

Что такое экологический дью дилидженс и его сравнение с экологическим аудитом

А. Махметова, старший юрист департамента «Экологическое право» юридической фирмы «GRATA»

Многие компании-недропользователи встречались с понятием «экологический дью дилидженс». Словосочетание **due diligence** переводится с английского языка как «тщательное наблюдение», «проверка должной добросовестности» или «всестороннее исследование достоверности представляемой информации». Вся возможная прибыль и выгода потенциальной сделки оцениваются с помощью анализа всех аспектов прошлого, настоящего и прогнозируемого приобретаемого бизнеса и выявления любых возможных рисков. Обычно инвесторы заказывают проведение дью дилидженс аудиторской, юридической или инжиниринговой фирме. В данной статье речь пойдет о проведении юридической фирмой **дью дилидженс в области охраны окружающей среды** и его сравнении с процедурой экологического аудита в Республике Казахстан.

Дью дилидженс, как правовая экспертиза компании, проводится в связи с планируемой покупкой предприятия или иностранной компанией, которая собирается совместно с экспертируемой компанией выйти на казахстанский рынок. Проведение комплексной проверки юридических лиц в области охраны окружающей среды, или **экологический дью дилидженс**, особенно актуально сейчас, когда многие города Казахстана находятся в зоне экологического риска, что обусловлено огромным количеством производств, засоряющих атмосферу, почву, воду. А это, в свою очередь, влечет для компаний риск различных санкций со стороны государственных органов за малейшие нарушения экологического законодательства.

Такие экологические проверки могут проводиться как на небольших предприятиях, так и в огромных химических, горнодобывающих и производственных компаниях с большим количеством отечественного и иностранного оборудования. Цель — проверить соответствие экологическим требованиям и найти потенциальные риски для осуществления деятельности, включая опасные вещества и отходы.

Вопросы рисков — это вопросы договора, насколько грамотно и качественно проработаны соглашения. По соглашениям можно распределить все риски, главное — их четко идентифицировать. Стоимость компании формируется с учетом всех рисков. Оценка экологических рисков является частью процесса дью дилидженс. Ни один международный стандарт по анализу и оценке рисков не обходится без экологического раздела.

В ходе экологического дью дилидженс должны быть исследованы и проанализированы различные аспекты деятельности компании. Кроме того, должен быть проведен анализ сделок на их

соответствие экологическому законодательству. Выявляются наличие судебных споров и претензий, случаи или возможности привлечения компании к ответственности. Проводится анализ крупных сделок, заключенных предприятием как минимум за последние пять лет.

Первым этапом изучения достоверности предложенной цены при покупке компании является встреча инвестора и продавца. Данная встреча обычно проходит на территории, объекте продавца. Именно на этой стадии должны быть наглядно представлены все минусы и плюсы возможной сделки.

Следующий этап заключается в выборе компании, которая будет проводить экологический дью дилидженс. Для непосвященных: целесообразность комплексной экологической проверки третьей стороной может показаться сомнительной, однако в этом и заключается ценность данной процедуры. Хотя инвестор сам уже ознакомился со всей документацией потенциального объекта, он хочет услышать мнение незаинтересованных сторон, независимых специалистов о целесообразности заключения сделки по покупке того или иного объекта.

Дальнейшая деятельность по экологической проверке юридического лица целиком состоит из встреч и деловой переписки между продавцом и проверяющей компанией. Поэтому попытки сформулировать стандартный план проведения экологического дью дилидженс сравнимы с подготовкой типового заключения договора на все случаи жизни. Столь же индивидуальна и методика организации проверки. Она может осуществляться только на основе материалов, представленных исследуемой компанией или третьими лицами, например государственными органами. Могут также рассматриваться копии



документов, официальная отчетность и документация, проводятся опросы должностных лиц, личные беседы, из которых можно получить информацию о реальной стоимости компании.

Процедура «дью дилидженс» занимает от нескольких недель до года в зависимости от размера компании. Однако экологический дью дилидженс — лишь часть большого процесса комплексной проверки юридического лица и поэтому занимает максимум два-три месяца в зависимости от размера компании и объема представленных документов.

В результате проделанной работы заказчик получает отчет экологического дью дилидженс, который включает анализ деятельности проверяемой компании-недропользователя по следующим направлениям: наличие положительных заключений государственной экспертизы; одобренный проект оценки воздействия на окружающую среду; наличие всех необходимых лицензий и разрешений, касающихся охраны окружающей среды; планы ликвидации аварий на контрактной территории; программы, отчеты по производственному мониторингу; ежегодные программы природоохранных мероприятий; все протоколы и постановления проверок природоохранной прокуратуры, органов СЭС; документы, подтверждающие выполнение предписаний в постановлениях об административных правонарушениях по вопросам охраны окружающей среды. Эти и многие другие документы тщательным образом просматриваются, анализируются на предмет наличия рисков, которым может подвергнуться в будущем компания-покупатель в случае покупки данного объекта. Исходя из опыта можно сказать, что особо проблемными моментами в деятельности компаний-недропользователей являются *отсутствие программ по утилизации газа и отходов, прохождение ОВОС и вопросы обязательного экологического страхования.*

Экологическая часть комплексной проверки юридического лица на соответствие казахстанскому законодательству часто не ограничивается анализом документов на соответствие только экологическому законодательству. Часто запрашиваются документы, которые относятся к другим отраслям, например в части лицензирования, налогового права, подробно изучается контракт на недропользование.

Деятельность компании может проверяться на соответствие не только национальному, но и международному законодательству. В данном случае объем запрашиваемых документов может быть увеличен в связи с необходимостью рассмотреть документы, относящиеся к прохождению процедур международной сертификации ISO 14001.

Отчет экологического дью дилидженс — это полная, систематизированная и достоверная информация о хозяйственной деятельности приобретаемой компании, хороший инструмент для покупателей, инвесторов, страховых компа-

МООС Казахстана: «В Казахстане динамика образования отходов намного превышает динамику их переработки»

«В Казахстане динамика образования отходов намного превышает динамику их переработки», — заявил министр охраны окружающей среды Республики Казахстан Нурлан Исаков в ходе коллегии своего ведомства.

Он поручил профильному комитету ведомства в недельный срок представить полный реестр отходов в республике.

«20 млрд тонн отходов по стране, и при этом их как иголку в стоге сена ищем. Надо просто активизировать эту работу», — возмутился Нурлан Исаков. Министр выразил свое недовольство работой инспекций по инвентаризации участков отходов. «Работа провалена как комитетом, так и его территориальными подразделениями», — сказал он.

Напомним, что в феврале этого года в Комитете экологического регулирования и контроля было создано управление регулирования обращения с отходами. Его основные задачи — инвентаризация исторических, бесхозных отходов производства и потребления, их паспортизация, создание единого кадастра отходов.

Н. Исаков отметил, что по каждому случаю надо разбираться, в случае превышения предприятием количества отходов, предусмотренного разрешением, — накладывать штрафы. Глава МООС Казахстана отметил, что есть примеры, когда идут судебные тяжбы по определению статуса отходов.

Н. Исаков напомнил о поручении Президента Республики Казахстан, которое заключается в том, что отходы не должны лежать мертвым грузом, а должны перерабатываться, поступать в оборот. «Есть факты, когда предприятие исторические отходы уже давным-давно использует в обороте. Как это понимать? Поручение президента заключается в том, чтобы эти отходы привести к законной основе. Они должны через аукционы или СПК вступить в оборот, их необходимо перерабатывать, избавляться от них», — сказал Н. Исаков.

«Казинформ». 18.09.2008

МООС Казахстана выразило заинтересованность в выполнении Киотского протокола

Министерство охраны окружающей среды Республики Казахстан заинтересовано в выполнении Киотского протокола. Об этом в ходе семинара в рамках проекта «Содействие Республики Казахстан в подготовке Второго национального сообщения по Рамочной конвенции ООН об изменении климата» заявил начальник управления стратегического планирования Министерства охраны окружающей среды Республики Казахстан Толебай Адилов.



ний и топ-менеджмента, который обезопасит ваш юридический статус, минимизирует риски и защитит от ответственности в сделках.

Обычно прямые экономические потери — это угроза начислений различных штрафов, которые могут возникнуть не только вследствие умышленного злоупотребления (например, занижения объемов эмиссии, платежей), но и в результате неумышленных ошибок просто из-за незнания действующей нормативной базы. Финансовые потери компании несут, когда вскрываются существенные нарушения (например, не была вовремя проведена государственная экспертиза строящегося объекта). Однако крупные экономические потери могут возникнуть и как реакция общества на загрязнение окружающей среды.

Мероприятия по управлению экологическими рисками пока мало распространены. Руководители компаний плохо представляют возможные масштабы материального ущерба в случае предъявления исков, непредвиденных расходов на проведение экспертиз и представление интересов компании в суде в случае приостановки проектов или производства. Именно поэтому проведение экологического дью дилидженс является гарантией предотвращения возможных рисков, особенно если это проходит по инициативе самой компании.

Часто путают процесс экологического дью дилидженс, как часть полной юридической проверки, с экологическим аудитом.

В соответствии с Экологическим кодексом Республики Казахстан от 9 января 2007 г. экологический аудит — независимая проверка хозяйственной и иной деятельности аудируемых субъектов, направленная на выявление и оценку экологических рисков и разработку рекомендаций по повышению уровня экологической безопасности их деятельности. Основным отличием экологического аудита от экологического дью дилидженс является то, что экологический аудит могут осуществлять только лица, получившие лицензию на выполнение работ и оказание услуг в области охраны окружающей среды.

Статья 80 Экологического кодекса Республики Казахстан гласит, что экологический аудит проводится путем анализа отчетности аудируемых субъектов о воздействии на окружающую среду в соответствии с планом проведения экологического аудита, который составляется экологическим аудитором, согласуется с заказчиком и аудируемым субъектом.

Экологический аудит бывает инициативным и обязательным. Основаниями для проведения обязательного экологического аудита физических и юридических лиц являются: значительный

ущерб окружающей среде, нанесенный хозяйственной и иной деятельностью физических и юридических лиц, подтвержденный документально; **реорганизация юридического лица — природопользователя, осуществляющего экологически опасные виды хозяйственной и иной деятельности, в форме слияния, разделения и выделения;** банкротство юридических лиц — природопользователей, осуществляющих экологически опасные виды хозяйственной и иной

деятельности. Инициативный экологический аудит проводится по инициативе аудируемого субъекта либо его участника с учетом конкретных

задач, сроков и объемов экологического аудита, предусмотренных договором на проведение экологического аудита между инициатором и экологическим аудитором или экологической аудиторской организацией. Заказчиками экологического аудита могут выступать заинтересованные физические и юридические лица, страховые организации, инвесторы, уполномоченный орган в области охраны окружающей среды и иные государственные органы.

Однако статья 92 Экологического кодекса Республики Казахстан также регламентирует ограничения права на проведение экологического аудита. Так, запрещается проведение экологического аудита экологической аудиторской организацией или экологическим аудитором: заказчиков, чьим участником, кредитором является данная экологическая аудиторская организация или экологический аудитор; исполнители которого состоят в трудовых отношениях или являются близкими родственниками или родственниками должностных лиц аудируемого субъекта, а также акционера (участника), владеющего десятью и более процентами акций (или долями участия в уставном капитале) аудируемого субъекта; исполнители которого имеют личные имущественные интересы в аудируемом субъекте; если у экологической аудиторской организации или экологического аудитора имеются денежные обязательства перед аудируемым субъектом или у аудируемого субъекта перед ними, за исключением обязательств по проведению экологического аудита.

Можно также заметить некоторую схожесть в структуре отчетов экологического аудита и экологического дью дилидженс. Отчет по результатам обязательного экологического аудита должен содержать сведения, подтверждающие правомочность экологического аудитора и экологической аудиторской организации; общую информацию об аудируемом субъекте; основание для проведения экологического аудита; план проведения экологического аудита; перечень и обзор



собранной информации; результаты осмотра аудируемого субъекта и опроса его сотрудников; результаты специальных исследований; оценку экологических рисков (в количественном и качественном выражении); перечень рекомендаций по повышению экологической безопасности; выводы о степени безопасности аудируемого субъекта для окружающей среды, выявленных нарушениях, достоверности ведения документации и отчетности по охране окружающей среды. Однако необходимо отметить, что отчет экологического аудита является все-таки более техническим документом, нежели продуктом юридического анализа. Если говорить об инициативном экологическом аудите, то его форма устанавливается договором на проведение экологического аудита.

Обычно вопрос *конфиденциальности* имеет очень большое значение для всех сторон сделки. Так, отчет инициативного экологического аудита является конфиденциальным. Правом разглашения сведений, содержащихся в отчете инициативного экологического аудита, обладает только аудируемый субъект. Однако настораживает тот факт, что согласно статье 91 Экологического кодекса Республики Казахстан обязанностью экологических аудиторов и экологических аудиторских организаций является *обязанность сообщать в уполномоченный орган в области охраны окружающей среды о выявленных в результате обязательного экологического аудита нарушениях экологического законодательства Республики Казахстан*. Экологический дью дилидженс, напротив, дает шанс проверяемой компании обнаружить существующие нарушения в области охраны окружающей среды и устранить их в частном порядке, сохраняет всю полученную информацию в строгой конфиденциальности.

Юристы понимают, что необходимо напоминать об экологических рисках всем заинтересованным сторонам. Если компания обращает внимание на экологические аспекты своей деятельности, это в конечном счете приводит к увеличению стоимости компании за счет снижения рисков в текущей и инвестиционной деятельности, возможности повышения цен за счет имиджа компании, повышения производительности вследствие применения новых экологически безопасных технологий.

На сегодняшний день законодательство Республики Казахстан устанавливает огромные суммы штрафов за нарушения экологических норм, суммы по возможным искам со стороны государственных органов и населения за загрязнение окружающей среды могут достигать размера стоимости небольших компаний, ответственность за экологические нарушения в тяжелых случаях может выражаться даже в виде лишения свободы руководителей предприятий, ответственных за несчастные случаи и т.д. Это и многое другое можно предотвратить с помощью проведения экологического дью дилидженс компетентной юридической фирмой. ❧

«В Казахстане вопросы адаптации к изменениям климата актуальны для всех секторов экономики, поскольку страна расположена в засушливом регионе с дефицитом водных ресурсов. В связи с этим при подготовке Второго национального сообщения особое внимание уделялось влиянию изменения климата на сельское хозяйство и водные ресурсы», — сказал Т. Адилов. Он также добавил, что «Министерство охраны окружающей среды заинтересовано в выполнении этого проекта, и его результаты важны для принятия политических решений о конечных обязательствах по выбросу парниковых газов, а также мер по смягчению адаптации к изменению климата».

Как отметила руководитель отдела ПРООН Инкар Кадыржанова, в прошлом году международная группа экспертов по изменению климата выпустила отчет, в котором содержатся «три основных послания: первое — что изменение климата — необратимый процесс; второе — что он имеет аккумулятивный характер; третье — что повышение температуры более чем на 2 градуса критически опасно для всей экосистемы Земли».

«В этом отчете был рассчитан глобальный бюджет CO₂, который вся планета может выбросить. И на данном этапе мы находимся очень близко к этому пороговому пределу», — проинформировала И. Кадыржанова.

Она также сообщила, что ООН в Казахстане готовит два проекта, связанных с тематикой изменения климата. «Это устранение барьеров на пути энергоэффективности в области теплоснабжения и снабжения горячей водой в коммунальном секторе. И второй проект, он уже подходит к концу, — это создание рыночных условий для развития ветроэнергетики в Казахстане... Развитие альтернативных источников энергии, повышение энергоэффективности — это один из двух эффективных путей адаптации к изменению климата», — подчеркнула представитель ПРООН.

В свою очередь, руководитель группы ВНС Светлана Долгих рассказала о результатах наблюдения за климатическими изменениями в Казахстане, которые войдут в готовящееся национальное сообщение. В частности, по ее словам, с 1936 по 2005 г. в среднем годовая температура увеличивалась на 0,3 градуса каждые 10 лет. «На некоторых метеостанциях температура за 100 лет увеличилась на три градуса. Зимой это потепление более ярко выражено, здесь скорость составляет 0,5 градусов каждые 10 лет... Потепление наблюдается практически на всей территории нашей страны», — сообщила С. Долгих.

«Более значительными темпами повышается температура в зимний период, то есть на большей части территории Казахстана уменьшается континентальность климата», — добавила она.