

HIGH-RISK THIRD COUNTRIES: CHALLENGE FOR THE EU, BUT ALSO THE ECONOMY OF MEMBER STATES AND PARTNERS



▲ HARALD CZERMAK

Partner in WKK LAW, notary and lawyer of recognized prestige specialized in Trusteeships, Family Office, Asset protection, succession, International inheritance, Real estate transactions Property development, Commercial lease agreements.

Socio en WKK LAW, notario y abogado de reconocido prestigio especializado en Fideicomisos, Protección patrimonial, sucesiones, Transacciones y promoción inmobiliarias o arrendamiento comercial.

▼ SHENG-TIEN LEE

Associate in WKK LAW. She has been associate in numerous Viennese law firms specializing in the areas of Family Office, Asset protection and trust structuring, Real estate transactions, General civil law and White Collar Crime.

Asociada en WKK LAW y en numerosos despachos de abogados vieneses especializándose en las áreas de Protección de activos, estructuración de fideicomisos, transacciones inmobiliarias, derecho civil general y delitos de cuello blanco.





HIGH-RISK THIRD COUNTRIES: CHALLENGE FOR THE EU, BUT ALSO THE ECONOMY OF MEMBER STATES AND PARTNERS

TERCEROS PAÍSES DE ALTO RIESGO: DESAFÍO PARA LA UE, PERO TAMBIÉN PARA LA ECONOMÍA DE LOS ESTADOS MIEMBROS Y SOCIOS

By Harald Czermak and Sheng-Tien Lee

Partner and Associate in WKK LAW.
Socio y Asociado de WKK LAW.

With the Anti-Money Laundering Directives the EU has reacted to the terrorist threat and the underlying money flows as well as strengthened efforts to fight money laundering. It has established a list of third countries with a high risk in these areas. Those countries are deemed of having strategic deficiencies in their anti-money laundering and counter-terrorist financing systems that pose significant threats to the EU's financial system. Objective of the EU is identifying and mitigating the risks in the EU and protecting itself from threats from outside.

Currently, the following jurisdictions are listed: Afghanistan, Bahamas, Barbados, Botswana, Cambodia, North Korea, Ghana, Iran, Iraq, Jamaica, Mauritius, Myanmar, Nicaragua, Pakistan, Panama, Syria, Trinidad and Tobago, Uganda, Vanuatu, Yemen and Zimbabwe.

Having its seat in a black-listed country means a substantial burden for businesses with European partners. In some cases, transactions may hardly be possible only due to this fact. The amended Delegated Regulation (EU) 2020/855 is directly applicable law, which obligates financial institutions and other entities to an enhanced due diligence for any business relationship involving a person domiciled in a high-risk third country or transactions that have links to such country.

Con las Directivas contra el blanqueo de capitales, la UE ha reaccionado a la amenaza terrorista y los flujos de dinero subyacentes, así como reforzado los esfuerzos para luchar contra el blanqueo de capitales. Ha establecido una lista de terceros países con alto riesgo en estas áreas. Se considera que esos países tienen deficiencias estratégicas en sus sistemas de lucha contra el blanqueo de capitales y la financiación del terrorismo que suponen una amenaza importante para el sistema financiero de la UE. El objetivo de la UE es identificar y mitigar los riesgos en la UE y protegerse de las amenazas externas.

Actualmente, se enumeran las siguientes jurisdicciones: Afganistán, Bahamas, Barbados, Botswana, Camboya, Corea del Norte, Ghana, Irán, Irak, Jamaica, Mauricio, Myanmar, Nicaragua, Pakistán, Panamá, Siria, Trinidad y Tobago, Uganda, Vanuatu, Yemen y Zimbabwe.

Tener su sede en un país de la lista negra significa una carga sustancial para las empresas con socios europeos. En algunos casos, las transacciones difícilmente pueden ser posibles solo debido a este hecho. El Reglamento (UE) 2020/855 modificado es una ley directamente aplicable, que obliga a las instituciones financieras y otras entidades a una due diligence mejorada para cualquier relación comercial que involucre a una persona domiciliada en un tercer país de alto riesgo o transacciones que tengan vínculos con dicho país.



The enhanced due diligence obligations include the request for extensive information about the contracting party, the nature of the intended business relationship and the reasons for the planned transaction. Further, appropriate measures shall be taken in order to determine the source of the assets to be used in the business relationship. Identification and listing process Using the FATF's ("Financial Action Task Force" set up by G7) lists as a starting point, the EC assesses the relevant countries autonomously, by identifying legal frameworks and effective application across areas, through analyzing the countries' measures on the following "EU fundamental criteria" (alias 8 building blocks):

- criminalization of money laundering and terrorist financing,
- measures relating to customer due diligence, record-keeping and reporting of suspicious transactions,
- powers and procedures of the authorities for these purposes;

Las obligaciones de due diligence mejoradas incluyen la solicitud de información extensa sobre la parte contratante, la naturaleza de la relación comercial prevista y las razones de la transacción planificada. Además, se tomarán las medidas adecuadas para determinar la fuente de los activos que se utilizarán en la relación comercial. Proceso de identificación y listado Utilizando las listas del GAFI ("Grupo de acción financiera" creado por el G7) como punto de partida, la CE evalúa los países relevantes de forma autónoma, identificando marcos legales y su aplicación efectiva en todas las áreas, mediante el análisis de las medidas de los países sobre los siguientes "8 criterios fundamentales":

- penalización del blanqueo de capitales y la financiación del terrorismo,
- medidas relacionadas con la due diligence del cliente, el mantenimiento de registros y la notificación de transacciones sospechosas,
- poderes y procedimientos de las autoridades para estos fines;

"Using the "Financial Action Task Force" set up by G7 lists, the EC assesses the relevant countries autonomously, by identifying legal frameworks and effective application across areas, through analyzing the countries' measures on "8 building blocks"

- existence of dissuasive, proportionate and effective sanctions,
- practice in cooperation and exchange of information with EU authorities;
- availability of accurate and timely information of the beneficial ownership of legal persons and arrangements to competent authorities, and
- implementation of targeted financial sanctions related to terrorism and terrorist financing.

- existencia de sanciones disuasorias, proporcionadas y efectivas,
- practicar la cooperación y el intercambio de información con las autoridades de la UE;
- disponibilidad de información precisa y oportuna sobre el beneficiario final de las personas jurídicas y los acuerdos para las autoridades competentes, y
- implementación de sanciones financieras específicas relacionadas con el terrorismo y el financiamiento del terrorismo.

Who is responsible for identifying high-risk countries?

The EC adopts a new blacklist in the form of a delegated regulation, which has to be submitted to the European Parliament and the Council for approval. When analyzing which country might pose a threat to the financial system of the EU, the EC specifies a list of countries to be assessed. The scoping phase is based on the existing list of the FATF, a list of Europol and the findings coming from the SOCTA (Serious Organized Crime Threat Assessment).

¿Quién es responsable de identificar los países de alto riesgo?

La CE adopta una nueva lista negra en forma de reglamento delegado, que debe presentarse al Parlamento Europeo y al Consejo para su aprobación. Al analizar qué país podría representar una amenaza para el sistema financiero de la UE, la CE especifica una lista de países a evaluar. La fase de determinación del alcance se basa en la lista existente del GAFI, una lista de Europol y los resultados de la SOCTA (Evaluación de la amenaza de la delincuencia organizada grave).



The EC starts to assess countries of highest priority. When doing so, the EC considers the jurisdiction and the strategic deficiencies. Countries are in particular deemed as high-risk countries, if they are identified by Europol as being exposed to money laundering or terrorist financing or if they are listed in the EU list of non-cooperative jurisdictions for tax purposes.

How to be removed from the EU list?

The process of removal is based on a three-tier-assessment. Firstly, the legal system must fulfill the EU fundamental criteria, in terms of criminalizing money laundering/terrorist financing, customer due-diligence and transparency of beneficial owners.

Next, the EC evaluates factors such as availability of beneficial owner information, access and exchange to such information by competent authorities. Finally, the EC assesses whether the effort made is considered as a positive impact on the EU financial system. Once all requirements are met, the removal from the EU list is carried out by the EC through adoption of a new EU Delegated Regulation. In case a country is delisted by the FATF, the EC will independently execute an assessment and evaluate whether the relevant country pose any threat to the international financial market.

La CE comienza a evaluar los países de máxima prioridad. Al hacerlo, la CE considera la jurisdicción y las deficiencias estratégicas. En particular, los países se consideran países de alto riesgo si Europol los identifica como expuestos al blanqueo de capitales o la financiación del terrorismo o si figuran en la lista de la UE de países y territorios no cooperadores a efectos fiscales.

¿Cómo ser eliminado de la lista de la UE?

El proceso de eliminación se basa en una evaluación de tres niveles. En primer lugar, el sistema legal debe cumplir los criterios fundamentales de la UE, en términos de penalización del blanqueo de capitales / financiación del terrorismo, la due diligence del cliente y la transparencia de los beneficiarios reales.

A continuación, la CE evalúa factores como la disponibilidad de información sobre el beneficiario real, el acceso y el intercambio de dicha información por parte de las autoridades competentes. Finalmente, la CE evalúa si el esfuerzo realizado se considera un impacto positivo en el sistema financiero de la UE. Una vez que se cumplen todos los requisitos, la CE lleva a cabo la eliminación de la lista de la UE mediante la adopción de un nuevo Reglamento de la UE. En caso de que un país sea excluido de la lista del GAFI, la CE ejecutará de forma independiente una evaluación y evaluará si el país en cuestión representa alguna amenaza para el mercado financiero internacional.