

Korpus Prava

#2 / Spring-Summer, 2019

Analytics

Tax & Law Journal for Top Executives

Амнистия 3.0: Последний шанс



Издается совместно с



Korpus Prava

#2 / Spring-Summer, 2019

Analytics

Tax & Law Journal for Top Executives

Амнистия 3.0: Последний шанс

Издается совместно с



Дорогие читатели!

Добро пожаловать на страницы весеннего выпуска нашего издания «Korpus Prava.Analytics».

На страницах свежего номера вы встретите статьи на разные темы, включая актуальные вопросы расчета прибыли КИК, что такое международный коммерческий арбитраж и в чем суть этого метода, а также рассмотрим сложные вопросы налогового и бухгалтерского законодательства.

Практика по контролируемым иностранным компаниям в России только зарождается, поэтому законодательство в части КИК постоянно дополняется и совершенствуется. Ответы

на наиболее частые вопросы налогоплательщиков — контролируемых лиц при расчете прибыли иностранной компании можно найти в статье директора практики МСФО Юлии Винц.

О расширении полномочий нотариусов, а также об особенностях нотариального сопровождения сделок с недвижимостью как в России, так и за рубежом можно узнать на страницах статьи, подготовленной нашим юристом Романом Московских.

Также на страницах свежего номера мы расскажем вам о самом востребованном на сегодняшний день методе разрешения трансграничных коммерческих споров — международном коммерческом арбитраже (МКА).

Вы узнаете какие его виды существуют, и какие институты являются наиболее известными.

В июне 2015 года вступила в силу Директива ЕС 2015/849 «О предотвращении использования финансовой системы для целей отмывания доходов, полученных преступных путем или финансирования терроризма». Данная Директива ставит во главу угла подход, основанный на оценке риска в рамках системы AML/CTF Европейского Союза. Более подробно об этом походе в статье compliance-офицера Ирины Отроховой.

Надеюсь, что материалы номера будут максимально полезны для вас и вашего бизнеса. Ждем ваших предложений и вопросов, которые мы постараемся

разобрать в нашем следующем выпуске или новостной статье на нашем сайте или Facebook странице.

Приятного чтения!

Артем Палеев
Управляющий партнер
Корпус Права

A handwritten signature in black ink, appearing to read 'Artem Paleev', written in a cursive style.



- с. 14 О расширении полномочий нотариусов
- с. 35 Актуальные вопросы расчета прибыли КИК
- с. 53 Закат налогового туризма
- с. 72 Просто о сложном
- с. 91 Амнистия 3.0, в чью пользу?
- с. 100 Подход, основанный на оценке риска как необходимый инструмент для соответствия регулирования AML/CTF
- с. 120 Международный коммерческий арбитраж как способ разрешения трансграничных споров

Учредитель и издатель

Корпус Права
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 внешнеэкономических и международных связей г. Москвы*

Константин Рыжков

*Российский фонд прямых инвестиций,
директор, член Правления*

Максим Бунякин

*Компания Branap 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 (Россия)

Эл. почта: lubimova@korporusprava.com

Адрес редакции:

Коробейников пер., д. 22 стр. 3, 119034,

г. Москва, Россия

Рекомендации, изложенные в настоящем издании, сформированы на основании и по результатам обобщения практики правоприменения и не могут являться единственным обоснованием при принятии каких-либо решений. Для формирования правовой позиции необходимо обращение 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.

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 15 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 РАСШИРЕНИИ
ПОЛНОМОЧИЙ
НОТАРИУСОВ**



Роман Московских

Юрист

Налоговая и юридическая практика

Корпус Права (Россия)

Исторически сложилось так, что организация и структура нотариата в различных государствах напрямую зависит от их правовой системы или правовой семьи. Так, в англосаксонской правовой системе институт нотариата не получил такого развития и распространения, как в странах континентальной правовой системы. Традиционно сильную роль в странах англосаксонской правовой системы играют адвокаты, а нотариусам отведена несущественная роль, которая преимущественно сводится к удостоверению подписей и копий документов.

Нотариус по англо-американской системе не является автором документа, он получает документ, уже подготовленный заинтересованными сторонами или юристами. Он лишь

заверяет документы и подтверждает их аутентичность. Кроме того, публичный нотариус вовсе не обязан быть юристом по образованию. В частности, в США достаточно быть почетным гражданином, назначенным губернатором.

Латинский нотариат заверяет те документы, автором которых он является. Согласно латинской системе, составленные нотариусом документы обладают полной законной силой (т.е. не нуждаются в дополнительном подтверждении, как того требует англо-американская система), доказательностью, которую невозможно оспорить. Это означает — для того, чтобы доказать незаконность нотариального акта, недостаточно представления противоположных доказательств — необходимо доказать

в суде, что нотариус совершил фальсификацию, т. е. сознательно искажил факты, происходившие или изложенные в его присутствии.

В современной российской действительности нотариус олицетворяет собой связующее звено между субъектом экономической деятельности и государством. При этом в правовом сообществе просматривается тенденция к расширению полномочий нотариусов, а также расширению пределов их ответственности.

Нотариат — единственный правовой институт в России, который несет полную имущественную ответственность за результаты своей профессиональной деятельности. В настоящее время выстроена четырехуровневая система страховой защиты клиентов: в случае причинения действиями

нотариуса имущественного вреда гражданину или организации пострадавшему лицу выплачивается возмещение по договору страхования гражданской ответственности данного нотариуса, при его недостаточности — возмещение по договору коллективного страхования, заключенного нотариальной палатой. Если недостаточно и этих мер, вред компенсируется за счет личного имущества нотариуса, а при нехватке последнего — за счет средств компенсационного фонда ФНП.

Эффективное функционирование института нотариата невозможно без системы мер, обеспечивающих ответственность участников данного вида правоотношений. Имущественная ответственность является гарантией в области защиты прав, свобод и за-

конных интересов как физических, так и юридических лиц. Резюмируя изложенное, можно констатировать, что при осуществлении нотариусами отдельных публичных функций от имени государства нет нормативных препятствий для возложения на соответствующих должностных лиц гражданско-правовой ответственности в случае причинения убытков физическим или юридическим лицам при исполнении нотариусами указанных функций. Норма о заключении договора страхования гражданской ответственности нотариуса применяется только по отношению к нотариусам, занимающимся частной практикой, и не обязывает должностных лиц местного самоуправления, совершающих нотариальные действия, заклю-

чать договоры страхования гражданской ответственности.

Стоит также подчеркнуть, что обратившееся к нотариусу лицо получает дополнительного свидетеля в суде, документ повышенной доказательственной силы и возможность, если это будет оговорено в тексте договора, внесудебного взыскания задолженности по нему — на основании исполнительной надписи нотариуса. Так что нотариальная форма несет в себе много преимуществ, являясь надежной гарантией защиты прав граждан.

Экспертное сообщество в целом позитивно воспринимает практику расширения полномочий нотариусов. Так, одним из направлений расширения компетенции нотариусов является регулирование отношений в сделках с недвижимостью.

Недвижимость — это традиционная для стран континентальной правовой системы сфера компетенции нотариата. И в России вплоть до 1998 года все сделки с недвижимостью подлежали обязательному нотариальному удостоверению. Однако впоследствии нотариальная форма была отменена, и распространение получила простая письменная форма договоров, призванная упростить и ускорить оборот недвижимости.

В настоящее время законом предусмотрен исчерпывающий перечень обстоятельств, когда необходимо нотариальное заверение сделки с недвижимостью:

- если собственниками являются более одного человека;

- если один из собственников несовершеннолетний или находится под опекой;
- при оформлении договора ренты;
- при оформлении соглашения супругов о разделе имущества;
- сделки по отчуждению доли.

В остальных случаях можно обойтись простым письменным договором и самостоятельной регистрацией права в Росреестре. Однако, эксперты предупреждают, что это может представлять опасность в случае недобросовестности участников сделки. Нотариусу закон позволяет запрашивать из ЕГРН сведения о том, кому принадлежит имущество, а также копии соответствующих документов. Нельзя не отметить, что нотариус

несет полную ответственность за свои действия.

Результатом таких изменений стали серьезные проблемы, связанные с нарушением прав собственников, прежде всего — социально незащищенных граждан. Возросло число преступлений на рынке недвижимости, заключенные в простой письменной форме сделки стали часто оспариваться, а записи в государственном реестре — отменяться.

В последние годы проблема регулирования оборота недвижимости находится под пристальным вниманием законодателя, который использует постепенное возвращение нотариуса в эту сферу в качестве одной из мер по наведению порядка, и она уже показала свою эффективность. После успешной «апробации» обязательной

нотариальной формы в корпоративной сфере (была установлена ее необходимость для сделок с долями в уставном капитале ООО¹) законодатель ввел аналогичную меру для контроля за наиболее уязвимыми сегментами оборота жилой недвижимости:

- сделками по отчуждению долей в праве общей собственности²;
- сделками по отчуждению недвижимости, принадлежащей несовершеннолетнему или ограниченно дееспособному лицу³.

-
1. п. 11 ст. 21 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».
 2. ч. 1 ст. 42 Федерального закона от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости».
 3. ч. 2 ст. 54 Федерального закона от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости».

Результат мы видим уже сейчас: меньше чем за два года с момента вступления в силу поправок на порядок сократилось количество случаев так называемого квартирного рейдерства.

С 1 февраля 2019 года в обязанности нотариусов входит регистрация прав в Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии (Росреестр). После заверения сделки с недвижимостью нотариус обязан самостоятельно и незамедлительно передать сведения в Росреестр. Передача может быть осуществлена посредством электронной связи. Законом определен срок для отправки заявления и прилагаемого к нему документального комплекта — 1 день. То есть сведения должны поступить в Росреестр в течение текущего рабочего дня и

не позднее его окончания. Передача пакета документов об удостоверенных сделках в Федеральную службу государственной регистрации с 1 февраля 2019 года перестала быть отдельным нотариальным действием и теперь входит в комплексную услугу сотрудников нотариата. Это означает, что регистрация права стала бесплатной. Нужно отметить, что раньше такая процедура могла быть осуществлена по просьбе лиц, совершающих сделку, за отдельную плату.

Необходимо также отметить, что нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью поможет обеспечить достоверность сведений в ЕГРН. Так, в европейских странах нотариальное удостоверение обязательно для всех сделок с недвижимостью. Например, в Германии и Франции

действует принцип достоверности записей в реестре, и они являются неоспоримыми.

И все же проблема мошенничества на рынке недвижимости остается острой, а главным инструментом преступников по-прежнему служит договор в простой письменной форме. Важной составляющей работы нотариуса, помимо тщательной проверки представленных документов и сведений об объекте недвижимости, является личное общение со сторонами договора, в рамках которого устанавливается соответствие волеизъявления участников сделки их реальной воле. Как следствие — минимизация рисков оспаривания сделки в случае, когда продавец, к примеру, якобы не понимал, что он подписывает. Если к оформлению сделки привлекается

нотариус, именно он составляет договор и детально разъясняет сторонам смысл каждого пункта. Таким образом, у недобросовестной стороны нет шансов «подсунуть» второй стороне документ, содержащий текст не с тем юридическим смыслом, о котором изначально шла речь, что происходит повсеместно при заключении сделок в простой письменной форме.

Нотариат уже многое сделал для повышения удобства и доступности нотариальных услуг для всех категорий населения и продолжает работать в этом направлении.

Во-первых, актуальные тарифы на нотариальные услуги таковы, что в подавляющем большинстве случаев обращение к нотариусу обходится дешевле, чем к какому-либо посреднику или частному юристу, составляющему

договор в простой письменной форме и подающему документы на регистрацию.

Во-вторых, сейчас активно развиваются возможности работы нотариусов по системе одного окна, при которой клиенты получают все необходимые услуги, не покидая нотариальной конторы: правовую экспертизу документов и сведений, грамотно составленный договор, удостоверение его нотариусом и последующее направление заявки на регистрацию права собственности.

С 1 февраля 2019 года нотариусы обязаны направлять удостоверенный договор, на основании которого возникает право на подлежащее государственной регистрации недвижимое имущество, в Росреестр (ст. 55 основ законодательства о нотариате

в редакции Федерального закона от 3 августа 2018 г. № 338-ФЗ; далее — Закон № 338-ФЗ). Документы подаются нотариусами в электронном виде, что гарантирует максимально короткие сроки регистрации — в течение одного рабочего дня (п. 9 ч. 1 ст. 16 Закона № 218-ФЗ). Никаких доплат за скорость при этом не требуется.

В том случае, если в ЕГРН отсутствуют сведения о зарегистрированных правах на объект недвижимого имущества, права на который возникли до 31 января 1998 г., нотариус устанавливает принадлежность недвижимого имущества, его характеристики, обременения, права третьих лиц из документов, подтверждающих принадлежность имущества. Например, в случаях приобретения права собственности на квартиру в порядке

приватизации до 31 января 1998 г. право собственности устанавливается на основании договора приватизации. В таком же порядке определяется наличие собственников недвижимого имущества.

Права третьих лиц в отношении объекта недвижимого имущества нотариус устанавливает по сведениям из ЕГРН, а также из документов, на основании которых возникло право, из заверений об обстоятельствах соответствующей стороны договора. Сведения ЕГРН также используются для определения наличия ограничений прав и обременений объекта недвижимости, существующих в виде притязаний и заявленных в судебном порядке прав требования в отношении объекта недвижимости. Например, в ГК РФ установлено право внести

в государственный реестр отметку о возражении лица, соответствующее право которого было зарегистрировано ранее, или отметку о наличии судебного спора в отношении зарегистрированного права. Такая отметка препятствует всякому движению имущества и, соответственно, является запретом на совершение любой распорядительной сделки на период ее действия.

В случае если права третьих лиц в отношении жилой недвижимости не подлежат государственной регистрации, то указанные права определяются нотариусом на основании документов, подтверждающих принадлежность имущества, документов органов регистрационного учета граждан по месту жительства, управляющих компаний, органов местного

самоуправления о зарегистрированных по месту жительства или месту пребывания лицах и заверений об обстоятельствах соответствующей стороны договора.

Таким образом, нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью является подтверждением возникновения субъективных прав на недвижимое имущество. Как отмечается в юридической литературе, нотариальное удостоверение сделки облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание сделки, время и место ее совершения, намерения субъекта сделки и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, презюмируются как очевидные и достоверные. **А**

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ РАСЧЕТА ПРИБЫЛИ КИК



Юлия Винц
Директор
Практика МСФО (IFRS)
Корпус Права

Ввиду достаточно короткой практики по расчету прибыли контролируемых иностранных компаний (КИК) для целей учета в налоговой базе контролирующего лица, налогоплательщики зачастую затрудняются применять нормы 25 главы Налогового кодекса Российской Федерации.

В данной статье рассмотрим некоторые наиболее частые и актуальные вопросы, которые встают перед налогоплательщиком — контролирующим лицом при расчете прибыли контролируемой иностранной компании.

Первое, что необходимо сделать налогоплательщику — определиться со списком контролируемых иностранных компаний, прибыль которых учитывается при определении его налоговой базы. То есть проверить

критерии участия, указанные в статье 25.13, и убедиться, что прибыль КИК не подпадает под исключения из-под налогообложения в Российской Федерации, перечисленные в статье 25.13-1 НК РФ.

Нужно помнить, что налоговая база КИК определяется отдельно в отношении каждой иностранной компании.

Следующий важный шаг — определить, каким методом контролирующее лицо будет считать прибыль КИК.

Выбор способа расчета прибыли контролируемой иностранной компании

Согласно статье 309.1 налогоплательщики имеют возможность выбрать

один из двух способов расчета прибыли КИК, как показано на рис. 1.

Расчет по правилам главы 25 Налогового кодекса Российской Федерации предполагает:

- полный учет всех доходов и расходов компании на основании первичных документов по правилам российского налогового учета;



Рис. 1.

- применение данного метода налогоплательщиком на протяжении, как минимум, пяти налоговых периодов.

Если компания имеет обязанность готовить финансовую отчетность и проводить аудит в соответствии с личным законом страны инкорпорации, выбор очевиден. Но иногда контролирующему лицу стоит подумать о возможности подготовки аудированной финансовой отчетности, даже когда компания такой обязанности в соответствии с личным законом не имеет (например, когда у контролирующего лица имеются достаточные основания считать деятельность иностранной компании активной).

Более того, выбрав вариант расчета по данным финансовой отчетности, не стоит забывать, что прибыль, кото-

рую контролирующему лицу необходимо включать в свою налоговую базу, не всегда совпадает с суммой прибыли, указанной в отчетности. Положения статьи 309.1 Налогового кодекса требуют провести ряд корректировок, в частности, скорректировать финансовый результат иностранной компании на:

- суммы переоценки или обесценения долей в уставном капитале организации, ценных бумаг, производных финансовых инструментов по справедливой стоимости;
- суммы расходов на формирование резервов и доходов от восстановления резервов;
- суммы доходов от реализации ценных бумаг в пользу контро-

лирующего лица и себестоимость таких ценных бумаг, и проч.

Определение периода расчета, когда финансовый год КИК не совпадает с календарным

Данный вопрос не теряет своей актуальности из года в год.

Нормы Налогового кодекса о контролируемых иностранных компаниях применяются в отношении прибыли КИК, определяемой с периодов, начинающихся в 2015 году. Таким образом, начало периода, за который подготовлена финансовая отчетность КИК, должно быть не ранее 1 января 2015 года. Если финансовая отчетность составляется компанией, на-

пример, на 30 сентября каждого года, то период с 1 октября 2014 года по 30 сентября 2015 года не учитывается при определении прибыли КИК.

При этом датой получения дохода в виде прибыли КИК признается 31 декабря календарного года, следующего за годом, на который приходится дата окончания периода, за который составлена финансовая отчетность.

То есть датой признания прибыли по данным финансовой отчетности за период с 1 апреля 2017 года по 31 марта 2018 года является 31 декабря 2018 года (если ранее этой даты не было принято решение о выплате дивидендов). Соответственно, учитываться у контролирующего лица она будет в налоговом периоде, заканчивающемся 31 декабря 2019 года, и от-

читаться по ней налогоплательщик должен весной 2020 года.

Этот же принцип действует, когда контролирующее лицо приобретает долю в иностранной компании или прекращает участие в ней по причине продажи или ликвидации.

Пример: Продавец (контролирующее лицо 1) продал долю контролируемой иностранной компании в размере 100% Покупателю (контролирующему лицу 2) 15 ноября 2018 г. Отчетность КИК составляется за год, совпадающий с календарным. Поскольку в отношении 2017 финансово-го года доля контролирующего лица определяется на 31 декабря 2018 года, на эту дату Продавец (контролирующее лицо 1) уже не должен учитывать

в составе своих доходов прибыль КИК за 2017 год. Покупатель же (контролирующее лицо 2), напротив, будет отчитываться по прибыли КИК за 2017 год весной 2019 года и включать ее в свою налоговую базу за 2018 год.

Некоторые налогоплательщики, определяя впервые метод расчета прибыли КИК по новым компаниям, отталкиваются именно от периода признания прибыли контролируемой иностранной компании в своей налоговой базе. Дело в том, что Международные стандарты финансовой отчетности (МСФО) позволяют готовить первую финансовую отчетность за срок, не превышающий 18 месяцев. Например, компания создана в августе 2016 года. Соответственно, расчет по правилам 25 главы Налогового кодекса должен быть выполнен за пери-

од с даты инкорпорации до 31 декабря 2016 года (последний день календарного года) и включен в доход налогоплательщика за 2017 год, по которому он отчитывается весной 2018 года.

А вот финансовая отчетность по МСФО и аудиторское заключение по такой компании могут быть подготовлены за период с августа 2016 года по 31 декабря 2017 года. Таким образом, выбрав способ расчета по данным финансовой отчетности, налогоплательщик сдвигает срок включения прибыли КИК в свою налоговую базу на год. Данный подход противоречит положениям Налогового кодекса и несет определенные налоговые риски для контролирующего лица, так как Международные стандарты финансовой отчетности не являются личным законом иностранной компании. На-

логовые органы могут признать выбор такого метода необоснованным, и, соответственно, наложить штраф за несвоевременную подачу уведомления.

Перевод прибыли контролируемой иностранной компании в рубли

Согласно пункту 2 статьи 309.1 финансовый результат контролируемой иностранной компании, определенный по данным финансовой отчетности и выраженный в иностранной валюте, подлежит пересчету в рубли с применением среднего курса иностранной валюты к рублю, установленного Центральным банком Российской Федерации. При этом в самом Налоговом кодексе не установлено, как считать средний курс. Ответ на дан-

ный вопрос был опубликован в двух письмах Минфина: № 03-12-11/2/7395 от 10.02.2017 и № 03-04-05/68013 от 24.09.2018. Среднее значение курса иностранной валюты к рублю определяется налогоплательщиком самостоятельно как среднее арифметическое значение курса иностранной валюты к рублю за все дни финансового года, за который составлена отчетность (см. формулу ниже).

$$\text{Средний курс} = \frac{\sum \text{курсов по данным ЦБ РФ за все дни отчетного периода}}{\text{количество дней в отчетном периоде}}$$

Интереснее ситуация, когда контролирующее лицо считает прибыль КИК по правилам главы 25 Налогового кодекса. Пересчет в рубли может осуществляться отдельно по каждой хозяйственной операции на дату признания соответствующего дохода/

расхода. И этот вариант заслуженно считается не самым удобным. Избежать негативных последствий параллельного учета всех хозяйственных операций в рублях позволит формирование финансового результата в валюте постоянного местонахождения контролируемой иностранной компании и применение среднего курса, по аналогии с пересчетом в рубли прибыли КИК по данным финансовой отчетности.

Уменьшение прибыли КИК на величину дивидендов

Прибыль контролируемой иностранной компании учитывается при определении налоговой базы за налоговый

период в случае, если ее величина превысила 10 000 000 рублей.

Важная задача для налогоплательщика — определить, какая именно величина прибыли рассматривается в целях сопоставления с указанным лимитом.

Ведь в соответствии с пунктом 1 статьи 25.15 прибыль КИК уменьшается на величину дивидендов, выплаченных этой иностранной компанией в календарном году, следующим за годом, за который в соответствии с личным законом такой компании составляется финансовая отчетность.

Возникает вопрос — если прибыль КИК составила 15 000 000 рублей, но были выплачены дивиденды в размере 6 000 000 рублей, то критерий выполнен, и прибыль данной иностранной компании не включается

в налоговую базу контролирующего лица?

В своем письме № 03-12-11/2/7395 от 10.02.2017 Минфин опубликовал разъяснения «Об учете выплачиваемых дивидендов при определении прибыли контролируемой иностранной компании для целей применения критерия, установленного пунктом 7 статьи 25.15 Кодекса». По мнению Минфина России, пороговые значения применяются в отношении прибыли контролируемой иностранной компании, определенной без учета ее уменьшения на величину дивидендов, выплаченных такой иностранной компанией. А на величину дивидендов прибыль иностранной компании уменьшается в целях расчета налоговой базы, а не в целях сопоставления с пороговыми значениями.

В завершение стоит отметить, что законодательство в части контролируемых иностранных компаний постоянно дополняется и совершенствуется. Последние изменения 25 главы Налогового кодекса вступили в силу в 2019 году. С большой вероятностью будут появляться и дополнительные разъяснения Минфина, ведь практика по контролируемым компаниям в России только зарождается. **A**



ЗАКАТ НАЛОГОВОГО ТУРИЗМА



Анна Сенченко, LL.M.

Старший юрист

Налоговая и юридическая практика

Корпус Права (Россия)

Последнее десятилетие мы можем наблюдать общемировую тенденцию по борьбе с уклонением от уплаты налогов. Если раньше план BEPS (Base Erosion and Profit Shifting), вышедший из-под пера Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР), выглядел неубедительно, а многие пункты казались невыполнимыми, то сейчас мы видим, как многие юрисдикции, в том числе те, от которых этого совсем не ожидали, с большим энтузиазмом вчитываются в этот план и пытаются имплементировать его в своей реальности.

Органы налогового контроля обзаводятся разнообразными инструментами для выявления и контроля слишком творческих налогоплательщиков. Так, например, одним из самых

эффективных инструментов является международный автоматический обмен налоговой информацией, при этом изящность этого инструмента заключается в том, что ответственными за первоначальный сбор информации сделали финансовые организации (в частности, банки), которые как никто другой, как правило, отлично осведомлены о своих клиентах, их деятельности, источниках денежных средств, доходах, управляющих по счету, лицах, осуществляющих управление бизнесом, и лицах, назначенных в качестве номинального управляющего. В некоторых случаях существенную информацию предоставляет клиентский менеджер, содержащий данные личного характера, бережно собранные за годы работы с клиентом

исключительно с целью улучшения качества обслуживания.

Сейчас, работая с банком, компания обязана предоставлять максимум информации о своей деятельности — не формальным заполнением анкеты клиента, а подтверждая всё документами. Раньше компания по умолчанию считалась налоговым резидентом той юрисдикции, в которой зарегистрирована, самые вдумчивые запрашивали сертификат налогового резидентства. Около пяти лет назад банк не задавал вопросы о месте ведения бизнеса, месте проживания директора, подтверждении квалификации директора (а если директор не выглядит достаточно квалифицированным, то о лице, принимающем ключевые решения). Не обращали внимание, скажем, на адрес электрон-

ной почты управляющего по счету (ну и что, что он .ru?), номер телефона и уж тем более не смотрели на всё это в комплексе с целью проанализировать всю структуру управления и определить налоговое резидентство компании.

Помимо все прочего, у банков появились черные списки юрисдикций, с которыми они не работают по причине высокого риска. Таким образом, если приходит клиент, владеющий компанией, зарегистрированной, например, на Маршалловых островах, то сотрудник банка смотрит в свою инструкцию, рисковую матрицу и видит, что эта юрисдикция находится в черном списке, и в открытии счета клиенту будет отказано.

Включение банком той или иной юрисдикции в черный список может

быть связано с разными причинами — как политическими, так и экономическими. Например, государственные органы юрисдикции инкорпорации компании не обеспечивают должный уровень контроля за своими налогоплательщиками (нет требования по ведению отчетности, изменения в составе акционеров указываются только в реестре, который ведет секретарь компании).

В свете вышесказанного одним из трендов современности стал так называемый *real substance* или *economic substance* (на русский язык можно перевести как «реальное присутствие, экономическая сущность»; в Налоговом кодексе РФ, например, этот феномен нашел свое отражение в термине «фактический получатель дохода»). Если максимально упростить разъяс-

нения, то критерий «экономический сабстанс» указывает на наличие либо отсутствие реальной экономической деятельности (оно же экономическое присутствие) компании на территории конкретной юрисдикции.

Требование об экономическом присутствии дошло туда, куда многие не ожидали что оно даже заглянет, а именно в офшоры. В частности, Белиз, Сейшельские Острова, Маврикий, Каймановы острова, Бермудские острова, Джерси, Гернси и остров Мэн — здесь приняли законы об экономическом содержании (Economic Substance Law). Далее приведена таблица с указанием законодательных актов.

Закон об экономическом сабстансе вводит требования к экономическому присутствию для всех компаний и товариществ с ограниченной ответ-

Юрисдикция	Законодательный акт
Багамские Острова	Commercial Entities (Substance Requirements) Act, 2018
Бермудские Острова	The Economic Substance Act 2018
Британские Виргинские Острова	Economic Substance (Companies And Limited Partnerships) Act, 2018
Гернси	The Income Tax (Substance Requirements) (Implementation) Regulations, 2018
Джерси	Taxation (Companies – Economic Substance) (Jersey) Law 201-
Маврикий	Finance Act 2018 (as amended) Circular letter CL1-121018 Circular letter CL151018
Остров Мэн	Income Tax (Substance Requirements) Order, 2018
Острова Кайман	The International Tax Co-operation (Economic Substance) Bill, 2018
Сейшельские Острова	Securities (Substantial Activity Requirements) Regulations, 2018 Mutual Fund and Hedge Fund (Substantial Activity Requirements) Regulations, 2018

ственностью, которые зарегистрированы и являются налоговыми резидентами указанных юрисдикций.

Так, в нынешнем году компании и партнерства должны будут определиться со своим статусом налогового резидентства. Чтобы стать налоговым резидентом офшорной юрисдикции компании необходимо подтвердить экономическую активность на территории офшора и соответствовать требованиям, установленным в законе.

Однако не все компании и партнерства обязаны подтверждать статус налогового резидентства офшора.

Компании, на которые распространяется действие закона и которые должны иметь обеспечивать экономическое присутствие, — это те, которые осуществляют «соответствующую деятельность», например:

- финансовые компании (банковский бизнес, страховой бизнес, биржи);
- судоходный бизнес (шиппинговые компании);
- холдинговый бизнес;
- бизнес в сфере интеллектуальной собственности;
- дистрибьюторский и сервисный бизнес.

Субъектами, не попадающими по действие закона, признаются компании, заявившие себя налоговыми резидентами другой юрисдикции, либо компании, осуществляющие деятельность, отличную от поименованной в «соответствующей».

Требования, предъявляемые к экономическому присутствию компаний, относительно абстрактны.

Предполагается, что практика покажет, каковы критерии в числовых значениях. Сейчас указаны следующие требования:

- штат сотрудников в количестве, соответствующем масштабу бизнеса компании, при этом сотрудники должны иметь образование и опыт, который необходим для выполнения их трудовых обязанностей, соответствующих заявленной основной деятельности компании;
- наличие офиса, необходимого для размещения штата сотрудников и осуществления бизнеса компании (можно предположить, что речь идет не только об аренде помещения, но и о рабочих местах, оборудованных оргтехникой,

телефонной связью, Интернет-соединением);

- ведение бухгалтерского учета и подготовка финансовой отчетности на регулярной основе (очевидна необходимость назначения ответственного лица, выполняющего эту функцию и имеющего соответствующую квалификацию);
- расходы, которые несет компания, должны быть адекватны деятельности, которую ведет компания, и по объему, и по существу (предположительно это означает, что расходы должны быть направлены на получение прибыли и соответствовать заявленному основному виду деятельности компании).

Конечно, здесь возникает вопрос — кто будет администрировать

сбор информации об экономическом присутствии компании?

На примере БВО: закон требует, чтобы каждый поставщик корпоративных услуг (регистрационный агент), регистрирующий компанию, подпадающую под действие Закона, имел информацию, о том, где компания является налоговым резидентом, и должен быть готов передать эту информацию компетентным органам соответствующей юрисдикции. Так, информация о компаниях, заявляющих себя резидентами БВО (о штате сотрудников на БВО и за пределами, финансовая отчетность, адрес офиса и т.п.), будет храниться в электронной системе Beneficial Ownership Secure Search System (BOSSs).

Зарегистрированные компании и партнерства имеют обязательства

в отношении экономического присутствия к 30 июня 2019 года. Если компания осуществляет одну из «соответствующих деятельностей», то такая компания должна сообщить об этом своему регистрационному агенту и предоставить ему информацию о выполнении требований в отношении экономического присутствия. Информацию нужно подать до 30 июня 2020 года, и впоследствии ее нужно будет обновлять ежегодно. На данный момент пока не утверждены конкретные требования в отношении этой информации, и пока неизвестно, насколько детально компании будут обязаны описывать выполнение ими требований об экономическом присутствии.

Регистрационный агент будет загружать полученные данные в информационную систему BOSSs.

Доступ к этим сведениям будет иметь налоговый орган БВО (International Tax Authority, ИТА), который и будет контролировать полноту и актуальность полученных данных и отправлять дополнительные запросы компаниям. Информация также может быть передана компетентным органам иностранной юрисдикции, например, в случае если компания, зарегистрированная на БВО, заявила, что она является налоговым резидентом такой иностранной юрисдикции.

Новые компании на БВО теперь возможно будет зарегистрировать только при соблюдении всех требований, предъявляемым к экономическому присутствию.

Юридические лица, которые не выполняют новые требования, будут вычеркнуты из Реестра компаний

(Register of Companies), или Реестра партнерств с ограниченной ответственностью (Register of Limited Partnerships). За нарушения закона будет налагаться штраф, минимальный размер которого составляет 5 000 долларов США. В случае неуплаты этого штрафа начнет действовать каскадная система увеличения размера штрафов. Некоторые нарушения могут повлечь за собой уголовную ответственность в виде лишения свободы сроком до пяти лет. Требования ИТА и штрафы можно будет обжаловать в судебном порядке.

Логично предположить, что со временем, по мере применения нового закона, тексты нормативно-правовых актов о реальном присутствии будут дорабатываться, появятся более детальные требования, разъяснения

и методические указания, снижающие возможность бизнеса спрятаться за формально минимальным соблюдением пока еще не четко сформулированных требований. Однако, открытым остается вопрос о возможностях и ресурсах местной инфраструктуры. Статистика из различных доступных источников говорит о том, что компаний, которым необходимо привести свою деятельность в соответствие с новыми требованиями, предъявляемыми законом, значительно превышает возможности юрисдикций, в которых они зарегистрированы (речь в том числе идет о сотрудниках, офисных помещениях и т. п.).

Принимая во внимание вышеизложенное, бизнесу необходимо пересмотреть структуру капитала и оценить необходимость и стоимость

содержания компаний в офшорных юрисдикциях, потому как в большинстве случаев стоимость содержания компании, соответствующей признакам реального экономического присутствия, будет нивелировать бенефиты, получаемые в связи с налоговой экономией. Возможно, стоит обратить внимание на другие юрисдикции, где инфраструктура позволяет обеспечить экономическое присутствие по более низкой стоимости, а налоговая нагрузка все еще низкая. **А**

**ПРОСТО О СЛОЖНОМ:
СЛОЖНЫЕ ВОПРОСЫ
НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ
И БУХГАЛТЕРСКОГО
УЧЕТА**



Светлана Свириденкова

Заместитель директора

Аудиторская практика

Корпус Права (Россия)

Часто мы не осознаем всей сложности применения налогового и бухгалтерского законодательства до тех пор, пока не столкнемся с этим на практике.

Одним из таких примеров является формирование резерва на оплату отпусков для целей налогообложения. Формирование в бухгалтерском учете уже привычно, а вот при формировании такого резерва в налоговом учете на практике возникают сложности.

Резерв на оплату отпусков

Кажется, что положения Налогового кодекса относительно формирования резерва на предстоящую оплату отпусков логичны и понятны. Нужно разработать смету расчета процента отчислений в резерв, установить

предельный размер формируемого резерва на налоговый период и по итогам налогового периода провести инвентаризацию.

Также порядок формирования резерва на оплату отпусков (или как минимум указание на то, что резерв на оплату отпусков формируется в налоговом учете в соответствии с налоговым законодательством) необходимо закрепить в Учетной политике для целей налогообложения.

Однако, когда дело доходит до формирования резерва, все оказывается не так просто, как казалось на первый взгляд.

Исходные данные для расчета ежемесячного процента и предельной суммы

Процент отчислений в резерв определяется как отношение предпо-

лагаемой годовой суммы расходов на оплату отпусков к предполагаемому годовому размеру расходов на оплату труда.

Так как производится расчет предполагаемой суммы расходов на отпуск, то в этот расчет может войти не только основной отпуск, но и дополнительный. Если организация планирует расширение штата или индексацию заработной платы, то такие факторы стоит учитывать при расчете предполагаемой суммы расходов на отпуск и на оплату труда.

При составлении сметы, для обоснования увеличения предполагаемой суммы расходов на оплату труда и расходов на оплату отпусков рекомендуется указать фактические расходы за прошлый год, планируемое увеличение оплаты труда (расширение шта-

та) и расчет планируемых расходов на оплату отпусков.

Особенность. При расчете предполагаемой суммы расходов на оплату труда необходимо учитывать, что к расходам на оплату труда относятся выплаты в пользу работников, не состоящих в штате организации, за выполнение ими работ по заключенным договорам ГПХ. В то же время, отпуск таким лицам не положен, поскольку трудовое законодательство на них не распространяется. То есть при планировании размера расходов на оплату труда суммы, которые вы предполагаете выплачивать внештатным работникам, учитывать не нужно.

Формула расчета процента выглядит следующим образом (рис. 1).

Предельная сумма резерва за налоговый период, как правило,

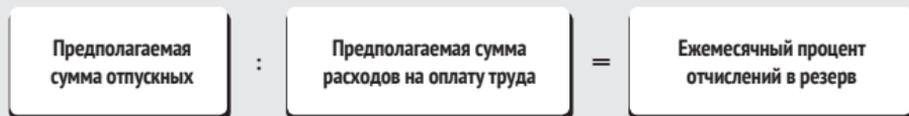


Рис. 1.

устанавливается на уровне предполагаемой суммы расходов на оплату отпусков или чуть выше.

Превышение предельного размера резерва

Могут возникать ситуации, когда фактически сформированный резерв в какой-то момент превысит установленную предельную сумму резерва за налоговый период. В этом случае организация прекращает формиро-

вание резерва в налоговом учете и признавать в налоговом учете фактические расходы на оплату отпусков вместо резерва.

Инвентаризация резерва

На последнее число налогового периода (31 декабря) организации необходимо провести инвентаризацию резерва на предстоящую оплату отпусков. Такая инвентаризация должна содержать следующие данные:

- количество дней отпуска, положенных сотрудникам по состоянию на 31 декабря (по каждому сотруднику отдельно);
- средний заработок по каждому сотруднику;

- страховые взносы по каждому сотруднику (исходя из среднего заработка);

По указанным данным рассчитывается сумма резерва, которая покрывает обязанности организации по оплате отпусков по состоянию на 31 декабря.

Недоиспользованные на последнее число текущего налогового периода суммы резерва подлежат включению в состав налоговой базы текущего периода. Этот остаток подлежит включению в доходы в случае, если налогоплательщик посчитает нецелесообразным формировать резерв на следующий налоговый период.

Под недоиспользованными на последний день текущего налогового периода суммами резерва на оплату отпусков следует понимать разни-

цу между суммами начисленного в отчетном периоде резерва на оплату отпусков и суммой фактических расходов на оплату использованных в налоговом периоде отпусков (с учетом страховых взносов) и на предстоящую оплату не использованных в отчетном году законодательно предусмотренных отпусков (с учетом страховых взносов) (рис. 2).

Иными словами — если после проведения инвентаризации резерва на оплату отпусков по состоянию

Сумма резерва,
начисленная
за отчетный период

–

Расходы
на оплату
отпусков

–

Предстоящая оплата
отпусков, не использованных
в текущем году

–

Неисполь-
зованные
суммы резерва

Рис. 2.

на 31 декабря отчетного года окажется, что резерв сформирован в сумме, превышающей сумму отпускных, «заработанных» сотрудниками на момент инвентаризации, то сумму превышения необходимо восстановить и признать налогооблагаемым доходом.

Особенность. В случае если налогоплательщик принимает решение со следующего налогового периода не формировать резерв на оплату предстоящих отпусков, то остаток неиспользованного резерва восстанавливается в полном объеме 31 декабря текущего налогового периода.

При недостаточности средств фактически начисленного резерва, подтвержденного инвентаризацией на последний день налогового периода, налогоплательщик обязан по состоя-

нию на 31 декабря года, в котором резерв был начислен, включить в расходы сумму фактических расходов на оплату отпусков и, соответственно, сумму страховых взносов по которым ранее не создавался указанный резерв.

Таким образом, если при проведении инвентаризации выяснится, что обязательства организации по оплате отпусков по состоянию на 31 декабря (с учетом страховых взносов) превышают сформированный резерв, то организации необходимо доначислить резерв до необходимого размера.

Классификация расходов

Формирование резерва на предстоящую оплату отпусков признается в качестве расходов, связанных с производством и реализацией.

Доначисление резерва по итогам инвентаризации отражается в расходах, связанных с производством и реализацией.

Восстановление излишне начисленного резерва признается внереализационными доходами.

Компенсация неиспользованного отпуска

В соответствии с налоговым законодательством, расходы в виде среднего заработка, сохраняемого работникам на время отпуска, и компенсация за неиспользованный отпуск являются разными видами расходов на оплату труда, что подтверждается мнением Минфина России¹.

В связи с изложенным, суммы компенсации за неиспользованный

отпуск, выплачиваемой работникам при увольнении, учитываются не-
посредственно в составе расходов на
оплату труда и не уменьшают сумму
резерва предстоящих расходов на
оплату отпусков.

Бонусные программы

Бонусные программы очень рас-
пространены в розничной торговле.
Однако, несмотря на широкое приме-
нение, у многих возникают вопросы
относительно отражения в налоговом
учете бонусов (баллов), начисляемых
покупателям при определенных усло-
виях и их использования.

Есть разные точки зрения, в том
числе и очень спорная, о том, что
начисленные покупателю бонусы
(баллы) являются задолженностью на-

логоплательщика перед покупателем, которая должна отражаться в учете. При этом такая задолженность признается авансом покупателя и облагается НДС.

Такая точка зрения выгодна для бюджета, однако неверна с точки зрения учета и логики.

Никакой задолженности перед покупателем при начислении бонусов (баллов) не возникает, так как покупатель может лишь приобрести товар, частично оплатив его бонусами (баллами), то есть получить скидку, но обналечить такие бонусы (баллы) покупатель не имеет права.

В связи с изложенным, бонусы (баллы) при их начислении в налоговом учете не отражаются. Учет начисленных бонусов ведется отдельно (вне бухгалтерского и налогового учета).

При использовании бонусов для оплаты услуг такой бонус учитывается в налоговом учете как скидка, то есть уменьшает стоимость реализации.

Особенность. Рискованной для налогоплательщика является ситуация, при которой бонусами оплачивается 100% стоимости товара. В такой ситуации велик риск возникновения безвозмездной реализации и, соответственно, доначисления НДС. Для минимизации риска рекомендуется не допускать полной оплаты товаров бонусами, а ограничивать размер «скидки бонусами».

Продажа подарочных сертификатов

Так же, как и бонусные программы, в розничной торговле распространена

продажа подарочных сертификатов, которая только называется «продажей», поскольку сертификат не является товаром. Кроме того, вопреки расхожим домыслам, подарочный сертификат не является бланком строгой отчетности.

Бланк строгой отчетности — это первичный учетный документ, приравненный к кассовому чеку, сформированный в электронной форме и (или) отпечатанный с применением автоматизированной системы для бланков строгой отчетности в момент расчета между пользователем и клиентом за оказанные услуги, содержащий сведения о расчете, подтверждающий факт его осуществления и соответствующий требованиям законодательства Российской Федерации о применении контрольно-кассовой техники.

В связи с изложенным, подарочный сертификат не является бланком строгой отчетности и не освобождает продавца от оформления чека или бланка строгой отчетности при получении оплаты от физического лица.

В бухгалтерском учете приобретение сертификата отражается в качестве предоплаты. Выручка в бухгалтерском учете признается при реализации товаров.

Так как «продажа» сертификата признается предоплатой покупателя, то продавцу необходимо исчислить и уплатить в бюджет НДС с аванса.

Как правило, подарочные сертификаты имеют определенный срок действия. В этом случае, по истечении срока действия подарочного сертификата, продавец производит списание

задолженности и признает внереализационные доходы.

Далее приведен порядок бухгалтерского учета операций с подарочными сертификатами. 

Счет Дебет	Счет Кредит	Описание операции
50, 51, 57	62.02	Получение предоплаты от покупателя (выдача сертификата)
62.02	90.1	Отражена реализация товара
62.02	91.1	Списание задолженности перед покупателем в связи с истечением срока действия сертификата

АМНИСТИЯ 3.0, В ЧЬЮ ПОЛЬЗУ?



Татьяна Фролова
Старший юрист
Korpus Prava Private Wealth

В России стартует третий этап амнистии капитала. Если быть точным, то это уже даже не третий сезон, а четвертый, так как первая амнистия, объявленная в 2015 году, была продлена на полгода от начально заявленного периода.

В 2015 году продлевали амнистию по одной простой причине: люди не поверили, не пошли, не сдавали специальные декларации, ждали репрессий и реакции государства. Первых полгода явно не хватило, чтобы внушить гражданам мысль, что, открывая свои зарубежные активы они ничем не рискуют, поэтому амнистия была продлена еще на полгода, до 30 июня 2016.

Но и вторые полгода первой амнистии не принесли государству заветного раскрытия информации.

В 2015 году никто не верил в то, что в далеком 2018 действительно начнется автоматический обмен информацией о счетах граждан и иностранных компаний. Да и политическая ситуация вокруг нашей страны после присоединения Крыма создавала иллюзию, что теперь нам точно никто и ничего не скажет. Но политика политикой, а уклонение от уплаты налогов — это совсем другая история. Автоматический обмен налоговой информацией не был идеей России, мы все лишь присоединились к уже создаваемой системе обмена между государствами. И, будучи частью этой системы, в 2018 году наши налоговые органы получили заветную информацию о зарубежных активах наших граждан.

Казавшийся три года назад таким далеким, 2018 год наступил. И стало

очевидно, что теперь добровольно раскрывать информацию об иностранных активах наши граждане будут более охотно.

Так и получилось, что по сравнению с первым этапом амнистии, в 2018 году граждане сдавали специальные декларации в разы чаще, раскрывая максимальное количество активов, даже тех, которые уже им не принадлежали (так, например, можно было декларировать закрытые счета, а с учетом того, что срок давности по валютным правонарушениям составляет два года, воспользоваться данной возможностью было для многих очень актуально).

Большемому раскрытию способствовало и отсутствие негативной практики, когда к людям, раскрывшим

информацию в первом этапе, приходили бы с вопросами.

В нашей работе был один случай, когда возникли вопросы к имуществу, заявленному в специальной декларации. Но это была история со счастливым концом, так как ссылка на тот факт, что информация об имуществе передана в налоговый орган в рамках амнистии капитала, позволила избежать ответственности за нарушение законодательства о Контролируемых иностранных компаниях (далее — КИК).

Возможно, у некоторых налоговых инспекторов было непреодолимое желание наказать, взыскать, оштрафовать, и, возможно, даже предпринимались попытки, но громких дел по стране замечено не было, а значит все

удавалось урегулировать на начальных этапах.

Однозначно можно сказать, что второй этап амнистии был более продуктивным. Граждане декларировали и иностранные компании (что позволяло избежать многотысячных штрафов за несвоевременное уведомление об участии в КИК), и иностранные счета.

Власти получили информацию об активах компаний и граждан и через автоматический обмен, и непосредственно от граждан. Так зачем же понадобился третий этап?

Анонсированное президентом очередное продление амнистийной компании стало неожиданным не только для граждан, но и для законодателей.

Ожидалось, что второй этап амнистии плавно перетечет в четвертый и специальные декларации можно будет подавать уже в марте. Но законопроект третьего этапа амнистии появился только в апреле. Амнистия пройдет с 1 мая 2019 по 29 февраля 2020 годы и ее условия существенно отличаются от первых двух этапов.

Основным условием третьего этапа амнистии стало возвращение активов на родину. В случае, если в специальной декларации указывается счета для того, чтобы избежать ответственность за нарушение валютного законодательства, то денежные средства со счетов должны будут быть переведены в Россию.

Если граждане хотят амнистировать иностранную компанию, то она

должна быть редомицилирована в Российскую Федерацию.

Наверное, эти условия достаточно справедливые, так как у граждан было уже два шанса воспользоваться амнистией капитала, а злостные нарушители как правило несут большую ответственность по сравнению с новичками.

Сложно делать прогнозы, насколько успешным будет третий этап амнистии, но то, что уже есть те, кто готов ею воспользоваться, это факт!

А дальше, поживем увидим. Как шутят наши иностранные коллеги — Россия всё прощающая страна! **A**

**ПОДХОД, ОСНОВАННЫЙ
НА ОЦЕНКЕ РИСКА
КАК НЕОБХОДИМЫЙ
ИНСТРУМЕНТ
ДЛЯ СООТВЕТСТВИЯ
РЕГУЛИРОВАНИЯМ
AML/CTF**



Ирина Отрохова
Compliance-офицер
Корпоративные услуги
Корпус Права (Кипр)

26 июня 2015 года вступила в силу Директива ЕС 2015/849 «О предотвращении использования финансовой системы для целей отмывания доходов, полученных преступным путем или финансирования терроризма» (далее — Директива). Она направлена, в частности, на приведение законодательства Европейского Союза в соответствие с Международными стандартами по противодействию легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, финансированию терроризма и распространению оружия массового уничтожения. Эти стандарты были приняты в 2012 году группой разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (ФАТФ), внедряющей международные стандарты в области

противодействия отмыванию доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма (Anti-money Laundering and Terrorist Financing (AML/CTF)). В соответствии со стандартами ФАТФ Директива ЕС 2015/849 ставит подход, основанный на оценке риска, во главу угла в рамках системы AML/CTF Европейского Союза.

Меры и процедуры, применяемые регулируемой организацией в финансовом секторе, должны быть достаточными с учетом рисков, которым она подвергается. Это позволяет регулируемым организациям сосредоточиться на тех областях, где они подвергаются наибольшему риску, связанному с отмыванием доходов, полученных преступным путем, и финансированием терроризма.

Подход, основанный на оценке риска, определяет, что отмывание доходов, полученных преступным путем, и финансирование терроризма различаются в зависимости от клиентов, стран, услуг и финансовых инструментов, и позволяет организациям выявить различие между такими типами рисков. Подход, основанный на оценке риска, обычно рассматривается как более рентабельный и позволяющий правильно расставить приоритеты выполняемых мер. Чтобы обеспечить наиболее рентабельный и соразмерный метод противодействия отмыванию доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, регулируемая организация должна выявить и оценить риски в отношении различных клиентов, стран и услуг, а в дельнейшем — обес-

печить эффективность и соответствие своей политики и процедур с целью управления и смягчения последствий любых рисков. Требуется постоянно контролировать и, при необходимости, корректировать процессы и процедуры.

Другими словами, подход, основанный на оценке риска:

- определяет, что угроза отмывания доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма меняется в зависимости от клиентов, стран, услуг и финансовых инструментов;
- позволяет совету директоров определить тот тип риска, который соответствует определенному виду деятельности клиентов регулируемой организации;

- позволяет совету директоров применять свой собственный подход при разработке политики, процедур и мер контроля в ответ на определенные обстоятельства и характеристики регулируемой организации;
- помогает создать более рентабельную систему;
- способствует установлению приоритетов мер и действий регулируемой организации в ответ на вероятность отмывания доходов, полученных преступным путем, или финансирования терроризма в результате использования предоставляемых ей услуг.

Подход, основанный на оценке риска, включает в себя определенные меры и процедуры при оценке наи-

более рентабельного и соразмерного способа управления рисками отмывания доходов, полученных преступным путем, и финансирования терроризма, с которыми сталкивается регулируемая организация. Такими мерами и процедурами являются:

- выявление и оценка рисков отмывания доходов, полученных преступным путем, и финансирования терроризма, возникающих у определенных клиентов, финансовых инструментов, услуг и географических регионов осуществления деятельности регулируемой организацией и ее клиентами;
- включение политики, мер, процедур и средств контроля в руководство по управлению рисками и процедурами для обеспечения

их единообразного применения в регулируемом органе лицами, специально назначенными для этой цели советом директоров;

- управление и снижение оцененных рисков путем применения соответствующих и эффективных мер, процедур и средств контроля;
- постоянный мониторинг и повышение эффективности политики, процедур и средств контроля.

Директива признает, что риск отмывания доходов, полученных преступным путем / финансирования терроризма (AML/CTF) может изменяться и что страны-участницы, компетентные органы и регулируемые организации должны предпринять меры для выявления и оценки такого риска с тем, чтобы принять решение

об эффективных мерах устранения такого риска. Для регулируемых организаций надлежащая комплексная клиентская проверка (Customer Due Diligence (CDD)) играет важную роль в данном процессе, как для оценки рисков, так и для целей управления рисками.

CDD включает следующие виды проверки:

- идентификация клиента и проверка личности клиента на основе документов, данных или информации, полученной из надежного и независимого источника;
- выявление бенефициарного владельца клиента и принятие разумных мер для проверки его личности, чтобы лицо, связанное

обязательствами, подтвердило бенефициарного владельца;

- оценка и, при необходимости, получение информации о цели и предполагаемом характере деловых отношений; а также
- проведение текущего контроля деловых отношений, который включает в себя мониторинг транзакций и актуализацию основной информации.

Директива предусматривает, что регулируемые организации могут определять объемы этих мер с учетом риска. Также предусматривается, что в случаях, когда риск, связанный с деловыми отношениями или случайными сделками, является низким, страны-участницы могут разрешить регулируемым организациям вместо

обычной проверки применять упрощенную комплексную клиентскую проверку (Simplified Due Diligence (SDD)). И наоборот, если риск, связанный с деловыми отношениями или случайными сделками, возрастает, регулируемые организации должны применять расширенную комплексную клиентскую проверку (Enhanced Due Diligence (EDD)).

Для лучшего понимания кратко рассмотрим путь регулируемой организации в процессе утверждения клиента и продолжения с ним деловых отношений. В процессе утверждения клиента и в ходе дальнейших взаимоотношений должна проводиться оценка риска, включающая в себя два этапа: выявление риска ML / TF и оценка риска ML / TF. Регулируемые организации должны выяснить, ка-

кому риску ML / TF они подвергаются или могут подвергнуться в результате вступления в деловые отношения или проведения случайной сделки.

При выявлении риска AML / TF, связанного с деловыми отношениями или случайными сделками, регулируемые организации должны учитывать соответствующие факторы риска, включая информацию о том, кем является их клиент, о странах географического региона, в которых осуществляется деятельность, определенных продуктах, услугах и сделках, которые требуются клиенту, и каналах, которые используют регулируемые организации для доставки таких продуктов, услуг и сделок.

Вышеперечисленные факторы риска включают в себя большое количество подкатегорий:

- факторы риска в отношении клиента включают в себя: репутацию клиента, наличие или отсутствие у клиента статуса политически значимого лица (Politically Exposed Person (PEP)), профессиональную деятельность и т. д.;
- к географическим факторам риска относятся: осуществляет ли клиент свою деятельность в стране с высоким риском, есть ли в стране происхождения клиента надлежащая система AML / TF и т. д.;
- факторы риска в отношении товаров / услуг включают: комплексность, стоимость и размер, уровень прозрачности и т. д.;
- факторы риска в отношении канала предоставления: если общение с клиентом не происходит при

личном контакте, вид рекомендаций, которые представляют клиента регулируемой организации и т. д.

В результате, регулируемые организации должны взвешивать факторы риска, чтобы определить окончательную категорию риска клиента: низкий, средний или высокий.

Схематически это можно представить следующим образом (рис. 1).

После определения категории риска клиента (низкий, средний или высокий риск), регулируемая организация должна, соответственно, провести упрощенную комплексную клиентскую проверку (SDD), стандартную комплексную клиентскую проверку (CDD) или расширенную комплексную клиентскую проверку (EDD). CDD — это стандартная процедура,

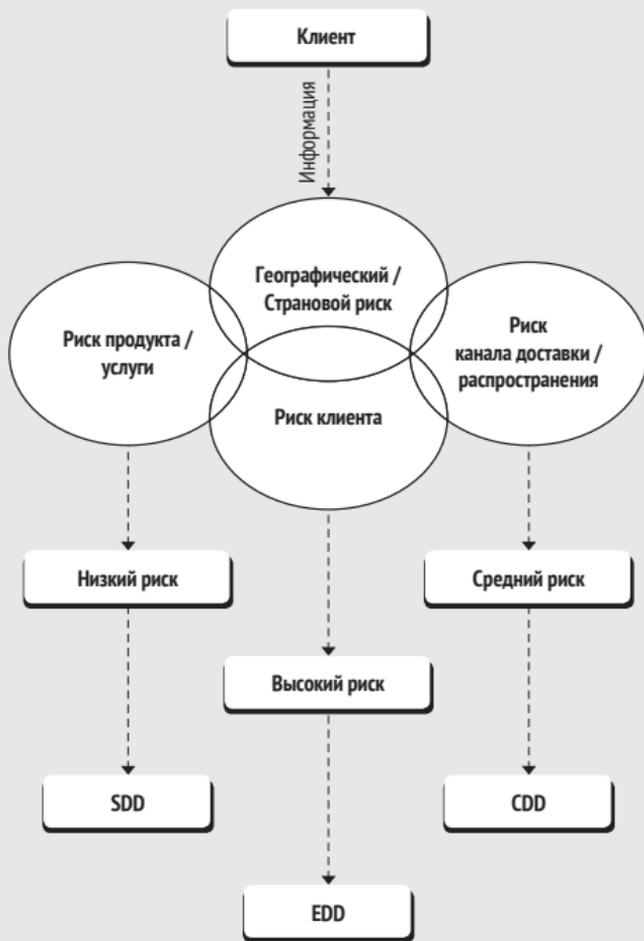


Рис. 1.

которую мы описали выше. Вовремя SDD может быть запрошено меньше информации от клиента с низким уровнем риска, и процедуры текущего контроля могут быть выполнены в упрощенной форме. В случае EDD может потребоваться дополнительная информация, а текущий контроль должен проводиться более строго.

Важно, чтобы применяемые меры надлежащей осмотрительности были эффективными и соразмерными рискам, поэтому взвешивание факторов риска так важно. В данном документе схематично описан простой пример того, как должен работать подход, основанный на оценке риска.

На практике данный процесс намного сложнее, поскольку клиенты могут относиться к разным категориям риска, кроме того, категории риска

могут быть не только низкие, средние и высокие, но и от низкого до среднего, от среднего до высокого и т.д. Объем информации может быть очень большим, и в этом случае, должна использоваться специальная компьютерная программа.

Для оказания содействия в понимании подхода, основанного на оценке риска, регулируемая организация может использовать различные рекомендации, выпущенные соответствующими органами. Рекомендации, изданные в последнее время:

- Сборник рекомендаций в соответствии со статьями 17 и 18 (4) Директивы (ЕС) 2015/849 об упрощенной и расширенной комплексной клиентской проверке и факторах, которые кредитно-финансовые учреждения должны

учитывать при оценке риска отмывания доходов, полученных преступным путем, финансирования терроризма, и связанного с индивидуальными деловыми отношениями и случайными сделками, изданный Европейскими надзорными органами (European Supervisory Authorities (ESA)) 26.06.2017 и обновленный 04/01/2018;

- Руководство ФАТФ для подхода, основанного на оценке риска, для сектора ценных бумаг, изданное в 2018 году.

Подводя итог, мы хотим обратить ваше внимание на тот факт, что регулируемая организация в финансовом секторе несет ответственность за выявление, учет и оценку всех потен-

циальных рисков. Успешное определение мер и процедур в соответствии с подходом, основанном на оценке риска, предусматривает точное информирование о мерах и процедурах, которые были определены в регулируемом органе, наряду с надежными механизмами для обеспечения их эффективного применения, выявления слабых сторон и внесения необходимых улучшений. Подход, основанный на оценке риска, является обязательным и необходимым инструментом, который помогает регулируемым органам соблюдать законодательство в сфере AML /FT. **A**

**МЕЖДУНАРОДНЫЙ
КОММЕРЧЕСКИЙ
АРБИТРАЖ КАК
СПОСОБ РАЗРЕШЕНИЯ
ТРАНСГРАНИЧНЫХ
СПОРОВ**



Екатерина Сечкарева

Помощник юриста

Налоговая и юридическая практика

Корпус Права (Россия)

Международный коммерческий арбитраж (International commercia Larbitration, далее — МКА) — это третейский суд, обращение в который является одним из альтернативных методов разрешения трансграничных споров (Alternative Dispute Resolution — ADR). Определение «международный» достаточно условно, так как арбитраж учреждается и регулируется нормами национального права. Данный термин относится к характеру рассматриваемых споров, которые осложнены вовлечением более чем одной юрисдикции (например, нахождение за рубежом одной из сторон, предмета спора или места исполнения обязательства¹).

1. п.3 ст. 1 Закон РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»

Существует два вида МКА:

1. Институциональный арбитраж (institutional arbitration) — постоянно действующее арбитражное учреждение.
2. Арбитраж adhoc, который образуется специально для рассмотрения конкретного спора.

Среди арбитражных институтов наиболее известными являются:

1. Европейские:
 - Международная торговая палата в Париже (ICC);
 - Стокгольмский арбитраж (SCC);
 - Лондонский суд международного арбитража (LCIA);
 - Венский международный арбитражный центр (VIAC);

2. Азиатские:

- Гонконгский международный арбитражный центр (HKIAC);
- Сингапурский международный арбитражный центр (SIAC);

3. Американские:

- Американская арбитражная ассоциация (AAA);

4. Российские:

- МКАС при ТПП РФ Российский арбитражный центр при Российском институте современного арбитража (РАЦ при РИСА);
- РАЦ при РИСА.

В настоящее время МКА является широко востребованным инструментом. Это объясняется рядом пре-

имущества, которые имеются у МКА перед судебным разбирательством (litigation), переговорами (negotiation), медиацией (mediation). Например, в сравнении с судебным разбирательством процедура арбитража достаточно гибкая. Стороны сами могут определить «правила игры». У них есть возможность выбрать язык, на котором будет проходить разбирательство, место арбитража, количество и порядок избрания арбитров. Стороны также могут согласовать дополнительные требования к кандидатуре арбитров (квалификация, опыт работы в определенной области, знание языка и т. д.).

Многих привлекает конфиденциальность процедуры арбитража. Однако следует отметить, что данное преимущество достаточно условно.

Факт арбитражного разбирательства перестает быть конфиденциальным, как только возникает необходимость наложения обеспечительных мер, истребования доказательств или приведения в исполнение решения арбитров. Принудительно это возможно сделать, как правило, только через национальные судебные органы, что неизбежно влечет публичность и гласность.

Основным и решающим аргументом в пользу МКА остается возможность признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений на территории многих стран-участниц Нью-Йоркской Конвенции.

Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 1958 год)

В 2018 году исполнилось 60 лет с даты принятия Нью-Йоркской Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (далее «Конвенция»). Она была подготовлена Организацией Объединенных Наций и открыта для присоединения любому государству-члену ООН, члену какого-либо специализированного учреждения ООН или участнику Статута Международного Суда. По состоянию на февраль 2019 года участниками Конвенции

являются 159 государств². Российская Федерация (как правопреемник СССР) является участницей Конвенции с 22 ноября 1960 года.

Основная цель данного соглашения — создание эффективного механизма признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений. Такой механизм должен применяться по одинаковым стандартам во всех странах-участницах. Широкий круг участников Конвенции и, соответственно, возможность приведения в исполнение иностранного арбитражного решения на территории данных государств — основное преимущество МКА как способа разрешения трансграничных споров.

2. http://www.uncitral.org/uncitral/en/uncitral_texts/arbitration/NYConvention_status.html

Исполнимость иностранных арбитражных решений является основным преимуществом МКА, так как нет подобного универсального механизма, созданного на международном уровне для иностранных судебных решений. Двухсторонние соглашения о правовой помощи (в которых, как правило, устанавливается обязанность государств признавать и исполнять судебные решения друг друга) заключаются далеко не со всеми странами. Подобные региональные соглашения также имеют ограниченный круг участников. Соответственно, остается риск неисполнения иностранного судебного решения на территории государства, с которым соответствующее соглашение не заключено. Однако, как отмечалось выше, не стоит недооценивать роль национальных судебных

органов, так как без их содействия МКА практически бессилён.

Процессуальный механизм признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений

Процедура признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений схожа во всех странах-участницах, так как она основана на едином международном стандарте — Конвенции. Рассмотрим данный процессуальный порядок на примере Российской Федерации, где он регламентируется Арбитражным процессуальным кодексом и Законом «О международном коммерческом арбитраже».

В соответствии с правилами об исключительной подсудности³ заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение иностранных арбитражных решений подается в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника. Если место его нахождения или место жительства неизвестно — по месту нахождения имущества должника (стороны третейского разбирательства). Заявление подается в письменной форме и должно быть подписано взыскателем или его представителем. Указанное заявление также может быть подано посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте

3. ст. 38 «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 № 95-ФЗ

арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»⁴.

Сторона, требующая исполнения, должна представить должным образом заверенную копию арбитражного решения, подписанного арбитрами, а также документы, подтверждающие заключение арбитражного соглашения. Если арбитражное решение или соглашение изложено на иностранном языке, сторона должна представить должным образом заверенный перевод этих документов на русский язык⁵.

В заявлении должны быть указаны:

1. Наименование арбитражного суда, в который подается заявление.

4. ст. 242 «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 № 95-ФЗ

5. ст. 35 Закон РФ от 07.07.1993 № 5338-1 «О международном коммерческом арбитраже»

2. Наименование и место нахождения международного коммерческого арбитража.
3. Наименование взыскателя, его место нахождения или место жительства.
4. Наименование должника, его место нахождения или место жительства.
5. Сведения об иностранном арбитражном решении, о признании и приведении в исполнение которых ходатайствует взыскатель;
6. Ходатайство взыскателя о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения.
7. Перечень прилагаемых документов.

Следует отметить, что не все иностранные арбитражные решения подлежат признанию и приведению в исполнение. Конвенция устанавливает основания, по которым суд может отказать. Такими основаниями, например, могут послужить недействительность арбитражного соглашения, неарбитрабельность спора, незаконный состав арбитров, несоответствие процедуры соглашению сторон и другие. Перечень оснований является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию. Другими словами, государства-участники не могут предусмотреть в национальном законодательстве иные основания для отказа в признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений. Это является дополнительной гарантией их исполнимости.

Таким образом, исполнимость арбитражных решений за рубежом, гибкость и конфиденциальность процедуры делает МКА одним из самых востребованных методов разрешения трансграничных коммерческих споров на сегодняшний день. **А**

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-русской 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@korpusprava.com

Корпус Права (Кипр)

Griva Digeni 84, office 102,

3101 Limassol, Cyprus

+357 25-58-28-48

cyprus@korpusprava.com

Корпус Права (Гонконг)

Level 09, 4 Hing Yip Street Kwun Tong,

Kowloon, Hong Kong

+852 3899-0993

hongkong@korpusprava.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

Korpus Prava Private Wealth

Налоговое и юридическое сопровождение индивидуальных клиентов

В 2014 году в результате многолетнего сотрудничества с подразделениями Private Banking ведущих частных банков России и Европы нами была сформирована команда и запущена новая практика по налоговому и юридическому сопровождению индивидуальных клиентов.

Команда Korpus Prava Private Wealth работает в тесном взаимодействии со специалистами других практик во всех офисах компании.

Такой сервис оказывается как на проектной (сопровождение сделки по приобретению или продаже актива, структурирование инвестиций в России и за рубежом и прочее), так и на абонентской основе.

Практика Korpus Prava Private Wealth включает в себя юридические и налоговые услуги в России и за рубежом:

- Семья и наследство
- Земля и недвижимость
- Частные яхты и самолеты
- Структурирование инвестиций
- Банковские счета и международные транзакции
- Налоговое планирование
- Налоговая отчетность
- Трасты и фонды
- ВНЖ и гражданство в странах ЕС
- Сопровождение работы Family Office
- Защита активов