

Т. Бондарев, С. Ивасенко, адвокатское объединение Arzinger

Последствия принятия нового антикоррупционного закона для фармацевтического сектора бизнеса

Новый Закон Украины «Об основах предотвращения и противодействия коррупции» от 07.04.2011 № 3206-VI (далее — Закон № 3206-VI, 2011 г.) вступил в силу 01.07.2011 г. Несмотря на то что прошло немногим больше двух месяцев, можно утверждать, что этот закон будет иметь значительное влияние на все сферы бизнеса, включая сектор здравоохранения.

Характеризуя Закон № 3206-VI, прежде всего нужно отметить, что данный документ значительно расширил круг субъектов ответственности за коррупционные правонарушения.

В понимании Закона № 3206-VI такими субъектами, кроме лиц, уполномоченных на исполнение функций государства или местного самоуправления, являются также должностные лица юридических лиц публичного права, получающие заработную плату за счет государственного или местного бюджета; должностные лица иностранных государств и международных организаций; лица, предоставляющие публичные услуги, например аудиторы, нотариусы, третейские судьи, во время исполнения этих функций. Помимо этого, Закон № 3206-VI в качестве субъектов ответственности за коррупционные правонарушения называет также лиц, постоянно или временно занимающих должности, связанные с исполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей, и лиц, специально уполномоченных на исполнение таких обязанностей в юридических лицах частного права независимо от организационно-правовой формы. Субъектами ответственности за коррупционные правонарушения в понимании Закона № 3206-VI являются также должностные лица юридических лиц, физические лица — в случае получения от них лицами, уполномоченными на исполнение функций государства или местного самоуправления, а также лицами, которые для целей Закона № 3206-VI приравниваются к названным лицам, или при участии этих лиц другими лицами, неправомерной выгоды.

Таким образом, участникам фармацевтического рынка нужно учитывать тот факт, что под действие Закона № 3206-VI попадают не только государственные служащие, но также, например, главные врачи государственных лечебно-профилактических учреждений и частных клиник. Более того, анализируя существующую судебную практику по другим категориям дел, можно сделать вывод, что как субъект ответственности за коррупционное правонарушение может рассматриваться и врач, выписывающий рецепты/больничные и руководящий работой среднего медицинского персонала, а следовательно, выполняющий организационно-распорядительные функции.

Разрабатывая маркетинговые стратегии, фармацевтическим компаниям нужно также учитывать, что согласно части первой статьи 8 Закона № 3206-VI лицам, уполномоченным на выполнение функций государства или органов местного самоуправления, лицам, предоставляющим публичные услуги, например нотариусам, а также должностным лицам юридических лиц публичного права, получающим заработную плату за счет государственного или местного бюджета, запрещается принимать подарки (пожертвования) за решения, действия или бездействие в интересах дарителя, а также подарки от лиц, находящихся в их подчинении.

В то же время Закон № 3206-VI позволяет названным лицам принимать подарки, которые соответствуют общепризнанным представлениям о гостеприимстве, если их стоимость не превышает 50% минимальной заработной платы, установленной на день принятия подарка, однократно, а совокупная стоимость таких подарков, полученных из одного источника в течение года, — одной минимальной заработной платы, установленной на 1 января текущего года. Нужно отметить, что ограничения по стоимости не распространяются на подарки (пожертвования), подаренные близкими лицами, а также полученными как общедоступные скидки на товары, услуги, общедоступные выигрыши, призы, премии, бонусы.

Близкими лицами в понимании Закона № 3206-VI являются супруги, дети, родители, родные братья и сестры, дед, бабу, внуки, усыновители, усыновленные, а также другие лица, которые совместно проживают, связаны общим бытом и имеют взаимные права и обязанности с субъектом ответственности за коррупционное правонарушение.

Важно, что согласно разъяснению Министерства юстиции Украины от 28.07.2011 г. (далее — Разъяснение) к личным подаркам относятся подарки, полученные от близких лиц, давних друзей и добрых знакомых, которые дарят подарки по случаю, например, дня рождения, юбилея или общепризнанного праздника (Нового года, Международного женского дня, Дня защитника Отечества), при условии, что эти подарки не будут влиять на принятие публичными служащими решений или создавать впечатление, что это может влиять на их решения.

Согласно Разъяснению к подаркам, которые разрешается принимать публичным служащим, могут быть отнесены также деловые подарки (сувениры) и проявления гостеприимства (приглашение на кофе или ужин) в скромных масштабах, которые широко используются для налаживания деловых и укрепления рабочих отношений. Однако условием принятия таких подарков и проявлений гостеприимства

является то, что последние не будут постоянными, не будут влиять на принятие публичными служащими решений или создавать впечатление, что это может влиять на их решения.

Ни для кого не секрет, что для повышения квалификации практикующим врачам необходимо следить за новинками фармацевтической отрасли, посещать специализированные конференции и семинары, обмениваться опытом с коллегами. Государство и органы местного самоуправления, как правило, финансирования для этих целей не выделяют.

До момента принятия Закона № 3206-VI такие затраты часто брали на себя фармацевтические компании, которые организовывали и приглашали врачей на подобные мероприятия, оплачивая им проезд, проживание и прочие расходы. Однако в связи с вступлением в силу Закона № 3206-VI появился риск, что такая деятельность компаний может расцениваться как предоставление неправомерной выгоды. Чтобы нивелировать указанный риск, рекомендуется надлежащим образом оформлять всю документацию в целях подтверждения законности оснований для предоставления такой выгоды, например заключать соответствующие договоры и т.д.

После принятия Закона № 3206-VI в некоторых средствах массовой информации были опубликованы материалы, в которых сообщалось о запрете для лечебно-профилактических учреждений г. Киева принимать благотворительные взносы, однако вскоре представители Главного управления здравоохранения Киевской городской государственной администрации официально опровергли такую информацию.

Хотим отметить, что порядок получения благотворительных (добровольных) взносов и пожертвований от юридических и физических лиц бюджетными учреждениями и учреждениями образования, здравоохранения, социальной защиты, культуры, науки, спорта и физического воспитания для нужд их финансирования утвержден постановлением Кабинета Министров Украины от 04.08.2000 г. № 1222.

Говоря об ответственности за совершение коррупционных правонарушений, обращаем внимание на то, что одновременно с Законом № 3206-VI был принят и вступил в силу Закон Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно ответственности за коррупционные правонарушения» № 3207-VI, которым вносится ряд изменений в Уголовный кодекс Украины и Кодекс Украины об административных правонарушениях.



Т. Бондарев



С. Ивасенко

Однако нужно подчеркнуть, что, помимо уголовной и административной, за коррупционные правонарушения предусмотрена также дисциплинарная и гражданско-правовая ответственность. Кроме того, Законом 3206-VI предусмотрено внесение информации о лицах, которых привлекли к ответственности (как уголовной, так и административной, гражданско-правовой или дисциплинарной) за коррупционные правонарушения, в Единый государственный реестр лиц, совершивших коррупционное правонарушение. Указанная норма Закона, безусловно, свидетельствует о том, что даже незначительное коррупционное правонарушение может причинить существенный вред репутации как физического лица, так и компании в целом не только на территории Украины, но и за рубежом.

Положения Закона нужно учитывать во всех сферах деятельности фармацевтических компаний, в том числе и в контексте закупок лекарственных средств, особенно в связи со скандальными расследованиями, связанными с коррупцией в данной сфере в 2008-2009 гг.

В качестве негативного последствия нужно назвать и то, что сделка, заключенная вследствие коррупционного правонарушения, является ничтожной, то есть, помимо репутационных, существуют также значительные гражданско-правовые и коммерческие риски.

Тенденция усиления борьбы с коррупцией и ее последствиями прослеживается во всем мире, о чем свидетельствует вступление в силу одновременно с Законом 3206-VI антикоррупционного акта Великобритании — UK Bribery Act. Учитывая трансграничность действия UK Bribery Act, равно как и FCPA (Foreign Corrupt Practices Act), наряду с положениями законодательства Украины фармацевтическим компаниям важно учитывать также положения указанных актов.

С целью минимизировать возможные негативные риски, связанные с применением Закона 3206-VI, рекомендуется разрабатывать и внедрять внутренние процедуры соответствия (compliance), которые учитывали бы не только требования антикоррупционного законодательства Украины, но и международного законодательства.