обсуждение «фиктивных» доверительных фондов.

Проблема 7 – применение принудительны мер исполнения против Ответчика

- Неуважение в отношении судебного разбирательства:
 - *Аблязов;*
- Санкции;
- Использование уголовного судопроизводства:
 - Компания GT: уголовное судопроизводство в Кувейте, Швейцарии и Испании с целью не только получения информации, но и оказания давления на Ответчиков;
- История *King*....

Дело SFO против King

Запрос о помощи со стороны органов уголовного преследования



Текущий банковский счет

Англия

Акции

Шотландия

Активы в доверительных фондах

Гернси

Обвинения:

Мошенничество

Отмывание денег

Вымогательство

Уклонение от уплаты налогов

Нарушение валютного регулирования

Уроки дела King

Решение Палаты лордов от 18 мая 2009 г. Ограничить юрисдикцию английского суда в отношении судебных приказов о наложении ареста на имущество / о раскрытии информации с экстерриториальным действием, хотя сейчас это уже возможно.



Применительно к нескольким юрисдикциям, использование оффшорной структуры доверительных фондов и юридических лиц, имеющих статус «моих представителей»



Важность подготовки письма с запросом



Связь с Центральным управлением Соединенного королевства (УКСА) / Бюро по борьбе с мошенничеством в особо крупных размерах (SFO)



Координация с действиями, осуществляемыми в других юрисдикциях



Избегайте давать повод для подачи заявки на отмену распоряжения – задержка в осуществлении за рубежом расследования / преследования

Кому будет оказывать содействие Великобритания?

- Великобритания, как правило, может удовлетворять просьбы о взаимной правовой помощи даже в случаях отсутствия соответствующих договорных механизмов;
- В целом не требуется наличие каких-либо договорных отношений (в отличие, например, от экстрадиции);
- В то же время наличие договорных отношений (например, Конвенция ООН о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.) усиливает возможности по взаимной правовой помощи.

Выводы: защита активов – на практике

Все структуры активов имеют слабые места и в различных ситуациях могут оказаться уязвимыми для атаки, если используются правильные средства и инструменты...

Подрывание
доверия

Несостоятельность /
банкротство

Применение норм
гражданского права в
отношении
принудительного
исполнения судебных
решений

Уголовное судопроизводство /
взаимная правовая помощь

Распоряжения о раскрытии
информации и определения о
запрете на распоряжение
имуществом





www.bakermckenzie.com

Baker & McKenzie LLP is a member firm of Baker & McKenzie International, a global law firm with member law firms around the world. In accordance with the common terminology used in professional service organisations, reference to a "partner" means a person who is a partner, or equivalent, in such a law firm. Similarly, reference to an "office" means an office of any such law firm. This may qualify as "Attorney Advertising" requiring notice in some jurisdictions. Prior results do not guarantee a similar outcome.

© 2018 Baker & McKenzie LLP