

Личные фонды. Как сейчас работают и когда полезны

Мария Чуманова

Управляющий партнер FTL Advisers

Если владелец бизнеса планирует реструктурировать активы через личный фонд, расскажем не только о преимуществах, но и о рисках этого инструмента. Разобрали неочевидные практические нюансы, которые важно проработать, прежде чем передавать активы в личный фонд. В каких случаях он поможет защитить имущество и интересы учредителя и его близких — далее.

Что такое личный фонд

Личный фонд — это некоммерческая унитарная организация, которая создается при жизни учредителя или после его смерти нотариусом на определенный срок либо бессрочно. Цель создания — управление имуществом и планирование преемственности. В России этот инструмент возник отчасти в качестве альтернативы зарубежным трастам и фондам. В условиях ограниченного доступа к зарубежной финансовой инфраструктуре и к механизмам создания иностранных юрлиц личные фонды уже стали популярны.

Личный фонд возможно учредить в трех формах. Первая форма: собственно личный, или прижизненный, фонд, который создается при жизни учредителя. Вторая форма: наследственный фонд — создается после смерти учредителя, условия учреждения и управления таким фондом прописаны в завещании. Третья форма: международный личный фонд. Он регистрируется в одном из специальных административных районов РФ на острове Русский или острове Октябрьский в порядке редомициляции или инкорпорации. Далее разберем наиболее перспективную разновидность — прижизненные фонды.

Организационно-правовая форма личного фонда — унитарная некоммерческая организация. Ст. 123.17 ГК

Для каких целей создаются личные фонды

Несмотря на то что личные фонды в большей мере ориентированы на семейно-наследственные отношения, на практике данные структуры также используются для решения бизнес-задач. Наш опыт показывает: к личным фондам обращаются, когда необходимо достичь какой-либо из следующих целей.

Структурировать наследование. Фонд обеспечивает правопреемственность с учетом

стратегии владельца активов и особенностей его семейной ситуации. Так, выгодоприобретателей можно отстранить от управления фондом и его деятельности, но одновременно сохранить за ними право на выплаты или имущество с ограничением по распоряжению активами. Например, если учредитель фонда не уверен в том, что выгодоприобретатели сумеют грамотно воспользоваться имуществом. Возможна и обратная ситуация, когда фонд после смерти учредителя предотвращает «размытие» доли в бизнесе и обеспечивает участие в нем наследников. В отношении активов личного фонда не действует правило об обязательной доле в наследовании. Это может быть актуально при потребности передать имущество конкретным лицам, которые не относятся к наследникам по закону.

Найти альтернативу брачному договору. Личные фонды также используют, если супругам принадлежат многочисленные разнородные активы, приобретенные в браке, или если отношения осложнены разногласиями. В таких случаях решением может стать передача активов в личный фонд с последующей «тонкой настройкой» распределения выплат или имущества фонда.

Обеспечить конфиденциальность. Хотя личный фонд не гарантирует полную конфиденциальность, ряд сведений все же можно защитить от публичного размещения. Прежде всего это информация о самом учредителе и о выгодоприобретателях фонда, условия управления и устав. Содержание устава и вовсе можно отнести к коммерческой тайне. Кроме того, при наличии соответствующей оговорки в уставе все или часть споров внутри фонда, например между учредителем и выгодоприобретателями, могут рассматриваться в третейском суде. Это позволит не раскрывать чувствительную информацию в ходе спора. Достичь абсолютной конфиденциальности невозможно. Госструктуры в любом случае будут располагать определенными сведениями. Более того, на практике иногда возникают ситуации, когда из-за ошибки регулятора информация оказывается временно доступна третьим лицам. При структурировании личного фонда необходимо закладывать риск непреднамеренного раскрытия сведений.

Сохранить и защитить имущество от кредиторов. При передаче активов в личный фонд их собственником становится сам фонд. Это позволяет отделить обязательства учредителя или выгодоприобретателей перед третьими лицами от активов. Однако следует учитывать, что подобный способ снижения риска субсидиарной ответственности имеет ряд ограничений. Сейчас закон предусматривает субсидиарную ответственность фонда по обязательствам учредителя в течение трех (в исключительных случаях пяти) лет начиная со дня создания. В теории это означает, что после указанного срока на переданное в фонд имущество нельзя будет обратить взыскание. Но на практике суд, вероятно, учтет мотивы создания фонда, чтобы определить, не было ли конечной целью сокрытие активов от кредиторов. Не последнюю роль может сыграть и степень участия учредителя в функционировании фонда, а также объем его полномочий в принятии решений относительно переданного в фонд имущества. Чем активнее учредитель участвует в деятельности фонда, тем выше риск дальнейшего сохранения субсидиарной

ответственности.

Разделить или консолидировать активы. Такую цель учредители преследуют, когда активы относятся к разным направлениям бизнес-деятельности. Это один из вариантов реализации бизнес-стратегий, которые применяют владельцы крупных состояний. Если учредитель намерен использовать личный фонд для владения зарубежными активами, высок риск не достичь такой цели. Сейчас во многих — даже «дружественных» — юрисдикциях наличие в цепочке владения российской структуры может повлечь невозможность открытия банковских счетов или их блокировку, повышенные требования комплаенс-служб, а также необходимость получать дополнительные разрешения и проходить многоступенчатые процедуры при создании дочерних компаний.

Исключить доверенных лиц из владения активами. Закон допускает внесение имущества не только самим учредителем, но и третьими лицами.

Какая структура управления устанавливается в личном фонде

Учредителем личного фонда вправе быть только физическое лицо — единолично или с супругой/супругом, если в состав фонда передается общее имущество. В качестве выгодоприобретателей могут выступать российские и иностранные физические лица, в том числе сам учредитель, и юридические лица, за исключением коммерческих организаций.

В структуре личного фонда обязателен единоличный исполнительный орган. Он действует от имени фонда без доверенности, участвует во всех сделках и несет ответственность перед выгодоприобретателями и третьими лицами. Таким органом может быть любое физическое или юридическое лицо, кроме учредителя, а сведения о нем доступны в ЕГРЮЛ.

Учредитель вправе предусмотреть в фонде самые разные структуры, например, коллегиальный исполнительный орган (сам учредитель не может быть включен в его состав), высший коллегиальный орган, попечительский совет, ревизионную комиссию. При жизни учредителя личного фонда структура органов, их функции и лица, входящие в их состав, определяются в соответствии с уставом и условиями управления фонда.

В случае необходимости учредитель вправе корректировать структуру через поправки в устав и условия управления. После смерти учредителя органы фонда формируются и изменяются в том порядке, который определен уставом.

При структурировании личного фонда зачастую целесообразно привлекать управляющую компанию. Это позволяет избежать чувствительных для многих учредителей рисков,

которые могут возникнуть, если вместо независимой структуры полномочия единоличного исполнительного органа будут возложены, к примеру, на бизнес-партнера учредителя, одного из его детей либо других его родственников.

К числу таких рисков можно отнести неэффективное управление, нежелательное раскрытие информации о физическом лице — исполнительном органе и конфликт интересов с выгодоприобретателями.

В чем особенности налогообложения личных фондов

Налоговая нагрузка и расходы на администрирование могут значительно варьироваться в зависимости от состава и размера активов фонда, структуры органов управления, вознаграждения входящих в их состав лиц и других факторов. Передача активов в личный фонд в большинстве случаев требует предварительной оценки налоговых рисков, а зачастую и реструктуризации. Разберем наиболее значимые налоговые аспекты.

При передаче имущества в фонд учредителем у фонда не возникает налоговых последствий по НДС, а также по налогу на прибыль. Однако при получении фондом имущества от третьих лиц необходимо тщательно оценить налоговые последствия, основания и механизм передачи, а также цели и порядок дальнейшего использования такого имущества. Что касается прибыли от операций с активами, то в рамках общего режима налогообложения возможно применение различных ставок: 15 процентов, если в общей сумме налогооблагаемых доходов фонда более 90 процентов приходится на доходы из закрытого перечня «пассивных доходов», или 25 процентов, если доля «пассивных доходов» составляет менее 90 процентов. Если фонд получает дивиденды, действует стандартная ставка 15 процентов. Какие-либо льготные ставки закон не предусматривает.

Выплаты из личного фонда в адрес выгодоприобретателей освобождены от НДФЛ в России в двух случаях. Первый: выплаты производят после смерти учредителя — в этом случае освобождение не зависит от резидентства получателей и наличия у них родственных связей с умершим. Второй случай: при жизни учредителя, если выгодоприобретателями выступают налоговые резиденты РФ, которые одновременно являются близкими родственниками учредителя или супругой/супругом такового. Выплаты из личного фонда нерезидентам РФ могут подлежать налогообложению не только в России, но и в стране налогового резидентства получателя выплаты. В связи с этим важно до создания личного фонда провести комплексный анализ налоговых рисков фонда и получателей выплат.

Стоит отдельно упомянуть модель «личный фонд ЗПИФ*», которую некоторые инвесторы рассматривают как инструмент оптимизации налоговой нагрузки. Чтобы оценить эффективность решения, необходимо учесть: сейчас промежуточные выплаты по паям

ЗПИФ не относятся к «пассивным доходам». Значит, передача таких паев в состав имущества фонда не позволит рассчитывать на применение 15-процентной ставки и снижение налоговых издержек. Другой сценарий — передача учредителем активов в личный фонд, а далее из фонда в ЗПИФ во избежание уплаты налога на материальную выгоду. Он также видится спорным решением и с большой вероятностью привлечет внимание налоговой.

* Закрытый паевой инвестиционный фонд

Как ликвидировать личный фонд

Провести процедуру ликвидации личного фонда возможно только по решению суда — на основании иска от государственного или муниципального органа либо требования единоличного исполнительного органа или выгодоприобретателя. В случае с иском основания для ликвидации личного фонда совпадают с таковыми для многих других юрлиц. Например, признание регистрации недействительной или ведение деятельности, которая противоречит уставным целям.

Основаниями ликвидации по требованию единоличного исполнительного органа фонда могут выступать такие факторы:

- истек срок, на который создавался личный фонд;
- наступили обстоятельства, обозначенные в условиях управления личным фондом;
- оказалось невозможно в течение трех лет** определить выгодоприобретателей личного фонда. Например, отсутствуют лица, которые удовлетворяют необходимым критериям.

Основанием для ликвидации по требованию выгодоприобретателя может стать только невозможность сформировать органы личного фонда, то есть отсутствие единоличного исполнительного органа или кворума в коллегиальных органах.

С учетом особенностей добровольной ликвидации личного фонда особое значение приобретают компетентность единоличного исполнительного органа, а также тщательная и заблаговременная проработка перечня и критериев для определения выгодоприобретателей. Например, имеет смысл не ограничиваться указанием в качестве таковых только детей учредителя, а предусмотреть различные варианты развития семейной ситуации.

** Устав может предусматривать иной срок

Какие «антиотмывочные» требования к личным фондам устанавливает закон

При создании личного фонда возникает ряд обязанностей в соответствии с «антиотмывочным» законодательством. Требования Закона № 115-ФЗ распространяются на исполнительные органы личных фондов.^{115ФЗ} Обязанности таких органов включают:

- разработку правил внутреннего контроля;
- обучение и назначение ответственного сотрудника;
- регистрацию личного кабинета в Росфинмониторинге;
- идентификацию клиентов и контрагентов;
- проверку операций;
- информирование Росфинмониторинга о подозрительных и необычных операциях.