Станислав БРОДСКИЙ,
заместитель генерального директора,
УК «ВЕЛЕС Менеджмент»

Паевой инвестиционный фонд как семейный и наследственный траст

Паевые инвестиционные фонды — хорошо известный финансовый инструмент. Однако то, что они могут использоваться в качестве российского аналога семейных и наследственных трастов, а также в качестве альтернативы другим механизмам наследования, уже не так очевидно. В каких случаях над этим стоило бы задуматься и насколько это сложно осуществить на практике?

Прежде всего стоит оговориться: в качестве аналога иностранных трастов рассматриваются только закрытые паевые инвестиционные фонды (ЗПИФы), паи которых предназначены для квалифицированных инвесторов. В других типах паевых фондов существенно ограничен перечень возможных активов и нет таких удобных для инвесторов механизмов ограничения полномочий управляющей компании фонда, как инвестиционный комитет.

Об использовании ЗПИФов имеет смысл думать, если стоимость активов, которые могут быть переданы в фонд, достаточно велика. Иначе нет резона нести расходы, связанные с созданием и сопровождением деятельности фонда.

Также российские ЗПИФы, как и другие российские финансовые инструменты, целесообразно рассматривать, если хотя бы часть соответствующих активов связана с Россией (недвижимость в стране, доли и акции российских юридических лиц и т. д.) либо если некоторые владельцы инвестиционных паев фонда будут пользоваться своим статусом граждан или налоговых резидентов РФ.

ЗПИФ И АЛЬТЕРНАТИВЫ

Альтернативами ЗПИФу как инструменту владения и передачи по наследству имущества являются:

- **Завещание (в том числе совместное завещание супругов).**

Его наиболее удобно применять к имуществу, в отношении которого не требуется активное управление и которое может быть легко разделено на части / отдельные объекты между наследниками. В более сложных случаях есть смысл рассмотреть и другие механизмы.

- **Наследственный фонд,** создаваемый в соответствии с законодательством РФ.

Такой фонд начинает функционировать только после смерти наследодателя. Недостаток этого механизма — отсутствие практики функционирования (в частности, не урегулированы вопросы налогообложения наследственных фондов). В ЗПИФ же налоговый режим понятен: до момента выплаты из фонда средств владельцам инвестиционных паев (пайщикам) в качестве дохода по паям или при частичном погашении паев налогооблагаемой базы по налогу на прибыль у фонда не возникает, а по остальным налогам действует «обычный» налоговый режим (как у юридического лица на основной системе налогообложения).

- **Иностранный траст / частный фонд или другая иностранная структура.**

Это, пожалуй, основной «конкурент», поскольку в иностранном праве возможна бóльшая гибкость в ряде вопросов, чем в ЗПИФ. Например, деятельность иностранной структуры не обязана быть строго инвестиционной (направленной на получение прибыли), как в случае ЗПИФ, и сред-

ства могут расходоваться на цели, не связанные с получением доходов.

Но с другой стороны, учредитель и бенефициары такой структуры должны утратить контроль над управлением ее активами во избежание риска признания структуры притворной, что приводит к необходимости принятия рисков недобросовестных действий управляющего трастом.

В российском же ЗПИФ может быть создан инвестиционный комитет (ИК) из владельцев инвестиционных паев (пайщиков) или их представителей и определен круг сделок, который управляющая компания ЗПИФ не сможет совершать без предварительного одобрения ИК. Причем рамки отнесения сделок к требующим предварительного одобрения могут быть как узкими (только крупные и/или высокорискованные сделки), так и достаточно широкими (почти все сделки, заключаемые в процессе доверительного управления фондом), что будет обеспечивать пайщикам **полноценный контроль** над управлением фондом. При этом российский ЗПИФ не будет считаться сомнительным решением, в отличие от иностранного траста, в котором полномочия управляющего существенно ограничены необходимостью получения одобрения своих действий от учредителя/бенефициаров траста или протектора, представляющего их интересы.

Кроме того, ЗПИФы выгодно отличаются от иностранных структур тем, что при передаче инвестиционных паев как в порядке наследования, так и по другим сделкам (дарение между близкими родственниками и т. д.) применимые российские налоги и другие издержки будут существенно ниже, чем при передаче по аналогичным сделкам имущества в иностранном праве, где применяемые пошлины могут достигать существенной доли от стоимости передаваемого имущества. Так что использование ЗПИФ совсем не лишено смысла, даже если он будет сформирован не только российскими, но и иностранными активами. И при этом передача паев ЗПИФ как ценной бумаги не будет представлять никаких особых сложностей с точки зрения оформления (что далеко не всегда просто в отношении прав на доли в иностранных структурах или прав на получение доходов от таких структур).

Универсального решения нет, и выбор в каждом конкретном случае индивидуален. Тем не менее можно сказать, что в качестве семейного, а в дальнейшем и наследственного траста ЗПИФ можно считать одним из возможных вариантов совместного владения и получения доходов от имущества, попадающего в любую из следующих групп:

- требующего непрерывного/активного управления (коммерческая недвижимость, бизнес-единицы в виде различных юридических лиц и т. д.);
- представляющего собой наибольшую ценность в виде неделимого целого (коллекции предметов искусства, оружия и т. п.);
- активов, использование которых требует специфических знаний и компетенций (авторские права, патенты и другая интеллектуальная собственность, доли в компаниях-стартапах и венчурных проектах и т. д.).

ТОНКОСТИ СОЗДАНИЯ

Каким же образом может быть создан семейный/наследственный ЗПИФ и как он может функционировать? Укрупненно на практике основные этапы этого процесса выглядят примерно так:

1. Еще до создания ЗПИФ глава семьи (будущий первоначальный пайщик фонда) согласовывает с выбранной им управляющей компанией фонда (УК) **наиболее существенные условия правил доверительного управления фондом:**

- срок, на который создается фонд;
- инвестиционную декларацию (состав и структуру активов) фонда;
- принципы формирования и голосования инвестиционного комитета в фонде и отнесения сделок к требующим предварительного одобрения ИК;
- расходы, которые могут осуществляться за счет средств фонда;
- размеры вознаграждений УК, специализированного депозитария фонда и т. д.

Причем самыми «творческими» и важными из указанных вопросов, пожалуй, являются вопросы, связанные с созданием и функционированием инвестиционного комитета, так как именно от них будет зависеть, насколько безболезненно и непрерывно будет осуществляться управление фондом в случае, когда первоначальный пайщик перестанет в нем непосредственно участвовать (например, если он просто отойдет от участия в оперативном управлении переданными в фонд активами, сосредоточившись на других вопросах).

Стоит отметить, что, поскольку предписанных законодательством ограничений в отношении ИК в ЗПИФах нет, их можно создавать, закрепляя в правилах доверительного управления фондом именно те договоренности, которые требуется реализовать и которые далеко не всегда осуществимы в рамках управления обычными юридическими лицами с учетом многочисленных и разнообразных требований законодательства, регулирующего деятельность АО и ООО.

Например, в ЗПИФ не все пайщики могут входить в состав ИК и иметь в нем право голоса. В ИК могут не допускаться те, кто не соответствует критериям, установленным правилами фонда (например, молодые/неопытные члены семьи). Критериями могут быть достижение определенного возраста, образование или опыт работы, владение паями фонда в течение некоего срока и т. д. При этом можно предоставить таким пайщикам право назначать вместо себя представителей в ИК, соответствующих критериям, либо же отказать им в таком праве.

Также процедура голосования членов ИК может подразумевать как голосование пропорционально количеству паев, принадлежащих соответствующим пайщикам, так и непропорциональное голосование (например, «один пайщик — один голос»), включая право решающего голоса или право вето первоначального пайщика (главы семьи) по наиболее важным вопросам. И все это будет абсолютно законно и корректно, если заранее соответствующим образом описать необходимые процедуры.

Важно отметить, что действующее законодательство допускает выплату вознаграждения членам ИК из средств ЗПИФ, за счет чего становится возможным приглашение для участия в работе инвестиционного комитета профессиональных экспертов в необходимых отраслях (аналог независимых директоров в советах директоров акционерных обществ).

2. После согласования правил доверительного управления фондом и их регистрации **ЗПИФ формируется путем внесения в него активов перво-**

начальным пайщиком. Причем внести в оплату паев фонда при его формировании можно любое имущество, предусмотренное правилами доверительного управления фондом.

3. По завершении формирования ЗПИФ **создается инвестиционный комитет фонда** и начинается процесс управления его активами под контролем созданного ИК.

На начальном этапе пайщик фонда может либо входить в ИК и одобрять сделки, либо назначать в ИК своих представителей, действующих на основании доверенности, которых можно отзывать и заменять при необходимости. Впоследствии ИК может быть сформирован из определенных первоначальным пайщиком представителей, несменяемых в течение оговоренного времени и/или до выполнения условий (в частности, изменения состава пайщиков фонда), а также из постепенно включаемых в состав ИК новых пайщиков фонда по мере того, как они будут соответствовать критериям, установленным правилами фонда (возраст, образование, профессиональный опыт и т. д.), или их представителей.

4. Добавление новых пайщиков в ЗПИФ и получение ими доходов из фонда.

Помимо передачи паев в порядке наследования (по завещанию или по общим нормам действующего законодательства) новые пайщики — члены семьи могут появляться в ЗПИФ в результате передачи им паев первоначальным пайщиком по любым комфортным для них сделкам, в частности путем дарения паев, которое в РФ не облагается налогами, если одариваемый и даритель — близкие родственники.

При этом право на получение дохода по паям новые владельцы получают сразу, а право вхождения в ИК фонда — в соответствии с тем, какие критерии-«фильтры» для этого установлены правилами ЗПИФ.

Это делает дарение паев удобным способом создания официального источника регулярного дохода для членов семьи (неработающие супруги, несовершеннолетние или обучающиеся в вузах дети, пожилые родители и т. д.), которые не имеют других источников дохода или их слишком мало для получения банковских кредитов, видов на жительство и других целей.

Также возможна продажа паев между физическими лицами с длительной рассрочкой оплаты, которую новые пайщики могут осуществлять в том числе и за счет доходов по полученным таким образом паям.

5. Наследование инвестиционных паев.

Инвестиционные паи ЗПИФ передаются наследникам в соответствии с завещанием наследодателя — первоначального пайщика, а при отсутствии завещания — по общим нормам наследования. При этом процесс передачи паев, каким бы образом он ни происходил и сколько бы ни длился, не приводит к нарушению непрерывности управления активами фонда, осуществляемого УК под контролем членов инвестиционного комитета, назначенных до начала процедуры наследования паев.

И даже непрерывность голосования наследуемыми паями на общих собраниях пайщиков фонда в случае необходимости их проведения может быть обеспечена за счет заблаговременной передачи наследодателем паев в доверительное управление «нейтральному» доверительному управляющему — юридической фирме, адвокату и т. п. (что возможно в российском или иностранном праве, причем без опции отчуждения и иного распоряжения паями доверительным управляющим, а только с осуществлением права голоса по ним). После перехода к наследникам прав по договору доверительного управления паями как новых учредителей управления (без прекращения договора) они могут его расторгнуть, получив паи от доверительного управляющего в натуре.

6. Возможные варианты после перехода к наследникам прав на инвестиционные паи ЗПИФ:

- продолжение функционирования фонда с постепенно обновляемым составом ИК (по мере соответствия новых пайщиков критериям-«фильтрам») в течение срока, указанного в правилах фонда, и возможное продление этого срока по решению общего собрания пайщиков;
- принятие общим собранием новых пайщиков решения о досрочном прекращении фонда, если это будет допускаться правилами доверительного управления ЗПИФ; такое решение может быть заблокировано путем установления высокого порога голосов пайщиков, необходимого для принятия решения о досрочном прекращении фонда, на уровне, близком к 100% от общего количества паев ЗПИФ, а также при наличии в фонде «нейтрального» владельца паев (юридической фирмы, адвоката и т. п., выбранных первоначальным пайщиком), который будет владеть небольшим количеством паев, достаточным для того, чтобы без него нельзя было принять указанное решение.

7. Прекращение фонда.

При истечении «планового» срока, установленного правилами доверительного управления ЗПИФ, или досрочном прекращении фонда по решению общего собрания пайщиков между ними распределяются доходы от продажи имущества фонда пропорционально количеству паев, принадлежащих каждому пайщику, а с 01.02.2021 станет также возможна и передача пайщикам имущества ЗПИФ в натуре (при условии, что это будет единогласно одобрено всеми пайщиками и, таким образом, исключен возможный конфликт их интересов).

СКОЛЬКО СТОИТ ЗПИФ

«Цена вопроса» в случае использования ЗПИФ в качестве аналога иностранных трастов конкурентоспособна: такие расходы начинаются от сумм порядка нескольких миллионов рублей в год, что сопоставимо с расходами, связанными с созданием и сопровождением не самых сложных иностранных структур.

Поскольку некоторые собственники активов считают, что взаимодействие с российскими управляющими компаниями несет бóльшие риски, чем с иностранными, то несколько слов хотелось бы сказать и о том, что даже в случае отзыва лицензии у российской УК пайщики не теряют активы фонда, а управление им временно переходит к специализированному депозитарию. Прецедентов же одновременной утраты лицензии УК и спецдепозитарием в одном и том же ЗПИФ пока еще не было, и это представляется крайне маловероятным.

Подводя итог, можно сказать, что при выборе подходящих параметров правил доверительного управления российским ЗПИФ он вполне может быть достойной альтернативой другим формам семейных и наследственных трастов.