

Траст и его использование – международная практика

Термин «траст» стал впервые широко употребляться в современной России в начале 90-х в связи с деятельностью так называемых финансовых компаний (в основном сомнительного толка), причем на самом деле это словоупотребление не имело никакого юридического содержания. Понятие траста было введено в российское право лишь в 1993 г. Указом Президента РФ № 2296 «О доверительной собственности (трасте)». А в 1996 г. вступила в действие вторая часть Гражданского кодекса (в связи с чем указ прекратил действие), в которой целая глава посвящена доверительному управлению имуществом. Характерно изменение в терминологии: «доверительное управление» и «доверительный управляющий», вместо «доверительная собственность» и «доверительный собственник». Очевидно, это связано с тем, что степень доверительности в данном случае существенно ниже, чем в англо-американской правовой системе. В настоящее время использование траста (точнее, по терминологии кодекса, доверительного управления) в российской практике очень ограничено.

В практике зарубежных стран трасты применяются не только для «внутреннего пользования», но и в международных коммерческих делах. Создание траста за рубежом помогает обезопасить свое имущество от притязаний кредиторов. Грамотное использование траста позволяет в определенных случаях снизить налоговое бремя. Кроме того, траст может служить гибкой альтернативой завещанию.

Что такое траст?

Понятие траста (доверительной собственности) старше понятия компании с ограниченной ответственностью и восходит к британскому средневековью. Суть его в том, что одно лицо, учредитель траста (по-английски именуемый одним из терминов Trustor/ Settlor/ Grantor), передает свое имущество другому лицу, доверительному собственнику (Trustee), с тем, чтобы тот владел и управлял им в интересах третьего лица, выгодоприобретателя или бенефициара (Beneficiary).

Исторически возникновение этой концепции было вызвано в основном неналоговыми соображениями. Так, заботливый отец, обеспокоенный вероятным разбазариванием своего наследства, мог, не передавая свое состояние непосредственно сыну-бездельнику, оставить его в доверительную собственность, скажем, семейному адвокату, назначив сына бенефициаром. Еще более распространенный случай - когда траст учреждается завещанием в пользу несовершеннолетних наследников. Хотя при учреждении траста и не образуется нового юридического лица, соответствующее имущество приобретает особый юридический статус: на него, к примеру, не может быть обращено взыскание в случае банкротства доверительного собственника. На имя траста может быть открыт отдельный счет, от его имени могут делаться инвестиции, у него могут быть свои собственные обязательства. Доверительный собственник (адвокат) инвестирует предоставленные в его распоряжение средства по собственному усмотрению, но в рамках условий трастового соглашения. Что касается выплат бенефициару (сыну), то их сроки и размеры также определяются трастовым соглашением и могут быть поставлены в зависимость от определенных событий (женитьба, возвращение к трезвому образу жизни и т.д.). В конечном итоге все имущество, включая доходы от инвестиций, но за вычетом управленческих расходов, должно перейти в распоряжение бенефициара. Помимо трастового соглашения, учредитель обычно передает доверительному собственнику меморандум, содержащий его пожелания по управлению имуществом, который, впрочем, не является юридически обязывающим документом. Может быть назначен гарант траста

(Protector), который контролирует деятельность доверительного собственника и даже может при необходимости заменить его на другого. Существуют процедуры по изменению списка бенефициаров, а также по замене доверительных собственников, но мы не будем останавливаться на этих деталях.

Таким образом, траст возник прежде всего как альтернатива завещанию, по сравнению с которым он обладает значительно большей гибкостью. Действительно, в отличие от трастового соглашения, завещание должно быть публично оглашено, что не всегда желательно, его условия обязаны соответствовать законам о наследовании, имущество переходит в руки наследников сразу целиком и т.д. Кроме того, траст позволяет выделить определенную часть имущества еще до смерти его владельца, так что в случае возможного банкротства последнего оно окажется вне досягаемости кредиторов. К очевидным недостаткам траста относится возможность злоупотреблений или некомпетентных действий со стороны доверительного собственника, поэтому следует осторожно подходить к его выбору (это должен быть профессионал с хорошей репутацией, зарекомендовавшая себя трастовая компания или банк), а также тщательно формулировать условия трастового соглашения.

В настоящее время траст зачастую используется в международной практике в чисто налоговых целях, причем не только физическими лицами, но и крупными корпорациями. Учредив траст в одной из безналоговых юрисдикций, во многих случаях удается вывести средства из-под налогов страны пребывания учредителя и бенефициара. Прежде всего это относится к налогам на имущество, поскольку имущество, переданное в траст, юридически уже не принадлежит ни его бывшему владельцу, ни бенефициару. То же, как правило, относится и к налогу на прирост капитала. Доходы бенефициара, получаемые от траста, обычно подлежат налогообложению по правилам страны его проживания, но только после того, как они реально ему выплачены, что позволяет неограниченно оттягивать их уплату, реинвестируя прибыль. В некоторых случаях можно уйти от налога на наследство, но нужно иметь в виду, что обычно передача имущества в зарубежный траст подпадает под налог на дарение. Впрочем, в каждом конкретном случае необходим тщательный анализ налогового законодательства всех тех стран, в которых резидентны лица, имеющие отношение к данному трасту. К тому же это законодательство может изменяться. Так например, до относительно недавнего времени зарубежный траст широко использовался американскими гражданами в качестве законного средства сокращения налоговых выплат. Однако в рамках налоговой реформы 1976 года были введены законы, которые сделали это бессмысленным: теперь не только взимается налог за передачу активов в зарубежный траст и при распределении доходов бенефициару, но и сами доходы зарубежного траста могут в определенных случаях рассматриваться налоговыми властями США как налогооблагаемые доходы его учредителя.

Траст в общем и гражданском праве

Хитроумная юридическая концепция траста, позволяющая расчлнить триаду права собственности - владение, распоряжение и использование - принадлежит английскому общему праву (Common Law) и в большей степени опирается на многовековую судебную практику (систему прецедентов), чем на писанные законы, которые в общем праве призваны лишь фиксировать или в крайнем случае уточнять уже сложившиеся юридические нормы. Строго говоря, с точки зрения общего права для создания траста вообще не обязательно наличие каких-либо специальных законов, так как он является просто продуктом договора между учредителем и доверительным собственником. В этом состоит принципиальное отличие траста от качественно нового образования - компании с ограниченной ответственностью. Ясно, что для появления самой возможности созда-

ния нового субъекта права путем, отличным от деторождения, недостаточно никакой серии прецедентов, а необходим именно законодательный акт, описывающий правила создания, функционирования и ликвидации такого субъекта - юридического лица.

Общее право применяется в Великобритании и в ее бывших (и настоящих) колониях, включая США и все страны Содружества (британского, естественно), к которым относится и многие офшорные территории. Большинство из них приняли английское право, включая все прецеденты до некоторой фиксированной даты. Таким образом, практически во всех этих странах существует траст. В некоторых из них приняты законодательные акты, явным образом формулирующие положения общего права, относящиеся к трасту.

Как известно, существует и другая юридическая традиция, восходящая к римскому праву и Кодексу Наполеона. Это гражданское право, принятое в континентальной Европе (включая Россию), а также в бывших колониях Франции, Германии и др. В соответствии с его идеологией, для того, чтобы некий юридический феномен существовал, необходим прежде всего закон, его описывающий. Исторически понятие траста в гражданском праве отсутствует, но оглядываясь на достижения конкурирующей традиции, некоторые из стран гражданского права (Мальта, например) приняли специальные законы о трасте, некоторым образом моделирующие этот феномен общего права. Однако такое искусственное и неразвитое трастовое законодательство вряд ли способно охватить все нюансы дела, а потому и не имеет смысла учреждать там траст - по крайней мере, таково мнение юристов, представляющих страны общего права. Пожалуй, единственным удачным экспериментом по введению понятия, близкого к трасту, в гражданское право следует считать лихтенштейнские фонды (Stiftung/ Foundation), которые мы подробнее рассмотрим в отдельной статье.

Использование траста

Итак, траст полезен прежде всего как средство обезопасить свои активы, как способ уменьшить налоги и как альтернатива завещанию. Известно, что первые две функции с успехом могут выполняться и более простыми структурами - офшорными компаниями: в этом случае активы не передаются доверительному собственнику, а находятся в собственности компании, зарегистрированной в одной из безналоговых (или низконалоговых) юрисдикций. На счет такой компании поступают и доходы, которые нужно вывести из-под налогообложения. Во многих случаях этот путь проще и дешевле, чем создание траста, но у него есть и свои недостатки. Прежде всего, в большинстве развитых стран существует специальное антиофшорное законодательство, имеющее целью так или иначе свести на нет налоговые преимущества, получаемые пользователями таких компаний: например, доход этой компании может быть принудительно включен в налогооблагаемый доход ее фактического владельца. Траст же в некоторых случаях позволяет легальным образом обойти такое антиофшорное законодательство.

Что касается России, то в силу существующих ограничений на инвестиции за рубеж, покупка, скажем, недвижимости на свое собственное имя не рекомендуется: ее оформляют либо на имя доверительного собственника, либо на имя своей офшорной компании. Второй вариант предпочтительнее, так как значительно облегчает процедуру передачи недвижимости при возможной дальнейшей перепродаже: для этого достаточно лишь передать акции компании. Помимо прочего, такой механизм передачи недвижимости позволяет, как правило, избежать налога на ее продажу, взимаемого в стране ее местонахождения, так как право собственности на эту недвижимость все время остается у одного владельца - у компании. Подобные соображения относятся и к

банковским счетам: их лучше открывать не на свое имя, а на имя офшорной компании или траста.

Что касается оформления права собственности на сами офшорные компании, то с этим дело обстоит проще, чем, скажем, с недвижимостью, так как информация о их владельце значительно менее доступна для посторонних: во многих офшорных зонах сведения о владельцах и директорах компании не сообщаются даже государственным органам страны регистрации. Зачастую допускаются даже акции на предъявителя, что вообще гарантирует полную анонимность владения компанией. Правда, такие акции не всегда желательны, поскольку в спорных случаях затруднено доказательство того, кому в действительности принадлежит компания; заметим также, что банки не всегда охотно открывают счета для компаний с акциями на предъявителя. Распространенная альтернатива - использование услуг номинальных владельцев, то есть лиц, которые владеют акциями и фигурируют в документах компании, а при необходимости и в государственном реестре, но только формально, не предпринимая никаких действий без соответствующей санкции владельца реального. Возникающие между номинальными и бенефициальными владельцами правоотношения во многом подобны трасту, но, как правило, оформляются в "облегченном" варианте: вместо развернутого трастового соглашения подписывается нехитрая декларация, подтверждающая отказ номинального владельца от каких-либо реальных претензий на компанию, либо просто оформляется так называемый инструмент передачи акций. Это документ, которым все акции передаются от номинальных лиц к реальным владельцам, подписанный, но не датированный. В случае необходимости для введения его в действие достаточно поставить на нем дату.

В особо ответственных случаях, однако, рекомендуется заключение именно развернутого трастового соглашения, которое бы детально определяло взаимоотношения с держателями акций, которые тем самым повышают свой статус, превращаясь из номинальных владельцев в доверительных собственников. Кроме всего прочего, это позволяет решить большой вопрос с наследованием имущества: ясно, что включать в свое официальное завещание офшорную компанию обычно нежелательно, а дать пропасть добру жалко. В нашем же случае достаточно включить соответствующие указания в сам текст трастового соглашения. Таким образом, мы подошли к третьей функции траста - завещательной. В этом отношении, траст, пожалуй, уникален: кроме него, вряд ли можно придумать юридически осмысленную альтернативу завещанию.

Итак, максимально "непотопляемая" конструкция для владения зарубежными активами, сочетающая преимущества траста и офшорной компании, выглядит так: активы (недвижимость, денежные средства на банковских счетах и др.) принадлежат офшорной компании, акции же компании находятся в трасте, бенефициаром которого является российский резидент (а в случае его смерти бенефициарами назначаются, скажем, дети). Вопрос о том, кто будет учредителем траста, носит в данном случае скорее технический характер: им может стать сам бенефициар, другая его офшорная компания или какое-то иное лицо, например, фактический продавец активов. При необходимости сохранения оперативного контроля над активами бенефициар может при желании быть назначен директором и/или распорядителем счета компании, чему российское законодательство в настоящее время никак не препятствует. Для эстетов - последний штрих: с этим трастом может быть заключен опционный контракт на выкуп всех акций компании, скажем, за один доллар. Таким образом, несмотря на формально безотзывный характер траста, компания со всем находящимся в ее собственности имуществом в случае чего может быть без проблем изъята обратно.

В заключение - одна существенная деталь: траст, как правило, не может длиться во времени неограниченно, а потому следует заранее подумать о том, что будет в момент истечения его срока,

в частности, какие налоги на передаваемое имущество могут быть стребованы с бенефициара по месту его проживания.

Краткие выводы

Преимущества траста:

1. Траст позволяет выделить часть имущества его учредителя в отдельную структуру, обезопасив тем самым это имущество от притязаний кредиторов и государственных органов;
2. Траст позволяет законным образом уйти от некоторых налогов;
3. Активы передаются под профессиональное управление, что может повысить эффективность их использования;
4. Траст может выполнять функции завещания, отличаясь от последнего большей степенью гибкости и конфиденциальности.

Недостатки траста:

1. Услуги доверительного собственника оплачиваются, причем размер гонорара порой весьма внушителен;
2. Вы теряете контроль над своим имуществом, подвергая его опасности некомпетентного управления или злонамеренной растраты;
3. Изменение законодательства может сделать траст бессмысленным с налоговой точки зрения, но менять что-либо будет поздно.

В любом случае, разумеется, прежде чем приступить к практическим действиям, следует обязательно получить квалифицированную консультацию по выбору как юрисдикции, так и деталей подписываемого трастового (да и любого другого) соглашения.

Материал подготовлен компанией Roche & Duffay
тел. (095) 790-2660; 924-1300
2002 г.