

*Korpus Prava*

#3 / Autumn, 2018

# Analytics

Tax & Law Journal for Top Executives

Добро пожаловать домой



Издается совместно с



Весь покрытый льготами,  
абсолютно весь...

Институт редоместрирования: новое в законодательстве  
РФ о смене личного закона юридического лица

*Korpus Prava*

#3 / Autumn, 2018

# Analytics

Tax & Law Journal for Top Executives

Добро пожаловать домой

Издается совместно с



## Дорогие читатели!

Мы рады представить осенний номер нашего корпоративного журнала «Korpus Prava.Analytics».

Свежий номер, который вы держите сейчас в руках включает в себя достаточно большое количество статей на разные темы.

Самая главная тема, которую мы затронули — это тема редомицилирования, т. к. 3 августа этого года парламентом РФ был принят ряд законодательных актов, регламентирующих возможность проведения процедуры редомициляции в Российскую Федерацию иностранных компаний в обмен на предоставление налоговых преимуществ. На первый взгляд, логика проста и незамысловата — если окончательно не удалось деофшоризировать зарубежный бизнес, то нужно сделать этот бизнес офшорным, но на территории России. Основные аспекты нововведений, а также в принципе об институте редомицилирования, ищите в этом номере.

Наш старший юрист практики Korpus Prava Private Wealth подробно рассказала о наследовании пенсионных накоплений: какие документы понадобятся, порядок подачи, сроки выплат. Пожалуйста, ознакомьтесь, если эта тема вам актуальна.

Кажется, что абсолютно все уже слышали о Европейском регламенте по защите персональных данных, ведь это нововведение всполошило практически все отрасли в ЕС, России, да и вообще во всем мире. В статье юриста Ирины Отроховой описаны ключевые моменты регулы. Будьте внимательны, так как суммы штрафов за нарушения поражают.

Согласно закону, который вступает в силу 1 января 2019 года, у налоговых органов появляется возможность получить сведения о налогоплательщиках от аудиторов. В финальной версии закона содержится не просто возможность запроса, но и конкретные условия, обязательные к выполнению. Пока что кажется, что закон несколько сырой и не будет работать в полной мере. Но подробнее, вы можете прочитать в статье нашего аудитора, заместителя директора Светланы Свириденковой.

Я надеюсь, что материалы будут вам актуальны и полезны. Вы всегда можете обращаться к нам с предложениями или вопросами, которые мы постараемся разобрать в наших следующих статьях. Я благодарю каждого, кто нашел время для обратной связи.

Приятного чтения!

**Артем Палеев**  
Управляющий партнер  
Корпус Права



стр. 8

**Татьяна Фролова***Старший юрист**Corpus Prava Private Wealth*

## Наследование пенсионных накоплений граждан

Попытка реформирования пенсионной системы в России была ознаменована 1 января 2002 года, когда вступил в действие закон «О трудовых пенсиях в Российской Федерации». По смыслу закона, часть пенсионных отчислений работодателя должна была формировать накопительную часть пенсии, однако, с 2014 года накопительную систему «заморозили».

стр. 12

**Ирина Отрохова***Юрист**Корпоративные услуги**Корпус Права (Кипр)*

## Общий Регламент по защите данных (GDPR) взял под контроль весь мир

Общий регламент по защите данных (ЕС) 2016/679 («GDPR») в законодательстве Европейского союза является положением о защите данных и конфиденциальности для всех лиц на территории Европейского Союза (ЕС) и Европейской экономической зоны (ЕЭЗ). Он также касается экспорта персональных данных за пределы ЕС и ЕЭЗ. GDPR направлен, прежде всего, на предоставление контроля физическим лицам над их персональными данными и на упрощение правового регулирования для международного бизнеса путем унификации положения в рамках ЕС.

стр. 16

**Ольга Курамшина***Старший юрист**Налоговая и юридическая практика**Корпус Права (Россия)*

## Страновая отчетность международных групп компаний: план BEPS по-русски

Уже пять лет Россия ведет активную борьбу с размыванием налоговой базы и выводом прибыли из-под налогообложения, пытаясь воплотить в локальном законодательстве закрепленные ОЭСР принципы. План BEPS в отношении соблюдения принципов рыночности цен по трансфертным сделкам для целей налогообложения включает трехступенчатую систему контроля, которая распространяется как на локальном, так и на международном уровне.

стр. 22

**Анна Сенченко, LL.M***Старший юрист**Налоговая и юридическая практика**Корпус Права (Россия)*

## Смутно пишут о том, что смутно себе представляют

Институт «фактического получателя доходов» в Налоговый кодекс РФ был введен лишь в 2015 году, но уже довольно давно и успешно эта концепция применяется в Швейцарии, Австрии, Германии, Нидерландах и др. В связи с этим нельзя обвинять контролирующие органы РФ, суды и нашего законодателя в том, что они «придумали» нечто новое, пытаясь затруднить жизнь налогоплательщикам.

стр. 26

**Алексей Оськин***Заместитель директора**Налоговая и юридическая практика**Корпус Права (Россия)*

## Весь покрытый льготами, абсолютно весь...

3 августа 2018 года был принят ряд законодательных актов, регламентирующих возможность проведения процедуры редомициляции в РФ иностранных компаний в обмен на предоставление налоговых преимуществ. Данные акты регламентируют создание офшорных зон в РФ на острове Октябрьский и острове Русский в целях повышения инвестиционной привлекательности для иностранных инвесторов.

стр. 32

**Екатерина Паземова***Студентка магистратуры МГЮА**Консультант по правовым**и налоговым вопросам**Группа «Сен-Гобен»*

## Институт редомицилирования: новое в законодательстве РФ о смене личного закона юридического лица

Личный закон юридического лица представляет собой основную правовую категорию, благодаря которой становится возможным определить правовое положение юридического лица, в том числе и в случаях, включающих в себя трансграничные аспекты.

стр. 38

**Светлана Свириденкова***Заместитель директора**Аудиторская практика**Корпус Права (Россия)*

## По секрету всему свету

С 1 января 2019 года вступает в силу закон, согласно которому у налоговых органов появляется возможность получить сведения о налогоплательщиках от аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов, оказывающих профессиональные услуги.

стр. 42

**Диана Ворошилова***Помощник юриста**Налоговая и юридическая практика**Корпус Права (Россия)*

## Привлечение к субсидиарной ответственности скрытого бенефициара

В п. 7 Постановления № 53 указано, что контролирующим может быть признано лицо, извлекающее существенную выгоду в виде увеличения или сбережения активов, которая не могла бы образоваться, если бы действия руководителя должника соответствовали закону, в том числе принципу добросовестности.

стр. 46

**Роман Московских***Юрист**Налоговая и юридическая практика**Корпус Права (Россия)*

## Должны, но не обязаны

Между субъектами обязательного предложения — приобретателем 30 и более процентов акций и остальными акционерами публичного общества — возникают особые корпоративные правоотношения. В связи с этим, правовая охрана законных прав может быть реализована только предусмотренными законом способами, не предусматривающих возможность взыскания убытков в случае ненаправления обязательного предложения.

Учредитель и издатель

**Korpus Prava**  
LAW & TAX



Главный редактор

**Артем Палеев**

Управляющий партнер,  
Корпус Права

Редакционный совет

**Игорь Мацкевич**

Заместитель главного редактора,  
Профессор кафедры криминологии  
и уголовно-исполнительного права  
Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА),  
Доктор юридических наук

**Итзик Амиел**

Адвокат

**Евгений Дридзе**

Начальник Управления внешнеэкономической  
деятельности Департамента внешнеэкономиче-  
ских и международных связей г. Москвы

**Константин Рыжков**

Российский фонд прямых инвестиций,  
директор, член Правления

**Максим Бунякин**

Компания Vrapan Legal,  
Управляющий директор, Партнер

**Дмитрий Тизенгольт**

Банк Авангард, Руководитель  
Юридического департамента

Продвижение и реклама

**Юлия Любимова**

Директор по маркетингу, Корпус Права

Тел.: +7 495 644-31-23

Эл. почта: lubimova@korporprava.com

Адрес редакции: Коробейников пер., д. 22 стр. 3, 119034, г. Москва, Россия

Рекомендации, изложенные в настоящем издании, сформированы на основании и по результа-  
там обобщения практики правоприменения и не могут являться единственным обоснованием  
при принятии каких-либо решений. Для формирования правовой позиции необходимо обра-  
щение к специалисту для профессиональной консультации.

Все права на публикуемые в настоящем издании материалы защищены авторским правом  
и принадлежат Korpus Prava. Перепечатка материалов возможна только с письменного  
согласия Компании.

«Korpus Prava.Analytics» выходит пять раз в год. Тираж определяется подпиской.

Крупнейший в России юридический вуз



Московский  
государственный  
юридический  
университет  
имени О.Е. Кутафина

Non scholae sed  
vitae discimus.

Мы учимся не  
для школы, а  
для жизни.

Россия, 123995, Москва, Садовая-Кудринская ул., дом 9,  
тел.: (499) 244-86-35, (499) 244-88-90, Эл. почта: msal@msal.ru

[www.msal.ru](http://www.msal.ru)

# НАСЛЕДОВАНИЕ ПЕНСИОННЫХ НАКОПЛЕНИЙ ГРАЖДАН

ПФР

ВЗНОСЫ

ВЫПЛАТЫ

ДОВЕРЕННОСТЬ

СРОКИ

ПРАВОПРЕЕМНИК

ЗАКОН



**Татьяна Фролова**

*Старший юрист*

*Korpus Prava Private Wealth*

**Р**еформа пенсионной системы на сегодняшний день — один из самых животрепещущих вопросов, обсуждаемых в нашем обществе. И всё потому, что время, в отличие от финансов, характеризуется своим постоянством.

Пенсионную систему наше правительство будоражит уже не первое десятилетие, и в настоящий момент это одна из самых запутанных сфер в нашем законодательстве. Рассчитать свою будущую пенсию даже рядовому экономисту, юристу или бухгалтеру не представляется возможным. Что там говорить, иногда кажется, что и сами сотрудники Пенсионного фонда не совсем понимают, как и от чего зависит размер пенсии, а уж о том, чтобы объяснить, из чего она складывается, и говорить не приходится. Баллы, коэффициенты, накопительная и страховая части — все эти понятия запутанным образом сформировывают те незначительные платежи, которыми наше государство «радует» пенсионеров.

Страховая часть пенсии является базовой формой государственного пенсионного обеспечения. Пенсия гарантирована государством, но ее размер зависит от ситуации, которая будет в стране на момент начала вы-

плат, прежде всего — от соотношения числа работающих граждан и пенсионеров и от ситуации с госбюджетом.

Накопительная часть — это средства обязательных пенсионных накоплений, которыми в интересах будущего пенсионера управляют профессиональные участники рынка.

Понятие «накопительная часть пенсии» впервые появилось в российском пенсионном законодательстве в 2001 году, когда был принят закон «О трудовых пенсиях в Российской Федерации». Данный закон вступил в действие с 1 января 2002 года и ознаменовал собою попытку реформирования пенсионной системы в России. По смыслу закона, часть пенсионных отчислений работодателя должна была формировать накопительную часть пенсии, однако, с 2014 года накопительную систему «заморозили».

В целом говорить о замораживании пенсии вообще неправильно. Речь идет о том, что с 2014 года вся сумма страховых взносов идет на формирование страховой пенсии, а накопительная пенсия не финансируется. Такой порядок формирования будущей пенсии продлен и на следующий 2019 год. При этом все средства пенсионных накоплений, которые уже были сформированы на конец 2013 года,

никуда не исчезают. Они инвестируются и будут выплачиваться гражданам по достижении ими пенсионного возраста.

Таким образом, у работающих граждан в период с 2002 по 2014 год сформировались определенные суммы накоплений, которые инвестируются и приносят доход. Но, даже если не рассчитывать на высокодоходное размещение денежных средств, представляющих собой накопительную часть пенсионных накоплений, тем не менее можно полагать, что за 12 лет, даже при незначительных отчислениях, на индивидуальном лицевом счете граждан уже имеются некоторые круглые суммы.

Кроме накопительной части пенсии, которая сформировалась из отчислений работодателя, у граждан, которые не привыкли рассчитывать только на государство, есть возможность добровольно уплачивать дополнительные страховые взносы на накопительную пенсию, в том числе в рамках Программы государственного финансирования пенсий. Таким образом, сумма, которая хранится на лицевом счете будущего пенсионера, может быть значительной.

В 2018 году правительство приняло решение о повышении пенсионного возраста, а значит, у граждан появляется возможность накопить больше денежных средств на выплату пенсии. Но с другой стороны (статистика, к сожалению, неумолима) не все граждане смогут выйти на пенсию по независящим от кого-либо причинам.

Возникает вопрос, что же происходит с пенсионными накоплениями граждан в случае их преждевременной смерти? А точнее — наступления смерти до выхода на пенсию.

Согласно пенсионному законодательству, в случае смерти гражданина, у которого формировались средства пенсионных накоплений, до установления ему выплат за счет этих средств, пенсионные накопления выплачиваются правопреемникам умершего.

Данную выплату осуществляет либо Пенсионный фонд, либо

негосударственный пенсионный фонд — в зависимости от того, где формировались средства пенсионных накоплений.

Гражданин при жизни может оставить заявление, в котором укажет, кто именно будет его правопреемником. Причем указать можно любого человека, не обязательно входящего в круг наследников. Для определения правопреемников необходимо подать заявление в ПФР (или в НПФ, если пенсионные накопления формируются в нем) и указать своих правопреемников и то, в каких долях будут распределяться между ними накопления.

Если же гражданин не давал отдельного заявления на распоряжение пенсионными накоплениями в случае наступления смерти, выплата будет произведена правопреемникам по закону первой очереди: родителям, детям, супругу, а если таких родственников нет, то выплата производится правопреемникам второй очереди — бабушкам (дедушкам), внукам, братьям (сестрам), согласно общим правилам наследования по закону.

Выплата средств пенсионных накоплений родственникам одной очереди осуществляется в равных долях. Правопреемники второй очереди имеют право на получение средств пенсионных накоплений, если отсутствуют родственники первой очереди.

Если умирает пенсионер, который одновременно с пенсией получал срочную пенсионную выплату, назначаемую за счет средств пенсионных накоплений, сформированных на добровольной основе, в том числе по Программе государственного финансирования пенсий, остаток средств пенсионных накоплений также выплачивается правопреемникам.

Пенсионный фонд обращает внимание, что средства пенсионных накоплений могут быть выплачены правопреемникам, если смерть гражданина наступила:

- до назначения ему выплаты за счет средств пенсионных накоплений или до перерасчета ее размера с учетом дополнительных пенсионных накоплений (за исключени-

ем средств материнского (семейного) капитала, направленных на формирование будущей пенсии);

- после назначения ему срочной пенсионной выплаты. В этом случае правопреемники вправе получить невыплаченный остаток средств пенсионных накоплений (за исключением средств материнского (семейного) капитала, направленных на формирование будущей пенсии);
- после того как была назначена, но еще не выплачена ему единовременная выплата средств пенсионных накоплений. Ее могут получить члены семьи умершего пенсионера (при условии совместного с ним проживания), а также его нетрудоспособные иждивенцы (независимо от того, проживали они совместно с умершим или нет) в течение 4 месяцев со дня смерти гражданина. Если указанные лица отсутствуют, сумма единовременной выплаты включается в состав наследства и наследуется на общих основаниях.

Если гражданину была установлена выплата накопительной пенсии (бессрочно), в случае его смерти средства пенсионных накоплений правопреемникам не выплачиваются.

Для получения средств пенсионных накоплений умершего гражданина правопреемникам необходимо обратиться в Пенсионный фонд или НПФ с документами:

- паспорт (свидетельство о рождении);
- документ, удостоверяющий личность и полномочия законного представителя, если правопреемником является несовершеннолетний ребенок;
- документы, подтверждающие родственные отношения с умершим застрахованным лицом (свидетельство о рождении, свидетельство о заключении брака, свидетельство об усыновлении, иные документы, подтверждающие степень родства с умершим

застрахованным лицом), в случае, если правопреемник указан в заявлении застрахованного лица, документы, подтверждающие родство, предъявлять не нужно;

- свидетельство о смерти застрахованного лица (при наличии);
- страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования (страховое свидетельство государственного пенсионного страхования) умершего застрахованного лица либо документ, выданный территориальным органом Фонда, в котором указан страховой номер индивидуального лицевого счета умершего застрахованного лица.

Обратиться в ПФР можно лично, либо по почте, либо через уполномоченного представителя.

Если правопреемник направляет заявление по почте, оригиналы вышеперечисленных документов прилагать не нужно, достаточно приложить их нотариально заверенные копии.

При подаче заявления через представителя, его полномочия должны быть прописаны в доверенности, заверенной нотариусом.

Выплата правопреемникам умершего застрахованного лица средств пенсионных накоплений осуществляется либо через почтовое отделение связи, либо путем перечисления денежных средств на банковский счет правопреемника.

Срок выплаты — не позднее 20 числа месяца, следующего за месяцем принятия решения о выплате. Решение о выплате принимается в течение седьмого месяца со дня смерти гражданина. Копию решения о выплате (об отказе в выплате) ПФР направляет правопреемнику не позднее 5 рабочих дней после принятия решения.

Если правопреемник пропустил 6-ти месячный срок обращения за выплатой пенсионных накоплений умершего застрахованного лица, данный срок может быть восстановлен только по решению суда! 

# ОБЩИЙ РЕГЛАМЕНТ ПО ЗАЩИТЕ ДАННЫХ (GDPR) ВЗЯЛ ПОД КОНТРОЛЬ ВЕСЬ МИР

ЕЭЗ

РЕГУЛИРОВАНИЕ

КОНТРОЛЕР

ИНСПЕКТОР

ПРОЦЕССОР

СОГЛАСИЕ

ПРОЗРАЧНОСТЬ



**Ирина Отрохова**

Юрист

Корпоративные услуги

Корпус Права (Кипр)

В январе 2012 года Европейская комиссия сформулировала планы относительно реформы защиты данных в Европейском Союзе, чтобы Европа «соответствовала духу цифровой эры». Почти четыре года спустя было достигнуто соглашение о том, что эти преобразования предусматривают и как они будут реализованы. GDPR был издан в 2016 году, вступил в силу 25 мая 2018 года и действует не только на европейском пространстве.

Общий регламент по защите данных (ЕС) 2016/679 («GDPR») в законодательстве Европейского союза является положением о защите данных и конфиденциальности для всех лиц на территории Европейского Союза (ЕС) и Европейской экономической зоны (ЕЭЗ). Он также касается экспорта персональных данных за пределы ЕС и ЕЭЗ. GDPR направлен, прежде всего, на предоставление контроля физическим лицам над их персональными данными и на упрощение правового регулирования для международного бизнеса путем унификации положения в рамках ЕС.

Рассмотрим ключевые принципы GDPR:

- понятие «персональные данные» означает любую информацию,

касающуюся идентифицированного или идентифицируемого физического лица («субъект данных»);

- GDPR применяется к обработке персональных данных полностью или частично автоматизированными средствами и к обработке персональных данных иными способами, отличными от автоматизированных средств, которые являются частью системы регистрации или предназначены для формирования системы регистрации;
- GDPR применяется к обработке персональных данных в контексте деятельности учреждения контролера или процессора в Союзе, независимо от того, происходит ли обработка в Союзе или нет. Регламент распространяется на обработку персональных данных субъектов данных, находящихся в Союзе, контролером или процессором, не учрежденным в Союзе, в случае, когда деятельность по обработке связана с предложением товаров или услуг, независимо от того, требуется ли оплата субъекта данных таким субъектам данных в Союзе или мониторинг их поведения в той мере, в ко-

торой их поведение происходит на территории Союза;

- персональные данные обрабатываются на принципах законности, справедливости и прозрачности в отношении субъекта персональных данных; способом, обеспечивающим надлежащую безопасность персональных данных;
- персональные данные должны собираться для определенных, четко выраженных и законных целей и не подвергаться дальнейшей обработке способом, несовместимым с этими целями;
- персональные данные должны быть достаточными, релевантными и ограничиваться тем, что необходимо для целей, для которых они обрабатываются; точными и, при необходимости, актуальными; храниться не дольше, чем это необходимо для целей, для которых они обрабатываются;
- обработка осуществляется на основании согласия субъекта данных или иных законных оснований, указанных в статье 6 GDPR;
- согласие должно быть свободно выраженным, определенным, информативным и четко сформулированным указанием на пожелания субъекта данных, с помощью которого он, путем заявления или посредством четких позитивных действий, выражает согласие на обработку своих персональных данных.

Следует обратить внимание на права субъекта данных. GDPR значительно расширил эту категорию. В GDPR субъектам данных предоставляются следующие права:

- право на получение информации;
- право доступа;
- право на уточнение;
- право на уничтожение;
- право на ограничение обработки;
- право на переносимость данных;

- право на возражение;
- право не подвергаться автоматизированному принятию решений в индивидуальном порядке, включая профайлинг, когда решение будет иметь правовые или иные существенные последствия;

- право на правовую защиту.

Поскольку GDPR уже вступил в силу, большинство контролеров и процессоров уже предприняли действия с целью соответствия GDPR. Тем не менее большое количество компаний за пределами Союза всё еще ожидают осуществления процедур GDPR и задаются вопросом, подпадают ли они под действие GDPR или нет. Во-первых, они должны определить свой статус в соответствии с GDPR, являются ли они «контролером» и/или «процессором». В соответствии с GDPR, «контролер» означает физическое или юридическое лицо, государственный орган, агентство или иной орган, который самостоятельно или совместно с иными лицами определяет цели и средства обработки персональных данных. «Процессор» означает физическое или юридическое лицо, государственный орган, агентство или иной орган, который обрабатывает персональные данные по поручению контролера. Во-вторых, они должны определить, обрабатывают ли они персональные данные субъектов данных, которые находятся в Союзе. При соблюдении этих требований должны быть приняты следующие минимальные меры:

- назначение инспектора по защите персональных данных, который будет информировать и консультировать контролера или процессора и сотрудников, осуществляющих обработку, в отношении своих обязательств, следить за соблюдением GDPR, сотрудничать с надзорным органом;
- разработка согласия, которое должно отражать, что оно предоставляется свободно и субъект данных («проинформирован»). Согласие

должно содержать право отозвать его в любое время;

- проведение соответствующих технических и организационных мероприятий для обеспечения уровня безопасности, соответствующего риску;
- разработка Кодексов поведения, отражающих политику компании в области защиты данных;
- разработка соглашений, которые должны быть подписаны между контролерами и процессорами данных, а также третьими лица-

ми, участвующими в процедуре обработки данных (аутсорсерами);

- организация обучения персонала.

Компании, подпадающие под действие GDPR, должны предпринять меры в кратчайший срок, поскольку штрафы довольно высоки: они могут достигать до 4% от продаж до максимальной суммы 20 млн. евро. Для обеспечения соблюдения GDPR в кратчайший срок компании могут отдавать на аутсорсинг третьим лицам вопросы, связанные с GDPR, или обучаться через различные образовательные программы и получать юридические консультации. 

# СТРАНОВАЯ ОТЧЕТНОСТЬ МЕЖДУНАРОДНЫХ ГРУПП КОМПАНИЙ: ПЛАН BEPS ПО-РУССКИ

ОЭСР

ДОХОДЫ

СРОКИ

ДОКУМЕНТАЦИЯ

АКТИВЫ

ТРАНЗАКЦИИ

ИНСТРУМЕНТЫ

УПРАВЛЕНИЕ



**Ольга Курамшина**

*Старший юрист*

*Налоговая и юридическая практика*

*Корпус Права (Россия)*

Организация экономического сотрудничества и развития, или ОЭСР (Organisation for Economic Cooperation and Development, или OECD), утвердила глобальный план противодействия с размыванием налоговой базы и выводом прибыли из-под налогообложения (Base Erosion and Profit Shifting, или BEPS) в 2013 году. Шаги плана с восьмого по десятый включают разработку правил трансфертного ценообразования<sup>1</sup> в части нематериальных активов, перемещения рисков и капитала, а также

других высокорисковых транзакций. С тех пор вот уже пять лет Россия ведет активную борьбу с размыванием налоговой базы и выводом прибыли из-под налогообложения, пытаясь воплотить в локальном законодательстве закрепленные ОЭСР принципы.

План BEPS в отношении соблюдения принципов рыночности цен по трансфертным сделкам для целей налогообложения включает трехступенчатую систему контроля, которая распространяется как на локальном,



Рис. 1.

1. Под трансфертным ценообразованием понимается ценообразование по сделкам, совершенным между взаимозависимыми лицами, которые в силу тех или иных причин имеют влияние на коммерческие результаты деятельности друг друга.

так и на международном уровне (рис. 1).

Мастер-файл включает в себя высокоуровневую глобальную информацию о бизнес-процессах внутри международных групп компаний и применяемой ими политике трансфертного ценообразования.

Локальный файл представляет собой подробный отчет о контролируемых сделках, совершенных отдельными компаниями-резидентами конкретной страны, о ценах трансфертных сделок, а также содержит результаты функционального, экономического и финансового анализа, обосновывающих примененные цены по сделкам.

Страновая отчетность — это формальный инструмент контроля над некоторыми международными группами компаний, предполагающий подачу ими специальных годовых отчетов контролирующим органам.

На момент первоначального утверждения плана BEPS в России уже существовало внутреннее законодательство о контроле ценообразования по сделкам между взаимозависимыми лицами<sup>2</sup>, которое, однако, не предусматривало каких-либо инструментов для международного обмена данными о трансфертных сделках<sup>3</sup>. Фактически это законодательство охватывало второй уровень контроля — локальный

файл. Пытаясь обеспечить максимально эффективный сбор информации, Минфин России выпустил рекомендации по подготовке трансфертной документации<sup>4</sup>.

С 2018 года в российское налоговое законодательство были внедрены новые нормы, которые должны обеспечить реализацию восьмого-десятого шагов плана BEPS в части, касающейся мастер-файла и страновой отчетности. Для этих целей Налоговый кодекс был дополнен главой 14.4-1 «Представление документации по международным группам компаний».

В закон введено понятие международной группы компаний. Для того чтобы налогоплательщика признали участником такой группы, недостаточно просто иметь взаимозависимых контрагентов за рубежом. Для этого должны выполняться все условия признания группы международной группой компаний:

1. Группа составляет консолидированную финансовую отчетность по российскому законодательству или по требованию фондовых бирж.
2. В группу входит хотя бы одна организация или структура без образования юридического лица, которая признается налоговым резидентом России или которая

действует на территории России через постоянное представительство, и хотя бы одна организация или структура без образования юридического лица, которая не признается налоговым резидентом России или признается таковым, но подлежит налогообложению в отношении предпринимательской деятельности через постоянное представительство за рубежом<sup>5</sup>.

Российский законодатель поставился вложить в новые нормы дух плана BEPS, поэтому сохранил идею подразделения институтов контроля на три уровня (рис. 2).

Глобальная документация, равно как и мастер-файл из оригинального документа, должна включать в себя информацию о международной группе компаний и ее бизнес-процессах, описывать существенные факты хозяйственной жизни. В глобальной документации излагаются основополагающие принципы распределения функций, рисков и активов в группе компаний и содержатся результаты краткого функционального анализа внутригрупповых сделок<sup>6</sup>. Эту часть страновой отчетности подает материнская компания группы.

Вопросы, непосредственно касающиеся конкретных участников группы, должны содержаться в национальной документации. В ней анализируются результаты сделок в разрезе отдельных контрагентов и делается вывод о соответствии правил ценообразования по сделкам локальному законодательству. Закон прямо предусмотрел, что этот уровень документации соответствует документации, которая готовилась ранее в соответствии со статьей 105.15 Налогового кодекса<sup>7</sup>.

Страновой отчет — это дополнительный документ к уже привычному российским налогоплательщикам

уведомлению о контролируемых сделках<sup>8</sup>. Страновой отчет, в отличие от уведомления, должен содержать сведения не только о контролируемых сделках, но и другую финансовую и прочую существенную информацию о своей деятельности. Сведения, указанные в страновом отчете, будут формировать источник автоматического обмена информацией в части трансфертного ценообразования между государствами-членами ОЭСР.

В страновой отчет входят следующие сведения за отчетный период:

- общая сумма доходов налогоплательщика, в том числе с разбивкой на сумму доходов по сделкам с участниками этой международной группы компаний и сумму доходов по сделкам с другими лицами, в том числе ассоциированными организациями;
- сумма прибыли (убытка) до налогообложения за отчетный период;
- суммы исчисленного и уплаченного налога на прибыль организаций;
- размер капитала на дату окончания отчетного периода;
- сумма накопленной прибыли на дату окончания отчетного периода;
- данные о численности работников;
- величина материальных активов на дату окончания отчетного периода;
- полный комплекс сведений о каждом участнике международной группы, в том числе с указанием государства (территории), в соответствии с правом которого такой участник учрежден, государства (территории) налогового резидентства и основных видов деятельности каждого участника



Рис. 2.

2. Раздел V.1 Налогового кодекса Российской Федерации.

3. Статья 105.15 Налогового кодекса Российской Федерации.

4. Рекомендации по подготовке трансфертной документации сформулированы в Письме ФНС России от 30.08.2012 № ОА-4-13/14453@ «О подготовке и представлении документации в целях налогового контроля».

5. Пункт 1 статьи 105.16-1 Налогового кодекса Российской Федерации.

6. Статья 105.16-4 Налогового кодекса Российской Федерации.

7. Статья 105.16-5 Налогового кодекса Российской Федерации.

8. Уведомление заполняется и подается налогоплательщиками, совершившими контролируемые сделки, до 20 мая года, следующего за отчетным, в соответствии со статьей 105.16 Налогового кодекса Российской Федерации.

9. Пункт 1 статьи 105.16-6 Налогового кодекса Российской Федерации.

международной группы компаний<sup>9</sup>.

Дополнительно российский законодатель фактически разделил страновой отчет на два уровня, один из которых является обязательным для всех организаций, а второй — только для тех, кто не соответствует специально установленным критериям.

Первый уровень — это уведомление об участии в международной группе компаний. Его обязаны представлять все налогоплательщики, которые входят в международные группы компаний, кроме иностранных организаций, которые получают доходы от источников в России без образования постоянного представительства<sup>10</sup>.

Страновой отчет должны, в первую очередь, подавать налогоплательщики, о которых не подала страновой отчет материнская компания. Вторым условием, говорящим о необходимости подачи странового отчета, является сумма выручки по группе компаний. Отчет подается, если такая выручка превышает 50 миллиардов рублей (для групп, у которых

материнская компания находится в России) или другую сумму, установленную законодательством инкорпорации материнской компании<sup>11</sup>.

Сроки и способы подачи документов, которые закон обязывает готовить для целей контроля трансфертного ценообразования, приведены в таблице ниже.

Обязанность по подаче уведомления об участии в международной группе компаний, глобальной документации и странового отчета возникла уже в отношении отчетного периода 2017 года. За нарушение правил подачи уведомления об участии в международной группе компаний установлен штраф в размере 50 000 рублей<sup>12</sup>, странового отчета — еще 100 000 рублей<sup>13</sup>, глобальной документации — также 100 000 рублей<sup>14</sup>. До 2020 года действует мораторий на привлечение налогоплательщиков к этим видам налоговой ответственности. Это значит, что налогоплательщики не будут привлекаться к ответственности за неподачу отчетности за 2017, 2018 и 2019 годы<sup>15</sup>.

Вид документа	Способ подачи	Срок подачи
Уведомление о контролируемых сделках	Бумажный или электронный	20 мая года, следующего за отчетным
Уведомление об участии в международной группе компаний	Электронный	8 месяцев с даты окончания отчетного периода для материнской компании такой международной группы компаний
Глобальная документация	Бумажный или электронный	3 месяца с момента поступления требования от налогового органа
Национальная документация	Бумажный или электронный	30 дней с момента поступления требования от налогового органа
Страновой отчет	Электронный	12 месяцев с даты окончания отчетного периода

10. Статья 105.16-2 Налогового кодекса Российской Федерации.

11. Пункт 6 статьи 105.16-3 Налогового кодекса Российской Федерации.

12. Статья 129.9 Налогового кодекса Российской Федерации.

13. Статья 129.10 Налогового кодекса Российской Федерации.

14. Пункт 2 статьи 129.11 Налогового кодекса Российской Федерации.

15. Пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 27.11.2017 № 340-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации в связи с реализацией международного автоматического обмена информацией и документацией по международным группам компаний».

А вот за нарушение сроков подачи национальной документации ответственность уже действует. Видимо, предполагая, что налогоплательщики уже привыкли готовить трансфертную документацию, законодатель не стал ждать и ввел штраф за непредставление национальной документации (то есть бывшей трансфертной документации в соответствии со статьей 105.15 Налогового кодекса) в размере всё тех же 100 000 рублей уже с 2018 года, то есть с отчетности за 2017 год<sup>16</sup>. А налогоплательщикам, которые решили сэкономить на ее подготовке, остается только надеяться, что Федеральная налоговая служба обойдет их своим вниманием.

Реакцию бизнес-сообщества, которая наблюдается сейчас повсеместно, можно описать словами Чацкого: «Глядел, и видел, и не верил!»<sup>17</sup> Хотя единственный способ подать уведомление об участии в международной

группе компаний — электронный, Федеральная налоговая служба разработала формат этого документа только к марту 2018 года. Разработчики программных продуктов для бизнеса до сих пор не обеспечили налогоплательщикам возможность подавать уведомления несмотря на то, что для большинства групп срок их подачи истек еще в начале сентября. О страновом отчете никто, кажется, даже не помнит. Российские участники международных групп компаний, даже понимая, что остается еще три года на то, чтобы включиться в процедуру обмена страновой информацией без штрафов, уже чувствуют себя нарушителями. Стоит признать, что в настоящее время план BEPS в части трансфертного ценообразования можно считать реализованным в российском законодательстве только на бумаге. **A**

16. Пункт 1 статьи 129.11 Налогового кодекса Российской Федерации.

17. А. С. Грибоедов, «Горе от ума».

# СМУТНО ПИШУТ О ТОМ, ЧТО СМУТНО СЕБЕ ПРЕДСТАВЛЯЮТ

ДОХОД

НАЛОГИ

ЛЬГОТЫ

РИСКИ

СДЕЛКА

АКЦИИ

АФФИЛИРОВАННОСТЬ



**Анна Сенченко, LL.M.**

*Старший юрист*

*Налоговая и юридическая практика*

*Корпус Права (Россия)*

**Н**есмотря на то, что институт «фактического получателя доходов» в Налоговый кодекс РФ был введен лишь в 2015 году, международные соглашения об избежании двойного налогообложения и ранее предусматривали возможность применения преимуществ соглашений об избежании двойного налогообложения (в том числе льготных ставок) лишь в отношении лиц:

- имеющих фактическое право на такие доходы (проценты, дивиденды, роялти);
- основной целью или одной из главных целей создания или существования которых не было получение льгот по соглашению.

Концепция фактического получателя доходов существует уже довольно давно и успешно применяется на территории других стран (в т. ч. в Швейцарии, Австрии, Германии, Нидерландах и др.). В связи с этим нельзя обвинять контролирующие органы, суды и нашего законодателя в том, что они «придумали» нечто новое, пытаясь затруднить жизнь налогоплательщикам, отказав в ряде случаев в применении льгот или преференций,

с одной лишь целью — пополнение бюджета новыми налогами. По сути они обратили внимание на методику применения преференций налоговых соглашений с опозданием, пропустив вперед протаптывать этот тернистый путь своих зарубежных коллег.

В апреле 2018 года Федеральной налоговой службой было выпущено письмо, позволяющее отследить основные направления развития судебной практики, а также подход налогового органа при формировании доказательной базы по спорам, связанным неправомерным применением налогоплательщиками и налоговыми агентами льготных положений, предусмотренных международными соглашениями об избежании двойного налогообложения<sup>1</sup>.

Так, налогоплательщики должны обосновывать необходимость совершения сделок в определенной форме, а также вовлечение иностранных компаний в структуру бизнеса и предоставлять доказательства разумности сделанного выбора и его экономической обоснованности.

Компании, обслуживающие только интересы собственной группы и аффилированных с ней лиц, не могут

1. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 08.05.2015 по делу № А40-12815/15.

пользоваться преимуществами международных соглашений об избежании двойного налогообложения в случаях, если получение ими дохода не оправдано с экономической точки зрения.

В практике сформировались новые подходы и к перечню критериев, свидетельствующих о кондуитности компании, и к оценке представляемых налогоплательщиками доказательств, что компания — получатель дохода являлась фактическим бенефициаром.

Иностранная компания признается технической, обладающей признаками «кондуитности» в случае, если:

- деятельность иностранной компании не имеет признаков отдельной части бизнеса (бизнес-цели);
- какие-либо операции, обуславливающие хозяйственную деятельность, отсутствуют;
- платежи обладают «транзитным» характером;
- деятельность иностранной компании не сопряжена с финансовыми и иными рисками, нормальными для предпринимательской деятельности;
- компания не получает выгоды от распоряжения (использования) дохода;
- сотрудники компании фактически не осуществляют функций контроля и управления в отношении компании<sup>2</sup>.

Помимо обстоятельств создания иностранной компании, анализа имеющихся материальных, нематериальных, трудовых ресурсов, исследования денежных потоков с точки зрения «транзитности» платежей и реализации полномочий по самостоятельному распоряжению судьбой полученного дохода, особое внимание уделяется оценке финансово-хозяйственной деятельности иностранной компании, характера такой деятельности. Неведение иностранной компанией предпринимательской

деятельности является одним из признаков технического характера такой компании.

При этом деятельность, осуществляемая только в виде инвестиций и финансирования компаний группы (холдинга) или взаимозависимых, аффилированных компаний, не свидетельствует об осуществлении самостоятельной предпринимательской деятельности.

Выводы о неведении иностранной компанией самостоятельной предпринимательской деятельности подтверждаются также следующими обстоятельствами:

- основная прибыль иностранной организации — получателя дохода складывается в основном за счет перечисленного дохода с территории Российской Федерации;
- основная деятельность компании сопряжена в большей части в перенаправлении дохода дальше по цепочке учредителям или компаниям, входящим в группу;
- деятельность, не связанная с получением дивидендов, не осуществляется;
- у компании отсутствуют существенные финансовые, коммерческие риски; отсутствуют платежи, характерные для нормальной хозяйственной деятельности, либо объем операционных расходов является незначительным, и компания несет только административные расходы, обусловленные формальным выполнением требований страны инкорпорации.

Таким образом, каждое из представляемых налогоплательщиками доказательств ведения иностранной организацией деятельности должно свидетельствовать об осуществлении самостоятельной предпринимательской деятельности, об использовании получаемого дохода для создания экономического центра прибыли в иностранной юрисдикции или

привлечения иностранного капитала в российскую экономику.

Примечательной является позиция, сформированная судами по делу ООО «Нефтьсервисхолдинг»<sup>3</sup> и ООО «Аукционная компания «Союзпушнина»<sup>4</sup>. Позиция судов сводится к тому, что признаются несущественными следующие виды дохода:

- доход от оказания информационно-консультационных услуг;
- доход в виде положительной курсовой разницы от купли-продажи иностранной валюты;
- разовая покупка привилегированных акций;
- владение акциями и долями аффилированных компаний.

Осуществление операций по приобретению долей различных компаний не признается подтверждением ведения инвестиционной деятельности в случае, если иностранная компания не принимает участия в деятельности приобретенных компаний, реальной деятельности они не ведут, доходы от них не поступают, приобретение долей было формальным. Создание дочерних организаций не свидетельствует о реальном осуществлении самостоятельной предпринимательской деятельности в случае, если фактически решения о создании дочерних организаций принимаются не иностранной организацией. Протоколы собрания совета директоров не признаются в качестве доказательства ведения активной инвестиционной и хозяйственной деятельности иностранной компанией в случае, если в них отсутствуют конкретные деловые цели и задачи, связанные с коммерческой деятельностью этой иностранной компании, а указаны лишь общие вопросы.

Несение расходов иностранной организацией также не должно быть формальным, только обеспечивающим регистрацию и содержание офиса в иностранной юрисдикции.

В деле ОАО «Шахта «Полосухинская»<sup>5</sup> указано, что незначительные расходы на выплату заработной платы и социальные выплаты свидетельствуют об отсутствии численности у иностранной компании, которая могла бы позволить компании эффективно управлять активами; предоставление счетов на бухгалтерское обслуживание также не свидетельствует об активной деятельности, в связи с тем, что данные расходы являются необходимыми расходами для поддержания формального существования организации.

В свете вышеизложенного всем российским компаниям, осуществляющим денежные операции с иностранными контрагентами, при использовании преимуществ налоговых соглашений нужно быть готовыми к пристальному вниманию и аудиту со стороны проверяющих органов. Ключевые моменты, на которые обращают внимание проверяющие органы в таких случаях, и аргументы, на которых они основывают свои доводы, находят свое отражение в рассмотренных судебных делах. Поэтому, чтобы хоть каким-то образом минимизировать рассмотренные риски, рекомендуем ознакомиться с информацией по ним, чтобы избежать аналогичных ошибок.

Кроме того, в целях минимизации рассмотренных рисков представляется целесообразным придерживаться требований, необходимых для признания фактическим получателем дохода иностранной компании, выступающей контрагентом российской организации. Указанные рекомендации, безусловно, не могут быть признаны исчерпывающими и полностью устраняющими данный риск. Однако выполнение таких рекомендаций является обязательным минимумом, отсутствие которого однозначно будет ставить под удар упомянутые операции с участием иностранных компаний. **А**

3. Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 16.07.2018 № Ф09-3559/18 по делу № А50-29761/2017.

4. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 05.04.2018 № Ф05-3523/2018 по делу № А40-73573/2017.

5. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 07.08.2018 № Ф04-2998/2018 по делу № А27-27287/2016.

2. Решение Арбитражного суда Пермского края от 31.07.2018 по делу № А50-9233/2018.

# ВЕСЬ ПОКРЫТЫЙ ЛЬГОТАМИ, АБСОЛЮТНО ВЕСЬ...

ИНВЕСТИЦИИ

ФАТФ

ХОЛДИНГИ

РЕГУЛИРОВАНИЕ

ДИВИДЕНДЫ

ПРОДАЖИ

АКЦИИ



**Алексей Оскин**  
Заместитель директора  
Налоговая и юридическая практика  
Корпус Права (Россия)

3 августа 2018 года российским парламентом был принят ряд законодательных актов, регламентирующих возможность проведения процедуры редомициляции в РФ иностранных компаний в обмен на предоставление налоговых преимуществ. Как следует из первоначальных пояснений к законопроектам, данные акты регламентируют создание специальных административных районов в РФ (оффшорных зон) на территории Калининградской области (остров Октябрьский) и Приморского края (остров Русский) в целях повышения инвестиционной привлекательности для иностранных инвесторов.

В частности, были приняты следующие основные законодательные акты:

- Федеральный закон от 03.08.2018 № 290-ФЗ «О международных компаниях»;
- Федеральный закон от 03.08.2018 № 291-ФЗ «О специальных административных районах на территориях Калининградской области и Приморского края»;
- прочие акты, предусматривающие внесение изменений в гражданское, налоговое законодательство и законодательство о валютном регулировании.

На первый взгляд, логика законодателя проста и незамысловата — если окончательно не удалось деофшоризовать зарубежный бизнес, то нужно сделать этот бизнес оффшорным, но на территории России. Попробуем разобраться в основных аспектах принятых нововведений.

## Кто может зарегистрировать компанию на островах?

Зарегистрировать компанию в специальных административных районах — остров Русский в Приморском крае и остров Октябрьский в Калининградской области — могут иностранные организации, получив статус международной компании при выполнении ряда условий.

## Что такое международная компания?

Под международной компанией понимается иностранное юридическое лицо, являющееся коммерческой корпоративной организацией и принявшее решение об изменении своего личного закона.

Статус международной компании предоставляется иностранному

юридическому лицу одновременно с внесением сведений в ЕГРЮЛ при соблюдении следующих условий:

- ведение деятельности компанией на территории нескольких государств (включая РФ);
- осуществление инвестиций на территории РФ в сумме, не менее 50 млн рублей;
- компании в государстве-члене ФАТФ или Манивел;
- заключение договора об осуществлении деятельности в качестве участника специального административного района.

### Что понимается под инвестициями на территории РФ?

Под осуществлением инвестиций на территории РФ понимаются:

- капитальные вложения (осуществляемые в соответствии с ФЗ от 25.02.1999 №39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений»);
- вложения в уставный капитал, фонд или взносы в имущество хозяйственных обществ, являющихся российскими юридическими лицами.

### Договор об осуществлении деятельности на территории специального административного района

Это договор, заключаемый между участником специального административного района и управляющей компанией, устанавливающий виды деятельности участника специального административного района, условия осуществления такой деятельности, права, обязанности и ответственность сторон.

### Управляющая компания

Управляющей компанией является российское юридическое лицо, которое создается в специальном административном районе и на которое возложены функции по обеспечению функционирования специального административного района.

### Что такое международная холдинговая компания?

Международной холдинговой компанией признается международная компания, которая одновременно удовлетворяет следующим условиям:

- международная компания зарегистрирована в порядке редомициляции иностранной организации на территории РФ;
- иностранная организация была зарегистрирована в соответствии со своим личным законом в период до 01.01.2018;
- международная компания не позднее 15 дней со дня ее регистрации представила в налоговый орган по месту постановки следующие документы и сведения:
  - финансовая отчетность иностранной организации за последний завершившийся до даты регистрации финансовый год;
  - положительное аудиторское заключение;
  - сведения о контролирующих лицах международной компании.

### Какие налоговые преимущества получают международные холдинговые компании?

Как следует из принятых в Налоговый кодекс РФ поправок, международные холдинговые компании на период до 2029 года получают следующие налоговые привилегии:

1. 0% — по доходам в виде дивидендов, полученных международной холдинговой компанией, при условии, если:
  - на день принятия решения о выплате дивидендов международной холдинговая компания непрерывно владеет на праве собственности в течение не менее чем 15%-вкладом в уставном капитале организации, которая выплачивает дивиденды;
  - выплачивающая дивиденды компания не является оффшорной.
2. 5% — по доходам в виде дивидендов, полученных иностранными лицами от международных холдинговых компаний (при условии, если на дату выплаты дивидендов международная холдинговая компания является публичной).
3. 0% — по доходам от продажи акций или долей участия в российских или иностранных организациях, которые получает международная холдинговая компания, при соблюдении следующих условий:
  - такие акции (доли участия) на дату их реализации принадлежат международной холдинговой компании не менее года и составляют не менее 15%;
  - такие акции (доли участия) не должны составлять уставный капитал организаций, более 50% активов которых состоят из российской недвижимости;
  - такие акции не были внесены в уставный капитал международной холдинговой компании (либо приобретены в результате реорганизации) в течение года до или после даты регистрации такой компании в качестве международной;
  - в случае продажи акций иностранных компаний – такие иностранные компании не должны быть оффшорными.

4. Прибыль международной холдинговой компании освобождается от налогообложения и не учитывается при расчете прибыли контролирующего ее лица.
5. Международная холдинговая компания не должна будет учитывать в своей налоговой базе прибыль ее контролируемых компаний.

### Процедура регистрации (редомициляции) международной компании

#### Подача заявки на заключение договора об осуществлении деятельности

Иностранная компания, намеревающаяся стать участником специального административного района, подает в управляющую компанию заявку на заключение договора об осуществлении деятельности. В заявке указываются:

- полное фирменное наименование заявителя;
- виды деятельности, планируемые к осуществлению;
- срок, на который заявитель намеревается заключить договор об осуществлении деятельности;
- контактные сведения (телефон, факс, адрес электронной почты, ФИО контактного лица).

Заявка должна быть подписана лицом, имеющим право действовать от имени заявителя без доверенности.

#### Подача документов на редомициляцию

Процедура редомициляции иностранной компании осуществляется путем внесения соответствующей информации в ЕГРЮЛ в особом предусмотренном законом порядке. Сведения о международной компании при ее регистрации в порядке редомициляции, реорганизации и ликвидации международной компании, а также иные

предусмотренные федеральными законами сведения вносятся в единый государственный реестр юридических лиц регистрирующим органом на основании документов, направленных управляющей компанией.

Для целей государственной регистрации международной компании в порядке редомициляции иностранное юридическое лицо представляет в управляющую компанию следующие документы:

1. Заявление о государственной регистрации международной компании по установленной форме.
2. Документ, подтверждающий государственную регистрацию (создание) иностранной компании.
3. Копию устава (учредительного документа) иностранного юридического лица со всеми внесенными в него изменениями и дополнениями.
4. Решение компетентного органа управления иностранной компании об изменении его личного закона и об утверждении устава международной компании.
5. Утвержденный устав международной компании.
6. Копию годовой финансовой отчетности за последний завершённый отчетный год с приложением копии аудиторского заключения (при наличии).
7. Документ, подтверждающий полномочия лица, имеющего право действовать от имени иностранной компании без доверенности.
8. Решение компетентного органа управления иностранной компании об определении лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа международной компании.
9. Сведения о бенефициарных владельцах иностранного юридического лица.
10. Заверение иностранного юридического лица об отсутствии обстоятельств, препятствующих государственной регистрации международной компании.

11. Документы, необходимые для регистрации выпуска акций международной компании, подлежащих размещению в связи с ее государственной регистрацией в организационно-правовой форме акционерного общества (по утвержденному списку).
12. Если фирменное наименование международной компании содержит указание на то, что она является публичным акционерным обществом, документы, подтверждающие прохождение акций компании, процедуры листинга на бирже, а также документы, необходимые для регистрации проспекта акций международной компании.
13. Документы, подтверждающие соответствие требованиям, предъявляемым к международным компаниям (осуществление деятельности на территории нескольких государств, подача заявки на заключение договора об осуществлении деятельности, наличие обязательств по осуществлению инвестиций на территории РФ).

### Рассмотрение документов Управляющей компанией

Управляющая компания рассматривает документы в срок не более двух рабочих дней и принимает решение о направлении документов в регистрирующий орган или Банк России (если международная компания регистрируется в форме акционерного общества) или об отказе в направлении документов в соответствующий орган (организацию). О принятом решении управляющая компания сообщает заявителю не позднее одного рабочего дня с даты принятия соответствующего решения.

### Государственная регистрация международной компании

В случае принятия решения о направлении документов на регистрацию указанные действия управляющая

компания совершает не позднее рабочего дня, следующего за днем принятия такого решения.

Государственная регистрация международной компании осуществляется регистрирующим органом в срок не более трех рабочих дней с даты получения им от управляющей компании документов.

Иностранное юридическое лицо подлежит исключению из реестра иностранных юридических лиц в государстве своего первоначального личного закона в течение шести месяцев со дня внесения в ЕГРЮЛ сведений о регистрации международной компании в порядке редомициляции, если больший срок не установлен законодательством государства первоначального личного закона юридического лица.

### Рассмотрение заявки на заключение договора об осуществлении деятельности

По итогам рассмотрения заявки управляющая компания принимает решение о заключении договора об осуществлении деятельности или об отказе в заключении договора об осуществлении деятельности. В случае принятия решения о заключении договора об осуществлении деятельности управляющая компания в течение 5 рабочих дней с даты принятия этого решения обязана направить проект такого договора заявителю. Типовой договор об осуществлении деятельности, в соответствии с которым может быть заключен договор об осуществлении деятельности, утверждается уполномоченным органом.

### Прекращение статуса международной компании

Статус международной компании может быть утрачен как в добровольном, так и в принудительном порядке. В добровольном порядке статус международной компании утрачивается на основании заявления, которое международная компания может по-

дать управляющей компании в любой момент после даты ее регистрации.

В принудительном порядке статус международной компании может быть прекращен:

- на основании уведомления управляющей компании о несоответствии предъявляемым требованиям;
- в случае присоединения к ней в результате реорганизации юридического лица, зарегистрированного за пределами территории специального административного района.

При реорганизации международной компании в форме слияния, разделения и выделения статус международной компании не переходит к юридическим лицам, создаваемым в результате такой реорганизации.

После прекращения статуса международной компании такое хозяйственное общество продолжает существовать в соответствующей организационно-правовой форме (ООО, АО, ПАО) на общих основаниях.

На первый взгляд, принятый пакет законодательных актов предусматривает значительные налоговые привилегии для иностранных компаний, принявших решение переехать на российские острова. Но будет ли данных привилегий достаточно, чтобы окончательно завершить процесс деофшоризации российского зарубежного бизнеса, покажет время. 

# ИНСТИТУТ РЕДОМИЦИЛИРОВАНИЯ: НОВОЕ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РФ О СМЕНЕ ЛИЧНОГО ЗАКОНА ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

УСЛОВИЯ

ПРАВА

ИНВЕСТИЦИИ

ИНКОРПОРАЦИИ

ТЕНДЕНЦИИ

ОФФШОРЫ

ТРАНСПАРЕНТНОСТЬ



**Екатерина Паземова**

Студентка магистратуры МГЮА  
Консультант по правовым  
и налоговым вопросам  
Группа "Сен-Гобен"

**И**нститут редомицилирования (или редомициляции), являясь сравнительно неразвитым в глобальном (мировом) масштабе, одновременно представляет собой актуальную тему, получившую развитие в рамках международного частного права.

В современном мире данный институт довольно часто внедряется в бизнес-схемы, целью которых является поиск для юридического лица максимально благоприятного правового поля.

Под редомицилированием понимают смену личного закона юридического лица и, как следствие, применимого к деятельности юридического лица права.

Личный закон юридического лица представляет собой основную правовую категорию, благодаря которой становится возможным определить правовое положение юридического лица, в том числе и в случаях, включающих в себя трансграничные аспекты.

Вопрос определения личного закона юридического лица сводится к трем коллизионным принципам, определенным доктриной и практикой международного частного права:

- инкорпорации;
- оседлости;
- центра эксплуатации.

Закон инкорпорации или места учреждения юридического лица говорит о применении права государства, в котором (и по законам которого) учреждено юридическое лицо, фактически — право страны, в которой оно зарегистрировано (характерно для Великобритании, Нидерландов, Швейцарии, Чехии, России, Канады, США, Кипра, Багамских островов и др.).

Закон оседлости или местонахождения юридического лица означает правоприменение на базе законодательства того государства, в котором находится управляющий/центральный орган (органы) юридического лица (характерно для Франции, Греции, Австрии, Турции, Эстонии, Польши, Египта, Грузии и т.д.).

Закон центра эксплуатации или места деятельности юридического лица провозглашает правило, согласно которому будет применяться право государства, в котором осуществляется основная хозяйственная деятельность (часто выступает дополнительным коллизионным принципом по отношению к принципу оседлости,

например, соответствующие положения учтены в законодательстве Египта и Эстонии).

Благодаря рассматриваемому коллизионному принципу становится возможным верно определить применимое в отношении юридического лица право, и, как следствие, выяснить, является ли возможным в соответствии с личным законом сама смена этого личного закона. То есть таким образом можно правильно определить текущий личный закон и найти правильный ответ на вопрос «Возможно ли проведение процедур редомицилирования для того или иного юридического лица?», поскольку редомицилирование допустимо лишь при наличии законодательно установленной возможности его осуществления в соответствии с порядками «выпускающей» и «принимающей» стран.

Как было отмечено выше, институт редомицилирования глобально не развит, однако Законодатели имеют тенденцию предусматривать в Законах возможность проведения редомицилирования, либо его запрет (встречаются также случаи, когда институт в правовом порядке отсутствует и запрет не установлен, но практика складывается таким образом, что при попытках выхода юридического лица за границы регулирования, государственные / регистрирующие органы толкуют данную коллизию как запрет и отказывают заявителям).

Зачастую данный институт предусмотрен законодательствами стран — классических оффшорных юрисдикций, либо стран с благоприятными налоговыми режимами. В указанных странах процессы редомицилирования урегулированы, как правило, в общих Законах о юридических лицах и их деятельности, так называемых «Company Acts».

Механизмы «перемещения» компаний между оффшорными государствами приобрели некую популярность в условиях ужесточения санкционных процедур, а также усовершенствования налогового

законодательства и усиления действия принципа транспарентности в мире.

Что касается законодательства Российской Федерации, до недавнего времени смена личного закона юридического лица не регулировалась законодательно, институт редомицилирования не был предусмотрен как таковой.

На сегодняшний день в Гражданский кодекс и ряд иных нормативно-правовых актов (Налоговый Кодекс Российской Федерации, ФЗ «О валютном регулировании», ФЗ «О специальных административных районах на территории Калининградской области и Приморского края», ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» и др.) внесены изменения, касающиеся смены личного закона юридического лица.

Так, статьей 1202 «Личный закон юридического лица» Гражданского Кодекса Российской Федерации предусмотрено, что Личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо, если иное не предусмотрено Федеральным законом «О внесении изменений в Федеральный закон «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» и статью 1202 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» и Федеральным законом «О международных компаниях».

Как видно, изменения связаны с появлением и вступлением в силу Федерального закона от 03.08.2018 «О международных компаниях». Данный Закон определяет правовое положение хозяйственного общества со статусом международной компании, зарегистрированного в ЕГРЮЛ в связи с изменением иностранным юридическим лицом личного закона в порядке редомициляции, в том числе права и обязанности участников такого юридического лица, особенно его деятельности, реорганизации и ликвидации.

В соответствии с новым Федеральным законом международной компанией может стать иностранное юридическое лицо, являющееся коммерческой корпоративной организацией и принявшее решение об изменении своего личного закона в установленном таким личным законом порядке.

Статус международной компании может быть представлен иностранному юридическому лицу при соблюдении ряда условий, установленных Федеральным Законом от 03.08.2018 № 290-ФЗ «О международных компаниях» в статье 2. (см. таблицу № 1 «Условия предоставления статуса международной компании»).

Специфическим условием получения статуса международной компании, не свойственным классическому институту редомицилирования, является условие об инвестировании.

Статьей 2 рассматриваемого Федерального закона установлено условие принятия на себя обязательства по осуществлению инвестиций на территории Российской Федерации, при этом Закон отсылочным образом конкретизирует, что именно следует понимать под «осуществлением инвестиций на территории Российской Федерации» (см. таблицу № 2 «Осуществление инвестиций международными компаниями»).

В соответствии с Федеральным законом от 25 февраля 1999 года № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» инвестиции представляют собой денежные средства, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, иные права, имеющие денежную оценку, вкладываемые в объекты предпринима-

Таблица № 1. «Условия предоставления статуса международной компании»

Статус МК предоставляется одновременно с государственной регистрацией в ЕГРЮЛ иностранному юридическому лицу, которое:			
Через своих прямо или косвенно подконтрольных лиц либо через филиалы или представительства (иные обособленные подразделения) осуществляет предпринимательскую деятельность на территории нескольких государств, в том числе на территории РФ	Подало заявку на заключение договора об осуществлении деятельности в качестве участника специального административного района, определяемого в соответствии с Федеральным законом «О специальных административных районах на территориях Калининградской области и Приморского края»	Приняло на себя обязательства по осуществлению инвестиций на территории РФ, в том числе на основании заявления о намерениях осуществлять инвестиции на территории РФ, специального инвестиционного контракта, концессионного соглашения, соглашения о государственно-частном (муниципально-частном) партнерстве или иного договора	Зарегистрировано (создано) в государстве, которое является членом или наблюдателем Группы разрабoтки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ) и (или) членом Комитета экспертов Совета Европы по оценке мер противодействия отмыванию денег и финансированию терроризма (Манивэл)

Таблица № 2. «Осуществление инвестиций международными компаниями»

Инвестиции в основной капитал (основные средства), в том числе затраты на новое строительство, реконструкцию и техническое перевооружение действующих предприятий, приобретение машин, оборудования, инструмента, инвентаря, проектно-изыскательские работы и другие затраты	Вложения в уставный капитал, фонд или взносы в имущество хозяйственных обществ, являющихся российскими юридическими лицами
--	--

тельской и (или) иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижения иного полезного эффекта. Законодатель также установил минимальный объем инвестиций, необходимый для получения статуса международной компании, который составляет 50 000 000 руб. Обязательство иностранного юридического лица осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации распространяется на подконтрольные ему юридические лица при условии, что такие лица подали заявление о государственной регистрации в Российской Федерации. Кроме того, Закон наделяет международную компанию правом возложить исполнение упомянутого обязательства осуществлять инвестиции на любое лицо из группы лиц, в состав которой она входит.

Международная компания может иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных федеральными законами.

Закон прямо определяет отсутствие отношений правопреемства в связи с государственной регистрацией между иностранным юридическим лицом и международной компанией.

В контексте закона это не означает «исчезновение» прав и обязанностей, которые имеются у иностранного юридического лица, напротив, с даты государственной регистрации международной компании ей принадлежат все такие права и обязанности, включая:

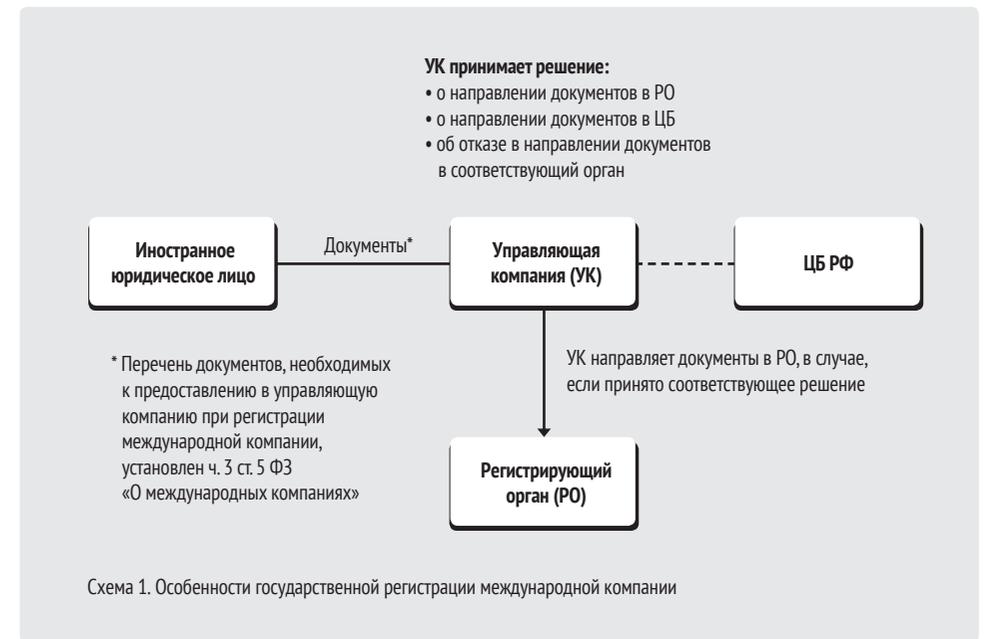
- вещные права и иные права на движимое или недвижимое имущество, в том числе находящееся за пределами территории Российской Федерации;
- права участия в других организациях, в том числе связанные с получением дивидендов и иных доходов или выплат;
- права на ценные бумаги и иные финансовые инструменты, в том

числе связанные с получением доходов и иных выплат;

- исключительные права;
- права, обязанности и ответственность, возникшие из договоров, в том числе из договоров о создании юридических лиц и корпоративных договоров, заключенных иностранным юридическим лицом до государственной регистрации международной компании, а также возникшие из односторонних сделок или вследствие неосновательного обогащения, причинения вреда либо из иных оснований, не связанных с договором;
- права, вытекающие из ранее выданных лицензий и иных разрешительных актов государственных органов;
- права на предъявление исков, возникшие у иностранного юридического лица до государственной регистрации международной компании.

Федеральным законом «О международных компаниях» установлен специальный порядок государственной регистрации международных компаний, который имплементируется в существующую процедуру регистрации, установленную ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (см. Схему № 1 «Особенности государственной регистрации международной компании»).

Подводя итоги, стоит отметить, что центральной и сущностной характеристикой редомицилирования является смена личного закона юридического лица и применимого права. В том числе российским законодательством предусматривается, что с момента государственной регистрации личным законом международной компании становится российское право, что означает применения к международной компании, ее внутренним и внешним отношениям законодательства Российской Феде-



рации. Однако редомицилирование по-русски имеет свою специфику, поскольку Россия как принимающая сторона обязательным условием выдвигает требование об осуществлении инвестиций на своей территории. Появление такой новой категории как «международная компания» и внесение соответствующих изменений

в российское законодательство, касающихся в том числе смены личного закона, однозначно являются поводом для размышлений над возможностью имплементации элементов классического института редомицилирования в законодательство Российской Федерации.

# ПО СЕКРЕТУ ВСЕМУ СВЕТУ

НК РФ

НАЛОГОПЛАТЕЛЬЩИК

ЗАПРОС

ДОСТУП

ПРОВЕРКА

ТАЙНА

ЗАПРЕТ



**Светлана Свириденкова**

*Заместитель директора  
Аудиторская практика  
Корпус Права (Россия)*

**Н**есмотря на протесты бизнеса и аудиторского сообщества, с 1 января 2019 года вступает в силу Федеральный закон № 231-ФЗ от 29 июля 2018 года (Закон), вносящий поправки в часть первую НК РФ. Согласно этому закону у налоговых органов появляется возможность получить сведения о налогоплательщиках от аудиторских организаций и индивидуальных аудиторов (аудиторов).

Теперь налоговые органы в целях налогового контроля смогут собирать, хранить и использовать полученные от аудиторов документы (информацию), связанные с оказанием ими профессиональных услуг.

По сравнению с первоначальным законопроектом годичной давности текст закона претерпел существенные изменения. В частности, в финальной версии закона содержится не просто возможность запроса, но и конкретные условия, обязательные к выполнению.

## Проверки по запросу российского налогового органа

Закон предусматривает возможность налогового органа запросить и полу-

чить от аудиторов информацию о налогоплательщике в том случае, если информация была запрошена у налогоплательщика и не была им предоставлена в сроки, предусмотренные законодательством.

При этом предусмотрено два случая, в которых налоговый орган может направить запрос информации аудитору:

- проведение выездной налоговой проверки;
- проведение проверки полноты исчисления и уплаты налогов в связи с совершением сделок между взаимозависимыми лицами.

Основанием для запроса документов у аудитора является решение руководителя (заместителя руководителя) федерального органа исполнительной власти, уполномоченного по контролю и надзору в области налогов и сборов (ФНС) при проведении налоговой проверки.

В первоначальной версии законопроекта основанием также могло служить решение руководителя (заместителя руководителя) вышестоящего налогового органа, однако в ходе рассмотрения его исключили.

Законом перечислены обязательные сведения, которые должны содер-

жаться в запросе налогового органа аудитору:

- реквизиты решения о проведении проверки;
- предмет проверки и период, за который она проводится;
- дата направления налогоплательщику требования о представлении документов (информации) и срок представления истребуемых документов (информации);
- сведения о факте непредставления в установленный срок документов (информации) проверяемым налогоплательщиком, о получении уведомления о невозможности представления запрашиваемых документов (информации) или об отказе от представления запрашиваемых документов (информации);
- наименование аудиторской организации (фамилия, имя, отчество индивидуального аудитора), государственный регистрационный номер;
- реквизиты или иные сведения, позволяющие аудитору идентифицировать запрашиваемые документы (информацию).

Истребуемые документы (информация) представляются аудитором налоговому органу в течение десяти дней со дня получения соответствующего требования.

## Запросы иностранных государств

Помимо указанных случаев, информация может быть запрошена у аудитора при поступлении запросов из иностранных государств.

Основанием будет являться запрос уполномоченного органа иностранного государства в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Запрос налогового органа, составленный в адрес аудитора на основании полученного запроса из

иностранного государства, должен содержать:

- реквизиты запроса компетентного органа иностранного государства (территории);
- сведения о наличии в запросе компетентного органа иностранного государства (территории) запрета на информирование лица, в отношении которого получен запрос, о передаче касающейся его информации;
- наименование аудиторской организации (фамилия, имя, отчество индивидуального аудитора), государственный регистрационный номер;
- реквизиты или иные сведения, позволяющие аудитору идентифицировать запрашиваемые документы (информацию).

Обращаем внимание на тот факт, что запрос иностранного государства может содержать запрет на уведомление налогоплательщика о передаче документов (информации).

То есть при запросе документов (информации) на основании решения российского компетентного органа аудитор может сообщить (и скорее всего сообщит) налогоплательщику о факте предоставления документов (информации) налоговому органу. При получении же запроса документов (информации) на основании решения иностранного компетентного органа, содержащего запрет на информирование налогоплательщика, аудитор обязан сохранить в секрете передачу документов (информации) по полученному запросу.

Однако отсутствует запрет на информирование налогоплательщика о самом факте получения запроса, есть запрет только на информирование о предоставлении документов (информации).

## Ответственность аудитора

В августе 2018 года Минфин РФ выпустил информационное сообщение к упомянутому закону, в котором пря-

мо указывает на обязанность аудитора сохранять аудиторскую тайну, к которой относятся любые сведения и документы, полученные и (или) составленные аудиторской организацией и ее работниками, а также индивидуальным аудитором и работниками, с которыми им заключены трудовые договоры, при оказании аудиторских и сопутствующих аудиту услуг, а также прочих услуг, связанных с аудиторской деятельностью.

При этом отмечено, что наделение налоговых органов правом доступа к аудиторской тайне направлено на выявление налоговых правонарушений, борьбу с уклонением от уплаты налогов и финансовым мошенничеством, а также на обеспечение исполнения соответствующих международных обязательств Российской Федерации.

То есть аудиторская тайна сохраняется, а для налоговых органов делается исключение.

Непредставление аудитором в установленный срок налоговому органу сведений о налогоплательщике, отказ аудитора представить имеющиеся у него документы со сведениями о налогоплательщике по запросу налогового органа либо представление документов с заведомо недостоверными сведениями влечет взыскание штрафа с аудитора в размере 10 тысяч рублей.

За повторное непредставление сведений или документов аудитору грозит взыскание штрафа в размере 20 тысяч рублей.

## Остались вопросы...

Формулировка Закона подразумевает предоставление «имеющихся» у аудитора сведений и документов. К сожалению, так и не предоставлено разъяснений относительно главного вопроса: несет ли аудитор ответственность при отсутствии у него запрашиваемых сведений или документов.

Аудит подразумевает выборочную рискоориентированную проверку бухгалтерского учета и отчетности, а не сплошную проверку налогового учета.

То есть у аудитора может просто не оказаться интересующих налоговые органы документов. При этом объемы документирования каждый аудитор устанавливает самостоятельно, исходя из собственного профессионального суждения.

Учитывая отсутствие обязанности аудитора фиксировать все документы налогоплательщика (что является невыполнимым), в большинстве случаев аудитор просто не сможет выполнить требования законодательства о предоставлении документов налоговому органу.

Также остается загадкой, каким образом налоговый орган узнает о проведении инициативного аудита и оказании услуг, сопутствующих аудиту, а тем более наименование аудитора и его ОГРН.

Учитывая большое количество оставшихся вопросов, в ближайший год должны быть выпущены в свет разъяснения о применении нового Закона, а возможно, и внесенные в него изменения. Пока Закон достаточно сырой и вряд ли сможет полноценно работать в настоящем виде. 

# ПРИВЛЕЧЕНИЕ К СУБСИДИАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СКРЫТОГО БЕНЕФИЦИАРА

БАНКРОТСТВО

ДОЛЖНИК

КДЛ

АКТИВЫ

КОНТРОЛЬ

УЩЕРБ

СДЕЛКИ

АКТИВЫ



**Диана Ворошилова**

Помощник юриста  
Налоговая и юридическая практика  
Корпус Права (Россия)

**Д**ля российского банкротного права наступил очередной этап развития: в Закон о банкротстве введена новая глава III.2, которая регулирует вопросы привлечения к субсидиарной и иной ответственности руководителя должника, а также иных контролирующих лиц. Кроме того, в целях правильного применения норм, содержащихся в данной главе, было принято Постановление Пленума ВС РФ № 53.

Данное Постановление Пленума ответило на многие вопросы, возникшие у юридического сообщества, однако некоторые из них остались всё же открытыми.

Один из таких сложных аспектов — установление статуса контролирующего должника лица<sup>1</sup>.

Так, возможность определять контролирующим лицом действия должника может достигаться:

- в силу нахождения с должником (руководителем или членами органов управления должника)

в отношении родства или свойства, должностного положения;

- в силу наличия полномочий совершать сделки от имени должника, основанных на доверенности, нормативном правовом акте либо ином специальном полномочии;
- в силу должностного положения;
- иным образом, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом.

Для упрощения доказывания статуса контролирующего должника лица (далее — КДЛ) в пункте 4 ст. 61.10 Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» установлены опровержимые презумпции. То есть, пока не доказано иное, считается, что лицо являлось КДЛ, если это лицо:

1. Контролирующее должника лицо — физическое или юридическое лицо, имеющее либо имевшее не более чем за 3 года, предшествующих возникновению признаков банкротства, а также после их возникновения до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или иным образом определять действия должника, в том числе по совершению сделок и определению их условий.

- являлось руководителем должника или управляющей организации должника, членом исполнительного органа должника, ликвидатором должника, членом ликвидационной комиссии;
- имело право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами распоряжаться пятьюдесятью и более процентами голосующих акций акционерного общества, или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имело право назначать (избирать) руководителя должника;
- извлекало выгоду из незаконного или недобросовестного поведения лиц, указанных в пункте 1 статьи 53.1 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Если же лицо не входит в органы управления должника, не владеет долями/акциями должника, то на практике очень сложно доказать наличие у него статуса КДЛ.

Поведение контролирующего должника лица может быть как открытым (бенефициар должника), так и закрытым (скрывает оказание влияния на должника).

В случае открытого поведения статус КДЛ доказать легче благодаря использованию свидетельских показаний, переписки, сообщений в СМИ.

Так, в деле о привлечении С.В. Пугачева к субсидиарной ответственности по обязательствам ЗАО «Международный Промышленный Банк» наличие фактического контроля над должником было установлено по совокупности обстоятельств:

- наличие в банке системы согласования и принятия решений, при которой без согласия С.В. Пугачева не могло быть принято ни одно решение в банке;
- наличия у С.В. Пугачева своего кабинета в офисе банка.

Тем не менее, подобные доказательства не могут быть представлены в суд, если КДЛ действует скрыто. Тем более в законодательстве отсутствуют критерии, позволяющие определить скрытого бенефициара для привлечения его к субсидиарной ответственности.

В связи с этим важнейшее значение для привлечения бенефициаров должника к субсидиарной ответственности при банкротстве и для применения доктрины срывания корпоративной вуали имеет Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 15 февраля 2018 г. № 302-ЭС14-1472 (4, 5, 7) по делу № А33-1677/20139, в котором Верховный Суд Российской Федерации в том числе дал разъяснения касательно поведения КДЛ и должника, признаков подконтрольности скрытому контролирующему лицу:

- действия названных субъектов синхронны в отсутствие к тому объективных экономических причин;
- действия противоречат экономическим интересам должника и одновременно ведут к существенному приросту имущества лица, привлекаемого к ответственности;
- данные действия не могли иметь место ни при каких иных обстоятельствах, кроме как при наличии подчиненности одного другому, и т. д.

Таким образом, вышеуказанное Определение раскрывает еще одну презумпцию наличия статуса КДЛ — извлечение лицом, привлекаемым к субсидиарной ответственности, экономической выгоды из незаконного или недобросовестного поведения.

В п. 7 Постановления № 53 указано, что контролирующим может быть признано лицо, извлекавшее существенную (относительно масштабов деятельности должника) выгоду в виде увеличения или сбережения активов, которая не могла бы образоваться, если бы действия руководителя

должника соответствовали закону, в том числе принципу добросовестности. В частности, предполагается, что контролирующим должника является третье лицо, которое получило существенный актив должника (в том числе по цепочке последовательных сделок), выбывший из владения последним по сделке, совершенной руководителем должника в ущерб интересам возглавляемой организации и ее кредиторов (например, на заведомо невыгодных для должника условиях или с заведомо неспособным исполнить обязательство лицом (фирмой-однодневкой и т. п.) либо с использованием документооборота, не отражающего реальные хозяйственные операции, и т. д.).

Опровергая данную презумпцию наличия статуса КДЛ, привлекаемое к субсидиарной ответственности лицо вправе доказать свою добросовестность, подтвердив в том числе возмездное приобретение актива должника на условиях, на которых в сравнимых обстоятельствах обычно совершаются аналогичные сделки.

Также в п. 7 Постановления № 53 предполагается, что контролирующим является выгодоприобретатель, извлекая существенные преимущества из такой системы организации предпринимательской деятельности, которая направлена на перераспределение (в том числе посредством недостоверного документооборота) совокупного дохода, получаемого от осуществления данной деятельности лицами, объединенными об-

щим интересом (например, единым производственным и (или) сбытовым циклом), в пользу ряда этих лиц с одновременным аккумулярованием на стороне должника основной долговой нагрузки. В этом случае для опровержения презумпции выгодоприобретателя должен доказать, что его операции, приносящие доход, отражены в соответствии с их действительным экономическим смыслом, а полученная им выгода обусловлена разумными экономическими причинами.

Кроме того, ВС РФ определил, что в отсутствие прямых доказательств дачи контролирующим лицом указаний судами должна приниматься во внимание совокупность согласующихся между собой косвенных доказательств, основанных на анализе поведения КДЛ и должника. Если заинтересованные лица смогли представить суду существенные косвенные доказательства, которые в совокупности позволяют признать убедительными доводы о возникновении отношений фактического контроля и подчиненности, в силу ст. 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации бремя доказывания обратного переходит на привлекаемое к ответственности лицо.

Хочется надеяться, что правовые позиции, отраженные в Определении, подтолкнут суды к более внимательному изучению косвенных доказательств и отказу от формального подхода к определению статуса контролирующего должника лица. A

# «ДОЛЖНЫ, НО НЕ ОБЯЗАНЫ»



**Роман Московских**

Юрист

Налоговая и юридическая практика

Корпус Права (Россия)

В начале 2000-х годов в США, многих странах Европы и Азии было введено так называемое обязательное предложение о покупке оставшихся акций. Согласно этой процедуре потенциальный инвестор, желающий приобрести на открытом рынке ценных бумаг значительный пакет акций акционерного общества, обязан предложить остальным акционерам этого общества выкупить их акции по рыночной цене (для разных стран процентное определение «значительного пакета акций» является различным: в США это 35% + 1 акция; в ряде азиатских стран — 50% + 1 акция).

В силу императивных норм российского законодательства между субъектами обязательного предложения — приобретателем 30 и более процентов акций и остальными акционерами публичного общества — возникают особые корпоративные правоотношения, которые реализуются именно в установленных нормами корпоративного права процедурах и формах. В связи с этим правовая охрана законных прав и интересов адресатов обязательного предложе-

ния может быть реализована только предусмотренными законом способами, что обусловлено балансом интересов мажоритарных и миноритарных корпораций, действием специальных норм корпоративного права, не предусматривающих возможность взыскания убытков в случае ненаправления обязательного предложения.

Обязательное предложение является публичной офертой, адресованной акционерам — владельцам акций соответствующих категорий (типов), о приобретении принадлежащих им акций открытого общества.

Обязательное предложение адресовано любому, кто на него отзовется. Оно призвано защищать интересы не отдельных групп, а всех акционеров общества. Если нарастание прав корпоративного контроля со стороны лица, которое приобрело крупный пакет акций, не соответствует экономическим интересам миноритарных акционеров, они имеют возможность покинуть компанию и вернуть свои инвестиции посредством акцепта публичной оферты.

Лицо, которое приобрело более 30 процентов общего количества

1. Пункт 1 ст. 84.2. ФЗ «Об АО».

акций публичного общества в течение 35 дней с момента внесения соответствующей приходной записи по лицевому счету, обязано направить акционерам — владельцам остальных акций соответствующих категорий (типов) и владельцам эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в такие акции, публичную оферту о приобретении у них таких ценных бумаг (обязательное предложение)<sup>1</sup>.

При этом законодатель предусматривает определенные пороги владения, переступая через которые, меняется количество акций, которыми может голосовать акционер (не исполнивший обязанность по направлению обязательного предложе-

ния о выкупе ценных бумаг) — 30 процентов, 50 процентов и 75 процентов соответственно.

Преодолевая порог в 30 процентов, но не достигая 50 процентов, акционер, до направления обязательного предложения, может голосовать только 30 процентами акций.

Преодолевая порог в 50, но не достигая 75 процентов, акционер, до направления обязательного предложения, может голосовать только 50 процентами акций. Аналогичная схема применяется при превышении 75 процентного порога владения.

Последовательность действий выглядит как показано в таблице ниже:

**№ Наименование действия**

1. Проведение рыночной оценки стоимости ценных бумаг, подлежащих приобретению<sup>2</sup>
2. Получение банковской гарантии на сумму предполагаемой стоимости выкупаемых акций, соответствующей требованиям (п.5 ст. 84.1 Закона об АО)
3. Подготовка текста обязательного предложения
4. Направление обязательного предложения в Банк России
5. Направление обязательного предложения в Общество. Осуществляется в срок не позднее чем через 15 дней с момента представления обязательного предложения в Банк России, при условии если Банк России не направит предписание об устранении недостатков добровольного предложения<sup>3</sup>
6. Раскрытие акционерным обществом сообщений о существенных фактах в Ленте новостей и сети интернет (в части получения предложения). Осуществляется в срок не позднее 1 дня (в ленте новостей) и 2 дней (в сети Интернет) с момента получения предложения
7. Действия Общества после получения предложения:
  - принятие советом директоров акционерного общества рекомендаций в отношении полученного предложения (абз. 2 п. 1 ст. 84.3 Закона об АО)
  - публикация / направление акционерам добровольного предложения (в том же порядке, который установлен для созыва общего собрания)
8. Направление акционерами общества Заявлений о продаже акций в рамках обязательного предложения (подача заявлений Регистратору)

2. Цена приобретения акций должна быть единой для всех их владельцев. Кроме того, цена должна быть обоснована. Цена должна быть не ниже рыночной стоимости, определенной оценщиком (абз. 2 п. 4 ст. 84.2 Закона об АО). Рыночная стоимость одной акции оценивается без учета размера пакета, в котором она находится (абз. 2 п. 4 ст. 84.2 Закона об АО).  
3. Пункт 1 статьи 84.9 Закона об АО.

Конфликт интересов акционеров и инвестора возникает в случае, когда приобретатель акций не исполняет обязанность направить в общество обязательное предложение в том случае, если количество приобретаемых им ценных бумаг превышает 30 процентов голосующих акций общества.

При уклонении мажоритарного акционера от направления обязательного предложения миноритарии не могут его понуждать к выкупу, поскольку Законом это не предусмотрено. Цель нормы ст. 84.2 Закона об АО заключается в предоставлении миноритарным акционерам правовой защиты в связи с передачей другому независимому лицу контроля над принятием решений уполномоченными органами акционерного общества. Защита интересов миноритарных акционеров заключается в правовой неопределенности, которую влечет за собой смена контроля над обществом, в виде возможного изменения стратегии и основных направлений в деятельности общества. Из этого следует, что обязанность по направлению публичной оферты обусловлена нарастанием возможностей (сменой) корпоративного контроля со стороны приобретателя крупного пакета акций в виде потенциального изменения стратегии и основных направлений в деятельности общества. Но приобретатель крупного пакета акций может вызвать какие-либо изменения в деятельности общества лишь посредством голосования (принятия соответствующих корпоративных решений) на общих собраниях акционеров.

Вместе с тем Законом в отношении акционера, не направившего публичную оферту, прямо предусмотрены ограничения при реализации им прав управления обществом (при голосовании на общем собрании акционеров вновь приобретенные им акции не учитываются). Данные ограничения блокируют нарастание корпоративного контроля и лишают приобретателя самой возможности изменить стратегию и основные направления

в деятельности общества. При этом остальные акции, принадлежащие этому лицу и его аффилированным лицам, голосующими акциями не считаются и при определении кворума не учитываются.

Таким образом, само по себе приобретение крупного пакета акций и ненаправление публичной оферты при наличии предусмотренных Законом ограничений для реализации прав акционера («блокирующий механизм») и, соответственно, в условиях фактического отсутствия возможности для смены контроля над обществом не могут нарушать права иных акционеров. В данных условиях понуждение приобретателя к направлению публичной оферты налагает на лицо, приобретшее акции, необоснованные обязанности. В Постановлении АС Московского округа от 03.06.2016 по делу № А40-159967/2015 указано:

«В случае ненаправления обязательного предложения о выкупе акций, права иных акционеров нарушены быть не могут, поскольку установленное законом ограничение непосредственно сохраняет имеющийся статус-кво, в связи с чем требование истца об обязанности ответчика направить обязательное предложение не может быть отнесены к способам, восстанавливающим какое-либо нарушенное право истца (постановление АС Московского округа от 03.06.2016 по делу № А40-159967/2015)».

В качестве правового последствия неисполнения указанной обязанности лицом, которое приобрело более 30% общего количества акций открытого общества, Закон об АО предусматривает ограничение количества акций, которыми такое лицо и его аффилированные лица вправе голосовать до даты направления обязательного предложения (ч. 6 ст. 84.2 Закона об АО). Кроме того, закон предусматривает административную ответственность в виде штрафа за нарушение лицом, которое приобрело более 30% акций ОАО, правил их приобретения (ст. 15.28 КоАП РФ).

Подводя итог, можно смело констатировать, что проблема отсутствия должных средств понуждения нарушителя к исполнению правил об обязательном предложении стала подлинной ахиллесовой пятой главы XI.1 Закона об АО. Судебная практика без каких-либо сомнений исходит из того, что единственным последствием неисполнения обязанности направить обязательное предложение выступает ограничение количества акций,

которыми их покупатель и его аффилированные лица вправе голосовать до даты направления обязательного предложения (п. 6 ст. 84.2 Закон об АО), а иных последствий неисполнения обязанности предъявления акционерами требования об обязанности направить предложение, действующее законодательство не предусматривает, в связи с чем такие требования акционеров не подлежат удовлетворению. 

## Нуждаетесь в грамотной и профессиональной правовой поддержке?

- при заключении договоров с контрагентами
- при построении и ведении надлежащего документооборота внутри компании
- при представлении интересов компании в отношениях с третьими лицами

Компания Корпус Права на протяжении более 12 лет оказывает широкий спектр услуг, среди которых значительную долю составляют услуги по правовому и налоговому консультированию в рамках абонентского консультационного обслуживания.

Мы предлагаем четыре пакета абонентского обслуживания, которые различаются объемом юридических услуг и консультаций по налоговым вопросам:



### «Базовый»

#### Экстренная помощь Вашему бизнесу

- Неограниченное количество устных консультаций
- Одна письменная ежемесячная консультация любой сложности



### «Основной»

#### Полноценная замена штатного юриста

- Неограниченное количество устных и письменных консультаций
- Экспертиза и разработка договоров



### «Основной+»

#### Полноценная замена штатного юриста+

- Неограниченное количество устных и письменных консультаций
- Экспертиза и разработка договоров
- Дополнительные услуги (16 часов в месяц)



### «Эксклюзивный»

#### Аутсорсинг юридического отдела

- Неограниченное количество устных и письменных консультаций
- Экспертиза и разработка договоров
- Дополнительные услуги

Персональное чувство ответственности за каждое решение, готовность прийти на помощь клиенту в любой ситуации — основополагающие принципы работы нашей команды профессионалов.

## О компании

Международная юридическая компания Корпус Права основана в 2003 году в России (Москве). На данный момент, благодаря успешному опыту работы и высокому темпу развития, Корпус Права представляет офисы в России, на Кипре, Мальте, в Латвии и Гонконге.

Целью деятельности компании является защита интересов добросовестных предпринимателей при их взаимоотношениях с партнерами и государством, повышение эффективности бизнеса клиентов и снижение рисков.

## Мы предлагаем полный спектр услуг:

- Правовое и налоговое консультирование
- Трансформация финансовой отчетности по МСФО
- Международное налоговое планирование
- Проектный консалтинг
- Корпоративные услуги
- Сделки с капиталом / M&A
- Налоговые споры
- Разрешение коммерческих споров и возбуждение дел о банкротстве
- Сделки с недвижимостью
- Интеллектуальная собственность
- Финансовое консультирование

Компания участвует в рейтингах ведущего международного справочника Legal 500, наиболее полно и всесторонне охватывающего мировую сферу юридических услуг.

Компания Корпус Права была номинирована на звание лучшей юридической фирмы России по версии авторитетного журнала The Lawyer, занимает одну из ведущих позиций в Топ 50 юридических фирм на Кипре, а также признана лучшей международной юридической фирмой по налоговому планированию на Кипре. Практика Korpus Prava Private Wealth компании находится на пятом месте в сфере Private Banking и Private Wealth в России, в категории Succession Planning Advice and Trusts, согласно ежегодному рейтингу Private Banking Russia Survey 2016 престижного журнала Euromoney (по состоянию на февраль 2016 года).

Корпус Права является членом Cyprus Fiduciary Association (CFA) и Франко-российской торгово-промышленной палаты (CCIFR), — участвует в развитии делового сообщества, бизнес-презентациях и обмене профессиональным опытом.

Наши сертифицированные специалисты проводят семинары и консультации для бухгалтеров и представителей финансовых служб компаний, выступают в роли экспертов и публикуются в популярных финансовых изданиях.

## Контакты

### Корпус Права (Россия)

Коробейников пер., д. 22 стр. 3,  
119034, г. Москва, Россия  
+7 (495) 644-31-23  
russia@korpusrava.com

### Корпус Права (Кипр)

Griva Digeni, office 102,  
3101 Limassol, Cyprus  
+357 25-58-28-48  
cyprus@korpusrava.com

### Корпус Права (Гонконг)

Level 09, 4 Hing Yip Street Kwun Tong,  
Kowloon, Hong Kong  
+852 3899-0993  
hongkong@korpusrava.com

### Корпус Права (Латвия)

Jurkalnes Street 1,  
LV-1046 Riga, Latvia  
+371 672-82-100  
latvia@korpusrava.com

### Корпус Права (Мальта)

Pinto House, 95, 99, 103,  
Xatt l-Ghassara ta' L-Gheneb  
Marsa, MRS 1912, Malta  
+356 27-78-10-35  
malta@korpusrava.com

Налоговая и юридическая практика:

**Ирина Кочергинская** — kocherginskaya@korpusrava.com

Корпоративные услуги:

**Александра Каперска** — kaperska@korpusrava.com

Аудиторская практика:

**Светлана Свириденкова** — alexandrova@korpusrava.com

Отдел развития бизнеса:

**Наталья Любимова** — nlubimova@korpusrava.com