

КОНТРОЛЕР НА РЫНКЕ ЦЕННЫХ БУМАГ, КОРПОРАТИВНОЕ УПРАВЛЕНИЕ И ВНУТРЕННИЙ КОНТРОЛЬ В БАНКАХ

СЕРГЕЙ КАПЛУН

эксперт по юридическим вопросам,

Проект IFC «Корпоративное управление в банковском секторе России»

Комплайенс-контролер¹ — одна из самых невостребованных функций на российском финансовом рынке. В то же время европейские финансовые издания почти каждую неделю публикуют объявления о найме на работу контролеров, специализирующихся, в частности, на деятельности финансовых институтов на рынке ценных бумаг. Суммы вознаграждений специалистов на западных рынках достигают шестизначных величин, стоимость услуг российских специалистов, судя по объявлениям в прессе, редко превышает скромные четырехзначные числа. В чем же причина такого расхождения в восприятии одной из важных позиций в системе внутреннего контроля финансовой компании?

Рынки, как правило, наказывают отстающих, но редко вознаграждают лидеров.

В данной статье мы попытаемся затронуть только некоторые стороны организации и деятельности комплаенс, не вдаваясь подробно в детали и механизм построения самой системы и службы внутреннего контроля. Поскольку такие рекомендации и технические требования уже изложены в российском законодательстве, мы попробуем понять, почему комплаенс по-прежнему остается фактически лишней функцией для многих российских компаний и банков.

Если отбросить как очевидные некоторые тезисы о неравномерности развития западных и российских финансовых

институтов и финансовых рынков, а также о неразвитости российской экономики в целом, то можно прийти примерно к одному общему знаменателю: финансовые институты заинтересованы в элементарном выживании и как максимум в успешном процветании. Достижение этих целей, кроме всего прочего, зависит от грамотно выбранной стратегии развития и модного в настоящий момент направления: корпоративное управление компанией, а также от состояния внутреннего контроля, включая контроль деятельности на рынке ценных бумаг.

В соответствии с академическими ис-

следованиями, а также наилучшей мировой практикой корпоративного управления роль совета директоров в установлении стратегических направлений развития компании неоспорима. Также значительны действия совета по установлению эффективного комплаенс-контроля в рамках системы внутреннего контроля в компании, действующей на финансовых рынках.

В рамках настоящей статьи мы предлагаем использовать комбинированный термин «комплайенс-контролер» либо собирательный термин «служба комплаенс», поскольку ничего более подходяще-

¹ Точное название данной должности в соответствии с российским законодательством — контролер на рынке ценных бумаг. Для практических целей мы в данной статье предлагаем свою транслитерацию термина, отличную от появившейся на рынке ранее.

го российское законодательство не предлагает. На наш взгляд, несмотря на громоздкость, данный термин достаточно полно отражает сущность позиции и не позволяет путать его с должностью внутреннего контролера, предусмотренной действующим банковским законодательством.

COMPLIANCE — ЧТО ЭТО?

В целом, как известно, это калька с англ. compliance — соответствие каким-либо требованиям или нормам, в настоящей статье мы также возьмем на вооружение кальку на русском языке — комплаенс. В зарубежной терминологии, относящейся именно к финансовому рынку, термин как обозначение одной из самостоятельных служб стал использоваться относительно недавно, примерно в начале 1990-х гг.

Базельский комитет², в частности, определяет роль комплаенс следующим образом. «Это независимая деятельность, которая включает в себя определение, доступ, консультирование, мониторинг и отчетность в отношении комплаенс-риска, а именно риска правовых или регуляторных санкций, финансовых убытков, либо потери репутации, от которых банк может пострадать в результате несоблюдения положений каких-либо применимых законодательных актов, кодексов этических норм либо стандартов наилучшей практики.»³

На практике функция комплаенс охватывает несколько сфер деятельности участников финансовых рынков: банковское дело, деятельность на рынке ценных бумаг, страховую деятельность, вопросы корпоративного управления, противодействие финансовым преступлениям, деятельность на зарубежных рынках и некоторые другие. Примерное детальное описание функций комплаенс-контролера в крупной западной финансовой фирме может выглядеть примерно так:

- сопровождение сделок с точки зрения соблюдения принципов и правил комплаенс;

- роль контактного лица с целью консультации персонала;

- подготовка и проведение регулярных тренингов по вопросам комплаенс;

- сотрудничество с регулятором при расследовании нарушений в области ком-

плаенс и внутреннего контроля;

- оценка и одобрение внутренних процедур и новых продуктов с точки зрения комплаенс;

- управление различными проектами службы комплаенс;

- анализ новых положений и подходов регулятора и принятие соответствующих мер;

- мониторинг, контроль, разрешение конфликтных ситуаций;

- разработка и применение внутренних документов.

В общем роль и деятельность комплаенс-контролера можно свести к двум направлениям: снижение рисков несоответствия требованиям регулирующего органа (так называемых «регуляторных» рисков) и репутационных рисков банка. Справедливости ради, следует отметить, что налаженная должным образом деятельность комплаенс-контролера частично снижает правовые риски, хотя основная доля регулирования таких приходится на деятельность правового департамента. Указанные цели достигаются организацией системного мониторинга и контроля. При этом во многих организациях для воспитания и поддержания необходимой культуры, аряду с описанием либо определением системы необходимых технических процедур и процессов, составляется базовый документ — Кодекс этики, общедоступный и обязательный для ознакомления.

На уровне операционной деятельности либо создается отдельное подразделение, либо специально назначается сотрудник компании, который нередко очень тесно сотрудничает с правовым департаментом организации. В его обязанности входят постоянный мониторинг, контроль и принятие решений по устранению и разрешению различных конфликтных либо предконфликтных ситуаций. Лидеры отрасли, как правило, предпочитают второй путь, так как это и проще, и дешевле.

ОТКУДА ЭТО?

Зарубежные практики ввели термин *compliance* как ответ на требования рынка и регулятора снизить соответствующие риски в деятельности компаний, предоставляющих финансовые ус-

луги. В частности, риски несоответствия требованиям регулирующего органа, в первую очередь репутационные риски, в случаях деятельности компании на открытом рынке и, как следствие, правовые риски.

На российский рынок, как нам представляется, термин и осознание необходимости введения отдельной штатной единицы и описания сферы деятельности пришли с развитием рынка ценных бумаг. Законодательное требование о необходимости контролера в штате организации, работающей на рынке ценных бумаг, было введено Постановлением ФКЦБ от 15 июня 1998 г.⁴

Однако российские регуляторы пошли по своему собственному пути, введя отдельную должность и, соответственно, требование о наличии в составе организации должностного лица, ответственного за исполнение требований по противодействию легализации средств, полученных преступным путем. Впоследствии из-за неясности регулирования в отношении различных финансовых организаций оказалось довольно хлопотно иметь две описанные должности под крышей одного департамента либо поручить все одному должностному лицу.

Следует отметить, что в настоящее время, идя по пути укрепления роли служб внутреннего контроля и повышения роли комплаенс, Банк России в соответствии со своей Инструкцией № 242-П разработал рекомендации по организации управления правовым риском и риском потери деловой репутации⁵. Значение дальнейшего повышения эффективной роли комплаенс и службы внутреннего контроля в целом изложено в Письме Центробанка России № 119-Т⁶.

Последние действия и документы как ЦБ РФ, так и ФСФР подтверждают, что российский финансовый рынок начал использовать более передовую практику, рекомендуемую Базельским комитетом по банковскому надзору. Таким образом, наш рынок и подход к деятельности финансовых учреждений постепенно унифицируется с мировой практикой, что, по нашему мнению, является существенным положительным фактором для дальнейшего развития как российского банковского сектора, так и финансового рынка.

² Базельский комитет по банковскому надзору (Basel Committee on Banking Supervision).

³ Basel Committee on Banking Supervision, The compliance function in banks. Consultative document. Неофициальный перевод.

⁴ На настоящий момент Постановление ФКЦБ от 15 июня 1998 г. № 23 «Об утверждении временного положения о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг» утратило силу. В качестве основного документа применяется новое «Положение о внутреннем контроле профессионального участника рынка ценных бумаг», утвержденное Постановлением ФКЦБ от 13 августа 2003 г. № 03-34/пс.

⁵ См. Письмо ЦБ РФ от 30 июня 2005 г. № 92-Т «Об организации управления правовым риском и риском потери деловой репутации в кредитных организациях и банковских группах».

⁶ Письмо ЦБ РФ от 13 сентября 2005 г. № 119-Т «О современных подходах к организации корпоративного управления в кредитных организациях».

КАК ЭТО УВЯЗЫВАЕТСЯ СО СТРАТЕГИЕЙ?

Комплаенс — это, на наш взгляд неотъемлемый элемент стратегического развития компании. Если сравнить компанию с большим и дорогим автомобилем, то функция комплаенса, как талон технического состояния такого автомобиля: в принципе можно ездить и без него, но, как далеко вы заедете, никто не знает. А если захотите продать, то, кому будет нужен такой автомобиль — тоже неизвестно.

Разрабатывая стратегию, компания должна убедиться, что цели будут достигнуты должным образом при соблюдении всех должных правил деятельности. Компании и банки, работающие с большим числом клиентов, например, с частными клиентами — физическими лицами, должны учитывать важность управления репутационными рисками при достижении стратегических целей. В условиях неразвитого рынка, равно как и неразвитого саморегулирования, и управление репутационными рисками часто проводится с помощью PR-способов, т. е. создания внешних условий для успеха. В то время как в долгосрочном плане невидимый широкой публике действенный контроль со стороны службы комплаенс более эффективен, поскольку позволяет настроить механизм компании на работу без серьезных провалов, которые впоследствии не нужно будет исправлять излишней PR-практикой.

При этом, однако, необходимо отметить, что все-таки роль комплаенса проявляется в повседневной операционной деятельности. Как часть системы внутреннего контроля, которая активно работает на операционном уровне, комплаенс важен именно в повседневной работе. Если сравнить компанию с большим океанским лайнером, то комплаенс — это то, как управляется огромный корабль, насколько эффективно он поддерживается на плаву и каким образом команда может выходить из некоторых кризисных ситуаций.

Говоря о взаимосвязи качества работы комплаенс-контроля и выполнения намеченных целей, не стоит забывать и о факторе эмитента. Для финансовых компаний и банков, чьи акции обращаются на бирже, наличие эффективного комплаенс-контроля является одним из необходимых условий увеличения стоимости акции. Очевидно, что несоблюдение требований регулятора может привести к значительным штрафным санкциям и повлиять на репутацию компании. А наличие либо отсутствие эффективной службы

комплаенс-контроля в рамках системы внутреннего контроля может значительно влиять на рейтинги, присваиваемые рейтинговыми агентствами, и как следствие, на стоимость привлекаемого капитала.

КОМПАЙЕНС И РОЛЬ СОВЕТА ДИРЕКТОРОВ

Поскольку комплаенс является службой оперативного и операционного характера, то контроль за его работой осуществляется на уровне менеджмента компании. Это может включать непосредственно организацию отдела, а также создание и поддержание эффективности службы на должном уровне. При этом основная роль совета директоров заключается в осуществлении контроля над деятельностью компании с целью достижения компанией стратегических целей. Однако именно совет директоров имеет полномочия и обязанности по организации службы внутреннего контроля в компании. Эти полномочия распространяются также на создание эффективной службы комплаенс-контроля.

Совету директоров принадлежит важная роль в формировании в компании культуры комплаенса. В идеале в компании, а тем более в банке должна быть деловая культура, в которой сотрудники и руководители соотносили бы свою деятельность с требованиями комплаенса уже на стадии ее планирования. Совет, таким образом, должен предпринять все усилия по внедрению культуры комплаенса на «подсознательном уровне компании». На практике это может выглядеть как принятие одобренного советом директоров кодекса поведения либо кодекса этического ведения бизнеса и регулярных тренингов персонала.

Кодекс, как правило, может включать различные правила и нормы, как соответствующие действующему законодательству, так и значительно превышающие требования законодательства. По нашему мнению, как раз именно вторая категория норм позволяет компании стать лидером в своей отрасли. Поскольку именно высокие внутренние требования и этические нормы позволяют завоевать доверие участников рынка и новых клиентов.

Разделы кодекса могут относиться к самым различным областям деятельности компании. Это и повседневный мониторинг текущих процессов, и процесс формирования и соблюдения «китайских стен» в работе аналитических и операционных подразделений фирмы с указанием роли комплаенса и порядка взаимодействия заинтересованных сотрудников,

например комплаенс-контролеров и аналитиков, или трейдеров. Также в Кодекс могут быть внесены положения о порядке раскрытия информации и взаимодействия сотрудников с органами прессы в целях предотвращения противозаконных действий, например использование инсайдерской информации, предотвращение манипулирования ценами и рынком в целом.

КАК ЭТО ДЕЛАЕТСЯ В РОССИИ

Если основываться на формальных требованиях к организации деятельности службы комплаенс в российских компаниях, то общая картина выглядит очень хорошо, поскольку существуют законодательно определенные система квалификационных требований к контролерам и порядок организации работы самой службы. Излишней, пожалуй, представляется необходимость составления периодических отчетов комплаенса, что возможно отнести к издержкам формального подхода к такой службе. На практике это выливается в избыток бумажной работы, которая лишь досаждала менеджменту.

Однако если подойти к ситуации с неформальной точки зрения, то в первую очередь следует сделать оговорку относительно того, что специфическая структура собственности российских финансовых институтов влечет за собой почти полное отсутствие чувствительности к репутационным рискам. И это обуславливает реальную необходимость введения еще одного направления системы внутреннего контроля, которым, собственно, и является комплаенс. Естественно, есть исключения. Среди них, что скорее неудивительно, банки и финансовые компании — дочерние предприятия западных инвестиционных компаний или банков, а также некоторые российские компании и банки, хотя и не котирующиеся на бирже, но работающие с широкой публикой либо с постоянным западными контрагентами и придающие большое значение вопросам снижения репутационных рисков. Исключения, увы, только подтверждают правило.

В российской действительности до недавнего времени почти вся работа с вопросами репутационных рисков была вынесена в компетенцию PR-менеджеров. Однако, по нашему мнению, это может быть эффективно лишь до определенной степени развития общественного мнения и финансовых рынков. При достаточной степени свободы и развитости рынков вся PR-политика компании будет сводиться не к тому, что говорить и не го-

ворить, а к соответствию определенным требованиям (о превышении установленных требований необходимо своевременно информировать заинтересованных лиц).

Остальные риски, на снижение которых направлена деятельность комплаенс-контроля, такие как, например, операционный и правовой, не так значимы для российской компании, поскольку в силу текущей неразвитости рынка и его инфраструктуры невозможно ожидать адекватной реакции того же рынка на многие стороны деятельности компании. Остается предположить, что это может быть одной из причин непонимания или, скорее, отрицания важности роли комплаенс в деятельности многих российских компаний.

Следующим важным для понимания фактором может быть функциональное разделение полномочий органов корпоративного управления компанией. Поскольку, как мы определили, комплаенс — это часть системы внутреннего контроля на операционном уровне, то основное взаимодействие должно происходить между службами внутреннего контроля и менеджмента. Влияние совета директоров на деятельность комплаенс можно охарактеризовать следующим образом. Совету следует организовать работу службы комплаенс, учитывая, что служба должна быть независима, а ее деятельность — эффективна.

Для многих российских компаний такие задачи трудно выполнимы. Одной из предпосылок организации деятельности комплаенс является разделение функций совета директоров, действующих в интересах владельцев и функций менеджмента, которые являются наемными работниками. Во многих российских компаниях, как известно, акционеры, большинство членов совета, а также старших менеджеров — это, по существу, одни и те же лица. И, как правило, эти лица не всегда заинтересованы в том, чтобы внутри их организации кто-либо контролировал их действия. Отсюда, наверное, и формальный подход к должности комплаенс и ко всем органам корпоративного управления, связанным с осуществлением функций внутреннего контроля.

На практике, например, мы сталкивались с такими случаями, когда служба внутреннего контроля по итогам своих проверок и после консультаций с менеджментом мучительно решала, что следует сообщить акционерам и членам совета директоров, а что совсем неинтересно для последних.

ДАЛЬНЕЙШИЕ ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

Мы сознательно выбрали эпиграф к статье, рынки, действительно, не любят отстающих, но при этом с лидеров спрос огромный. И тому есть масса примеров. На мировом рынке есть лидеры, которые находятся под пристальным вниманием как частных клиентов, так и регуляторов. Эти лидеры нередко несут тяжелое бремя штрафов, наложенных регулятором за допущенные ошибки в деятельности на финансовых рынках. Но, увы, все понимают, что это, возможно, лишь некая плата за риски, равно как и стимул к совершенствованию деятельности. Обратная сторона медали — это доверие инвесторов, которое в долгосрочном плане окупается с лихвой.

Поскольку наш проект работает исключительно с банковскими учреждениями, то мы, естественно, ограничиваем свой обзор только банками. На российском фондовом рынке сейчас известен только один банк, акции которого ликвидны, — Сбербанк. Остальных банков для массового инвестора, не обремененного инсайдерской информацией, как будто и не существует. Хотя в котировальных листах наших действующих бирж числятся и иные российские банки. Анализ причин такой «неосведомленности» инвесторов не является целью настоящей статьи, и мы искренне надеемся, что число российских «голубых фишек» будет увеличено также и за счет российских банков.

В глобальном масштабе почти полное отсутствие частных российских банков на мировых финансовых рынках является, на наш взгляд, лишь еще одним подтверждением того, что лидерство пока не за российским рынком. После серии IPO, для которых, по нашему мнению, многие банки уже «созрели», ситуация может значительно измениться, и на международной арене появятся российские банки сначала, возможно, лишь в виде торгуемых ценных бумаг, а затем и в качестве действующих лиц международного рынка финансов.

Очевидно, что одним из условий достижения лидерства будут являться налаженная должным образом деятельность службы внутреннего контроля в общем и эффективность комплаенс-контроля в частности, цель которых — эффективно снижать определенные риски деятельности и при этом косвенно укреплять и повышать репутацию банка. ■