Введение

Рыночная экономика, формируемая в последние 15 лет в Российской Федерации, представляет собой совокупность различных рынков. Одним из них является финансовый рынок. Финансовый рынок – это рынок, который опосредует распределение капитала между участниками экономических отношений. С его помощью мобилизуются свободные финансовые ресурсы и перераспределяются между теми субъектами экономических отношений, которые могут наиболее эффективно их использовать в процессе производства.

Одним из сегментов финансового рынка выступает рынок ценных бумаг или фондовый рынок. Фондовый рынок – это рынок, который опосредует отношения собственности на ценные бумаги.

Относительно серьезно рынок ценных бумаг начал работать в России в 1991 году и тогда же началось активное законотворчество в этой области, включая налогообложение операций с ценными бумагами.

В целом, действующее законодательство наиболее полно регулирует такие вопросы, как допуск тех или иных лиц на рынок ценных бумаг, порядок и условия лицензирования профессиональных участников, защиту прав и интересов инвесторов, государственный контроль в данной сфере, а так же налогообложение операций с ценными бумагами физических и юридических лиц как резидентов Российской Федерации так и не резидентов.

Важной вехой в развитии законодательства о ценных бумагах явилось принятие 30 ноября 1994 года части I Гражданского Кодекса Российской Федерации, который был разработан на основе практического опыта правового регулирования рыночных отношений.

Федеральный Закон «О рынке ценных бумаг» и Федеральный Закон «Об акционерных обществах» стали фундаментом развития российского законодательства о ценных бумагах и фондовом рынке.

Рынок ценных бумаг является сферой отношений, бурно развивающейся в последние несколько лет. Это относится к появлению новых финансовых инструментов, новых сегментов инфраструктуры рынка, а также к новым возможностям для инвесторов и эмитентов, предоставляемых фондовым рынком. Налогообложение операций с ценными бумагами является серьезным инструментом, способным регулировать масштабы инвестиций в российскую экономику, является стимулом к развитию фондового рынка, росту его капитализации и ликвидности. В этом заключается актуальность данной работы.

Объектом исследования данной курсовой работы является система налогообложения операций с ценными бумагами в разрезе типов инвесторов и типов ценных бумаг.

Целью данной работы является изучение основ законодательного регулирования налогообложения операций с ценными бумаги в Российской Федерации.

# 1. Понятие и виды ценных бумаг

## Природа и признаки ценных бумаг

Статья 128 Гражданского Кодекса РФ определяет ценные бумаги как объекты гражданских прав. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте. В соответствии со статьей 130 ценные бумаги признаются движимым имуществом.

ГК РФ включает 7 главу о ценных бумагах как объектах гражданских прав. В соответствии с общими принципами построения ГК седьмая глава содержит положения, характеризующие лишь общие для всех видов бумаг положения. Особенности выпуска и обращения отдельных видов ценных бумаг регулируются специальными актами, положения которых конкретизируют и дополняют нормы ГК.

В пункте 1 статьи 142 Гражданского Кодекса содержится классическое определение ценной бумаги: «Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении»[[1]](#footnote-1).

Отсюда следует, что ценная бумага представляет собой, во-первых, документ, удостоверяющий определенное имущественное право (в том числе право требования уплаты определенной денежной суммы или право на получение процентов или дивидендов, передачи определенного имущества); во-вторых, этот документ имеет строгую форму и обязательные реквизиты, отсутствие хотя бы одного из которых (либо неправильное его указание) делает бумагу ничтожной (п. 2 ст. 144 ГК); в третьих, этот документ неразрывно связан с воплощенным в нем правом, ибо реализовать это право или передать его другому лицу можно только путем соответствующего использования этого документа.

Ценными бумагами в юридическом смысле являются ценные документы, которые ценны не сами по себе, а как вещи, предоставляющие их владельцу определенные гражданские права.

Любую ценную бумагу как специфический инструмент правового регулирования можно рассматривать в двух аспектах. Во-первых, как инструмент оформления каких-либо отношений, например, обязательственных, участия в капитале предприятия. Виды этих прав могут быть самыми различными.

Таким образом, всегда можно говорить о правах, удостоверенных ценной бумагой, или о правах «из» ценной бумаги.

Кроме этого ценная бумага является имуществом, объектом вещных прав и может быть объектом различных договоров. Таким образом, всегда можно говорить о правах «на» ценную бумагу, понимая под этим термином право собственности или иное вещное право.

Любая ценная бумага характеризуется тесной и неразрывной связью между правами «на» ценную бумагу и правами «из» этой бумаги. Это, в частности, проявляется в классическом определении ценной бумаги, устанавливающем возможность осуществления «права из ценной бумаги» только в случае предъявления подлинника документа – ценной бумаги.

В настоящее время в связи с развитием бездокументарных ценных бумаг можно говорить о некоторой модификации этого определения.

Однако та связь, которая устанавливает возможность осуществления прав из ценной бумаги в зависимости от обладания правами на ценную бумагу, должна существовать при любой форме выпуска ценной бумаги. Это является одной из характеристик ценных бумаг, позволяющей отличить этот инструмент от имущественных прав, возникающих из договоров.

Таким образом, любая ценная бумага удостоверяет имущественное право, но не любое имущественное право удостоверяется ценной бумагой.

Права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать:

1) предъявителю ценной бумаги (ценная бумага на предъявителя);

2) названному в ценной бумаге лицу (именная ценная бумага);

3) названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (ордерная ценная бумага).

Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу.

Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии). В соответствии со статьей 390 ГК РФ лицо, передающее право по ценной бумаге, несет ответственность за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение.

Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи – индоссамента. Индоссант несет ответственность не только за существование права, но и за его осуществление.

Лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. В случае удовлетворения требования законного владельца ценной бумаги об исполнении удостоверенного ею обязательства одним или несколькими лицами из числа обязавшихся до него по ценной бумаге они приобретают право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге.

Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» определяет акцию как эмиссионную ценную бумагу, закрепляющую права акционера на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации.

Согласно ст. 2 Закона, под эмиссионной ценной бумагой понимается «любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками:

– закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных Законом формы и порядка;

– размещается выпусками;

– имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска, вне зависимости от времени приобретения ценных бумаг».

От ценных бумаг необходимо отличать также так называемые легитимационные знаки. Почтовые марки, проездные билеты, театральные билеты, иные легитимационные знаки к ценным бумагам не относятся.

Формальным признаком, характеризующим ценную бумагу, является то, что ценная бумага должна быть названа в качестве таковой либо Гражданским кодексом, либо, как предусмотрено ст. 143 ГК РФ, отнесена законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке к числу ценных бумаг. Такое отнесение является формальным признаком ценной бумаги.

Еще одним признаком ценных бумаг можно считать установленный законом способ фиксации прав собственности по ценным бумагам.

Статья 149 ГК РФ устанавливает, что фиксация прав может производиться в бездокументарной форме. К такой форме фиксации прав применяются правила, установленные для ценных бумаг, если иное не вытекает из особенностей фиксации. Лицо, осуществившее фиксацию права в бездокументарной форме, обязано по требованию обладателя права выдать ему документ, свидетельствующий о закрепленном праве.

## Классификация ценных бумаг

На фондовом рынке товарами являются финансовые активы – ценные бумаги, покупателями выступают инвесторы, а продавцами – эмитенты ценных бумаг или заемщики. Ценные бумаги бывают долевыми и долговыми, эмиссионными и неэмиссионными, документарными и бездокументарными.

Существуют производные ценные бумаги, называемые деривативами.

Ценные бумаги подразделяются на отдельные виды по отдельным классификационным основаниям. Наиболее важным их делением является то, которое основано на способе обозначения управомоченного лица и в соответствии с которым различаются предъявительские, именные и ордерные ценные бумаги.

ГК содержит в ст. 143 примерный перечень наиболее известных в рыночном обороте видов ценных бумаг, допуская их возникновение и в иных случаях, прямо предусмотренных законом. Далеко не каждый вид ценной бумаги может одновременно существовать в виде как предъявительских, так и именных или ордерных бумаг. Действующее пока законодательство разрешает выпуск векселей в виде как ордерных, так именных ценных бумаг, а акций – только именных, но не предъявительских.

Предъявительской является такая ценная бумага, в которой не указывается конкретное лицо, которому следует произвести исполнение. Лицом, управомоченным на осуществление выраженного в такой ценной бумаге права, является любой держатель ценной бумаги, который лишь должен ее предъявить. Указанный вид ценных бумаг обладает повышенной оборотоспособностью, так как для передачи другому лицу прав, удостоверяемых ценной бумагой, достаточно простого ее вручения этому лицу и не требуется выполнения каких-либо формальностей. Примерами такого рода ценных бумаг являются векселя, банковские сберегательные книжки на предъявителя, приватизационные чеки (ваучеры).

Облигация – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может также предусматривать право ее владельца на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. Доходом по облигации являются процент и / или дисконт.

Именной ценной бумагой признается документ, выписанный на имя конкретного лица, который только и может осуществить выраженное в нем право. Такие ценные бумаги обычно могут переходить к другим лицам, но это связано с выполнением целого ряда формальностей и специально усложненных процедур, что делает этот вид ценных бумаг малооборотоспособным. В качестве именной ценной бумаги могут фигурировать акции, чеки, сберегательные сертификаты.

Акция – долевая ценная бумага. Акция – это ценная бумага, закрепляющая права владельца на определенную доля собственности предприятия. Акция также подтверждает право акционера участвовать в управлении обществом (за исключением привилегированных акций), в распределении прибыли общества, в получении доли имущества общества пропорционально его вкладу в установленный капитал в случае ликвидации акционерного общества. Различают акции простые и привилегированные, распространяемые по открытой либо закрытой подписке. Совокупность обыкновенных и привилегированных акций называется акционерным капиталом. Предприятие, выпустившее ценные бумаги, называется эмитентом.

Собственник обыкновенной акции получает право управления (голосования на общих собраниях, участия в надзорных и управляющих органах) предприятием. Владельцы привилегированных акций не получают доступа к управлению предприятием, но они имеют преимущественное право при распределении прибыли в виде дивидендов и в случае банкротства или ликвидации предприятия. Выкупленные, или казначейские, акции – это акции выкупленные самим эмитентом. Выкупленные акции не участвуют в голосовании, по ним не начисляются и не выплачиваются дивиденды.

Опцион эмитента – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая право ее владельца на покупку в предусмотренный в ней срок и / или при наступлении указанных в ней обстоятельств определенного количества акций эмитента такого опциона по цене, определенной в опционе эмитента. Опцион эмитента является именной ценной бумагой.

Ордерная ценная бумага так же, как и именная, выписывается на определенное лицо, которое, однако, может осуществить соответствующее право не только самостоятельно, но и назначить своим распоряжением (ордером, приказом) другое управомоченное лицо. Это осуществляется путем совершения на этой ценной бумаге передаточной надписи, именуемой индоссаментом, который может быть бланковым или ордерным. Ордерные ценные бумаги, как правило, отличаются повышенной надежностью. Индоссат, то есть лицо, сделавшее передаточную надпись, несет ответственность не только за действительность права, но и за его осуществление. Типичным примером ордерной ценной бумаги может служить переводной вексель – тратта.

Вексель удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в нем плательщика выплатить векселедержателю по наступлении предусмотренного срока обусловленную сумму. Вексель является строго формальным документом, содержащим исчерпывающий перечень реквизитов: наименование «вексель»; простое и ничем не обусловленное предложение (обязательство) оплатить определенную сумму; наименование плательщика; срок платежа; место платежа; наименование лица, которому или приказу которого платеж должен быть совершен; дата и место составления векселя; подпись векселедателя. Широко используется переводной вексель – тратта, по которому плательщиком выступает не векселедатель, а третье лицо.

Таким образом, именные ценные бумаги обладают осложненной оборотоспособностью, что отличает их от предъявительских ценных бумаг, оборотоспособность которых повышена по сравнению с ними и с ордерными бумагами.

Наконец, в ордерной ценной бумаге назван субъект удостоверенного в ней имущественного права (что сближает ее с именной бумагой), однако он не только сам может осуществить это право, но и назначить своим распоряжением (приказом «ордером») другое управомоченное лицо. Иначе говоря, такая ценная бумага, по сути, заранее рассчитана на возможность ее передачи (отчуждения) иному владельцу, то есть на необходимую оборотоспособность. Вместе с тем, как уже говорилось, все лица, указанные в такой ценной бумаге, будут отвечать перед ее законным владельцем солидарно (п. 1 ст. 147 ГК), что повышает его уверенность в реальном исполнении обязательства, выраженного ордерной ценной бумагой.

В п. 3 ст. 146 ГК специально названы возможные виды передаточных надписей по ордерным ценным бумагам – индоссаментов. Такие надписи могут переносить удостоверенные бумагой права на конкретное лицо – индоссата, либо быть бланковыми («чистыми»), без указания лица, которому должно быть произведено исполнение, что сближает такой документ с предъявительской ценной бумагой, либо ордерными, то есть указывать лицо, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение. Особый характер имеет препоручительный индоссамент (абзац третий п. 3 ст. 146 ГК), который не переносит на индоссанта никаких имущественных прав, а содержит лишь поручение ему осуществить права, удостоверенные такой ценной бумагой. В этом случае индоссат становится представителем индоссанта и на их отношения распространяются общие нормы ГК о представительстве (ст. 182 ГК).

Наряду с рассмотренным делением ценных бумаг возможна их классификация и по иным основаниям. В зависимости от того, кто является эмитентом ценной бумаги различаются государственные ценные бумаги и ценные бумаги частных лиц. Закон «О рынке ценных бумаг» регулирует отношения, возникающие при эмиссии и обращении эмиссионных ценных бумаг независимо от типа эмитента. К ним относятся акция и облигация. Значит, этот закон в развитие ГК РФ позволяет подразделить ценные бумаги на эмиссионные (акции и облигации) и другие бумаги. Если исходить из содержания термина «эмиссия», используемого в законе о рынке ценных бумаг, то следует считать его аналогичным публичному размещению. К публичному размещению допускаются государственные ценные бумаги, облигации, включая облигации, выпускаемые органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, именные акции акционерных обществ и банков, опционы на ценные бумаги, варранты на ценные бумаги, жилищные сертификаты. Таким образом, круг эмиссионных ценных бумаг довольно широк.

Кроме эмиссионных бумаг, есть ценные бумаги, которые подлежат не публичному размещению, а выдаются обязанным лицом в каждом конкретном случае, например, вексель. Вексельное право в РФ регулируется Законом «О переводном и простом векселе».

В ГК РФ упомянуты и в определенной мере регламентированы ценные бумаги, которые являются товарораспорядительными документами (коносамент, складское или залоговое свидетельство).

В Федеральном законе «Об ипотечных ценных бумагах» от 11 ноября 2003 года №152-ФЗ даны определения ипотечным ценным бумагам. Ипотечные ценные бумаги – облигации с ипотечным покрытием и ипотечные сертификаты участия. Облигация с ипотечным покрытием – облигация, исполнение обязательств по которой обеспечивается полностью или в части залогом ипотечного покрытия. Ипотечный сертификат участия – именная ценная бумага, удостоверяющая долю ее владельца в праве общей собственности на ипотечное покрытие, право требовать от выдавшего ее лица надлежащего доверительного управления ипотечным покрытием, право на получение денежных средств, полученных во исполнение обязательств, требования по которым составляют ипотечное покрытие.

По категории ценных бумаг можно выделить государственные, муниципальные, корпоративные ценные бумаги и ценные бумаги инвестиционных фондов. Государственные ценные бумаги – это ценные бумаги, выпущенные от имени Российской Федерации. Бумаги, эмитентами которых выступают субъекты Российской Федерации, считаются государственными бумагами субъектов Российской Федерации. Муниципальными ценными бумагами являются бумаги, выпущенные от имени муниципальных образований. Рынок корпоративных ценных бумаг представлен бумагами акционерных обществ и других юридических лиц. Рынок ценных бумаг инвестиционных фондов представлен акциями акционерных инвестиционных фондов и паями паевых инвестиционных фондов. Государственные ценные бумаги решают две основные задачи: финансирование дефицита государственного бюджета и регулирование процентной ставки в экономике. Муниципальные ценные бумаги аккумулируют средства для решения финансовых проблем на муниципальном уровне. Рынок корпоративных ценных бумаг аккумулирует финансовые ресурсы для осуществления инвестиционных проектов промышленности и пополнения оборотного капитала. Рынок паевых ценных бумаг аккумулирует средства вкладчиков для управления ими профессионалами фондового рынка.

**2. Налогообложение операций с ценными бумагами**

**2.1 Налог на прибыль при операциях с ценными бумагами**

Порядок расчета налоговой базы при операциях с ценными бумагами.

Согласно п. 10 ст. 280 НК РФ, налоговая база по доходам от реализации ценных бумаг рассчитывается налогоплательщиком отдельно от основной налоговой базы. При этом все ценные бумаги делятся на две категории: обращающиеся и не обращающиеся на организованном рынке.

Статья 280 НК РФ ограничивает возможность принятия для целей налогообложения убытков от операций с ценными бумагами. В течение налогового периода убытки от таких операций принимаются только в пределах доходов от ценных бумаг этой же категории. В связи с этим налогоплательщик обязан вести налоговый учет доходов и прямых расходов по операциям с ценными бумагами каждой категории.

К доходам от операций с ценными бумагами по п. 2 ст. 280 НК РФ отнесены:

1) цена их реализации или иного выбытия (в том числе погашения);

2) проценты, которые выплачиваются при реализации (ином выбытии) некоторых долговых ценных бумаг, независимо от того, кто их платит – покупатель по сделке или эмитент этой ценной бумаги.

В п. 2 ст. 280 НК РФ приведен и Перечень прямых расходов, которые вычитаются из доходов по соответствующей категории ценных бумаг:

1) цена приобретения ценной бумаги;

2) другие прямые расходы по приобретению (вознаграждения брокерам, биржам, регистраторам, депозитариям и т.п.);

3) накопленные проценты (купоны), уплаченные при покупке ценной бумаги, если ранее они еще не были вычтены из налоговой базы;

4) расходы по реализации ценных бумаг (вознаграждения брокерам, биржам и т.п.).

При ведении налогового учета операций с ценными бумагами необходимо учитывать следующие особенности.

Во-первых, тот факт, что при расчете налоговой базы по категориям ценных бумаг из доходов вычитаются только прямые расходы по этим операциям, не лишает налогоплательщика права при составлении декларации включить в состав расходов другие свои затраты (в том числе общехозяйственные).

Законодатели в ст. 280 НК РФ ограничили возможность списания убытков от операций с ценными бумагами. Для выполнения этой нормы и требуется раздельный учет доходов и расходов по категориям ценных бумаг. Но если налогоплательщиком получена прибыль от операций с ценными бумагами, она включается в «общий котел» наряду с доходами и расходами от других видов деятельности. Даже если вся прибыль получена от операций с ценными бумагами, из нее могут быть вычтены косвенные расходы организации, предусмотренные гл. 25 НК РФ.

Во-вторых, при реализации ценных бумаг в налоговом учете должна быть определена их стоимость. Согласно ст. 329 НК РФ, она может определяться методом стоимости единицы, ЛИФО или ФИФО. Применить метод стоимости единицы, как правило, невозможно к эмиссионным ценным бумагам (акции, облигации, опционы), а также к инвестиционным паям паевых фондов. В таких случаях необходимо использовать метод ЛИФО или ФИФО.

Согласно Федеральному закону от 22 апреля 1996 г. №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», эмиссионные ценные бумаги размещаются выпусками, внутри которых все ценные бумаги одинаковы – предоставляют один и тот же набор прав, имеют один номинал, и т.п.

Как правило, использовать в отношении таких ценных бумаг метод стоимости единицы технически невозможно. Инвестиционные паи паевых фондов формально не являются эмиссионными ценными бумагами, но по условиям обращения аналогичны последним (см. ст. 14 Федерального закона от 29 ноября 2001 г. №156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»).

В-третьих, доходы от реализации ценных бумаг в налоговом учете являются частью выручки предприятия, даже если эти операции носят разовый характер и не являются обычной деятельностью. Согласно ст. 249 НК РФ, к доходам от реализации при расчете налога на прибыль относятся все поступления за реализованные товары, а ценные бумаги – это тоже вид товаров в соответствии п. 3 ст. 38 НК РФ.

В бухгалтерском учете, как известно, организация имеет право сама квалифицировать свои доходы: относить их к выручке от обычной деятельности либо к прочим доходам в зависимости от роли этих операций в работе предприятия. Выручку от продажи ценных бумаг в бухучете часто относят именно к прочим доходам.

В налоговом учете в настоящее время такой свободы выбора нет, и доходы от реализации ценных бумаг всегда включаются в выручку. При этом от суммы выручки рассчитываются нормативы для отдельных расходов на рекламу (ст. 264 НК РФ), а также норматив для создания резерва по сомнительным долгам (ст. 266 НК РФ).

В-четвертых, по ряду ценных бумаг может возникнуть проблема, к какой категории их отнести: обращающихся или не обращающихся на организованном рынке.

Ценная бумага считается обращающейся на организованном рынке только при одновременном выполнении трех условий, изложенных в п. 3 ст. 280 НК РФ. То есть она должна быть допущена к торгам хотя бы одним организатором торговли, имеющим на это право в соответствии с национальным законодательством. Кроме того, по этой ценной бумаге должна регулярно рассчитываться рыночная котировка в соответствии с законодательством РФ или иной страны. Под рыночной котировкой для целей налогообложения понимается средневзвешенная цена торгового дня, а если таковая не рассчитывается, то среднее арифметическое между минимальной и максимальной ценами текущего дня.

Информация о рыночной котировке ценной бумаги должна быть общедоступна (через СМИ или непосредственно у организатора торговли).

Вопросы допуска ценных бумаг к обращению на организованных рынках регулируются Положением о требованиях, предъявляемых к организаторам торговли на рынке ценных бумаг (утв. Постановлением Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 4 января 2002 г. №1-пс).

Согласно п. 5.2 названного Положения, ценные бумаги, которые служат предметом сделок на организованном рынке, делятся на два вида: те, которые включены в котировальные листы «А» или «Б» (для чего они должны пройти специальную процедуру отбора – листинг) и прочие ценные бумаги. При этом в отношении прочих ценных бумаг в п. 5.2 Положения указано, что они не считаются допущенным к обращению, но «могут быть объектом совершаемых через организатора торговли сделок».

В соответствии со ст. 11 НК РФ термины, употребленные в налоговом законодательстве, которым не дано определение, должны пониматься так, как это принято в той отрасли права, откуда этот термин заимствован. В ст. 280 НК РФ нет определения понятия ценных бумаг, допущенных к обращению на организованном рынке. Поэтому необходимо использовать то, которое дается в Постановлении ФКЦБ России от 4 января 2002 г. №1-пс.

В результате мы приходим к выводу, что допущенными к обращению на организованном рынке следует считать только те ценные бумаги, которые прошли листинг и включены в котировальные листы организаторов торговли.

Особенности определения налоговой базы у профессиональных участников фондового рынка

Существует специфика определения налоговой базы по операциям с ценными бумагами для отдельных организаций, занимающихся профессиональной деятельностью на рынке ценных бумаг.

Согласно Федеральному закону «О рынке ценных бумаг», есть семь видов профессиональной деятельности на фондовом рынке и соответственно семь видов профессиональных участников этого рынка. Три из них – это организации, которые непосредственно заключают сделки на рынке: брокеры, дилеры и доверительные управляющие. Остальные четыре вида организаций относятся к инфраструктуре рынка. Это организаторы торговли (биржи), регистраторы и депозитарии (ведут учет прав собственности) и клиринговые организации (организуют взаиморасчеты).

Сразу необходимо отметить, что инвестиционные фонды (как акционерные, так и паевые) не являются профессиональными участниками рынка, хотя зачастую все свои деньги вкладывают в ценные бумаги.

Согласно п. 11 ст. 280 НК РФ, организации, осуществляющие дилерскую деятельность, не ведут отдельный учет налоговой базы по категориям ценных бумаг. Все прибыли и убытки от этих операций дилеры включают в «общий котел». «Осуществление дилерской деятельности» с точки зрения ст. 4 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» – это заключение сделок с ценными бумагами на основе публичного объявления цен и других условий сделок.

На практике, как правило, сделки по публично объявленным твердым ценам заключаются на биржах. Доказать факт осуществления дилерской деятельности на внебиржевом рынке теоретически можно, но это очень сложно. Как сказано в ст. 300 НК РФ, организация считается осуществляющей дилерскую деятельность, если она просто имеет соответствующую лицензию, выданную ФКЦБ России.

Все остальные профессиональные участники рынка ценных бумаг обязаны вести раздельный учет операций с ценными бумагами по двум категориям. При этом, согласно абз. 3 п. 8 ст. 280 НК РФ, в учетной политике они должны выбрать категорию ценных бумаг, «по операциям с которыми при формировании налоговой базы в доходы и расходы включаются иные виды доходов и расходов, определенные настоящей главой».

Эта норма означает, что при расчете налоговой базы по категории ценных бумаг обычные организации (не профессиональные участники фондового рынка) из доходов от соответствующих операций вычитают прямые расходы, связанные с ними. Доходы и расходы по другим видам деятельности при расчете налоговой базы по ценным бумагам не участвуют.

Профессиональные участники фондового рынка, не являющиеся дилерами, вправе по одной из категорий ценных бумаг включить в расчет налоговой базы не только доходы и расходы по соответствующим операциям с ценными бумагами, но и доходы и расходы по другим своим видам деятельности, не связанным с ценными бумагами.

Правильный выбор в учетной политике категории ценных бумаг, в базу по которой профессиональный участник будет включать свои прочие доходы и расходы (в том числе от оказания услуг), является вопросом налогового планирования.

Помимо особенностей определения налоговой базы по операциям с ценными бумагами профессиональные участники рынка ценных бумаг имеют особенности и по составу затрат. Согласно ст. 299 НК РФ, профессиональные участники рынка ценных бумаг имеют право уменьшать налоговую базу на целый ряд специфических затрат, связанных с их деятельностью.

К ним относятся, в частности, расходы на содержание торговых мест на биржах, на раскрытие информации о своей деятельности, взносы организаторам торговли и иным организациям (в том числе некоммерческим), «имеющим соответствующую лицензию».

Последняя норма часто вызывает споры, поскольку допускает расширительное толкование, вступающее в противоречие с другими статьями гл. 25 НК РФ. Например, руководствуясь пп. 1 ст. 299 НК РФ, налогоплательщик может отнести на затраты не только членские взносы бирж, но также взносы в саморегулируемые организации (СРО) участников фондового рынка, поскольку они тоже имеют «соответствующие лицензии».

Между тем п. 40 ст. 270 НК РФ запрещает уменьшать налогооблагаемую прибыль на взносы в некоммерческие организации, если только уплата этих взносов не является условием ведения деятельности налогоплательщика (пп. 29 ст. 264 НК РФ).

Правда, профучастник в ответ может ссылаться на п. 14 ст. 274 НК РФ, согласно которому особенности расчета налоговой базы у этого типа организаций устанавливаются ст. ст. 298 и 299 НК РФ. Этими статьями могут вводиться специальные нормы по составу затрат у профучастников, которые отличаются от общеустановленных.

В числе особенностей состава затрат у профучастников необходимо отметить и право дилеров списывать на затраты суммы резервов под обесценение вложения в ценные бумаги (ст. 300 НК РФ).

Такой резерв дилер имеет право создавать каждый квартал под вложения в эмиссионные ценные бумаги, обращающиеся на организованных рынках. Резерв создается, если рыночные цены на такие ценные бумаги на отчетную дату оказались ниже стоимости их приобретения с учетом накладных расходов. Резерв создается под каждый выпуск эмиссионных ценных бумаг, цены на которые упали. При дальнейшем росте цен резерв корректируется в сторону уменьшения с отнесением этих сумм на доходы.

Следует иметь в виду, что право относить на затраты резерв под обесценение ценных бумаг имеют только дилеры. Для других профессиональных участников рынка ценных бумаг эти суммы не уменьшают налоговую базу.

Налоговая база по операциям с государственными ценными бумагами.

Согласно ст. 284 НК РФ, проценты по государственным и муниципальным ценным бумагам, выпущенным после 20 января 1997 г., облагаются налогом по ставке 15 процентов. Проценты по государственным и муниципальным ценным бумагам, выпущенным до этой даты, а также по валютным облигациям Минфина России 1999 г. выпуска (которые были выпущены в обмен на замороженные ОВВЗ третьей серии), не облагаются налогом на прибыль.

Проценты по государственным и муниципальным ценным бумагам (в том числе НКД полученные) выделяются в отдельную налоговую базу и не смешиваются с базой по операциям с ценными бумагами (абз. 3 ст. 281 НК РФ).

При этом доходы по государственным и муниципальным ценным бумагам могут выплачиваться как в виде процентов, начисленных на номинал, так и в виде дисконта. Примечательно, что ст. 281 НК РФ дает собственное определение тому, как считается дисконт по государственным и муниципальным ценным бумагам для целей налогообложения.

Согласно ст. 281 НК РФ по ценным бумагам, по которым не установлена процентная ставка, процентом является «доход в виде разницы между номинальной стоимостью ценной бумаги и стоимостью ее на дату первичного размещения». Под стоимостью на дату первичного размещения является средневзвешенная цена на эту дату (даже если налогоплательщик реально покупал ценную бумагу по цене ниже или выше средневзвешенной).

При этом, если дисконтная государственная или муниципальная ценная бумага была куплена или продана на вторичном рынке, доход по ней должен считаться как доходность к погашению этой ценной бумаги, начисленная на цену приобретения.

Пример 2. ГКО были размещены на первичном аукционе сроком на один год с доходностью к погашению 20 процентов. Значит, тот, кто купит ГКО на этом аукционе по средневзвешенной цене и продержит их до погашения, получит доходность 20 процентов.

Предположим, инвестор не дождался погашения и спустя месяц продал эти ГКО с доходностью 25 процентов. Из полученной прибыли часть, соответствующая доходности 20 процентов, облагается по ставке 15 процентов, а другая часть (превышающая доходность 20%), облагается на общих основаниях как обычный доход от реализации ценной бумаги, обращающейся на организованном рынке.

Из абз. 3 ст. 281 НК РФ следует, что, если налогоплательщик получит доходность при продаже ГКО меньше чем 20 процентов (скажем, 10%), он все равно обязан будет заплатить доход с суммы, которую он получил бы, если бы доходность составила 20 процентов.

Фактически методика налогообложения доходов по государственным ценным бумагам, приведенная в ст. 281 НК РФ, ведет к отрыву объекта налогообложения от экономического смысла этого дохода, что противоречит ст. ст. 3 и 41 НК РФ.

Кроме того, сам эмитент ГКО (Минфин России) в качестве процентного дохода по этим облигациям установил, что им является разница цены продажи (погашения) и цены приобретения облигации, какой бы она ни была (больше или меньше доходности к погашению). Согласно п. 5 Условий эмиссии и обращения государственных краткосрочных бескупонных облигаций (утв. Приказом Минфина России от 24 ноября 2000 г. №103н), «доходом по государственным краткосрочным облигациям считается дисконт, полученный в виде разницы между ценой размещения (покупки) и ценой погашения (продажи)».

Спорные вопросы по переносу убытков от операций с ценными бумагами на будущее.

Если налоговая база по одной из категорий ценных бумаг по итогам года отрицательная, есть ли 30-процентное ограничение при последующем переносе этих убытков на будущее? Иными словами, если в текущем году получен убыток от реализации векселей в размере 1000000 руб., а в следующем прибыль от таких же операций в размере 1000000 руб., то убыток прошлого года принимается полностью или в размере не более 300000 руб. (30% от налоговой базы по соответствующей категории ценных бумаг)?

Абзац 1 п. 10 ст. 280 НК РФ говорит о том, что убытки прошлых лет от операций с ценными бумагами переносятся на будущее «в порядке и на условиях, которые установлены ст. 283 настоящего Кодекса». В п. 2 ст. 283 НК РФ сказано, что «совокупная сумма переносимого убытка ни в каком отчетном (налоговом) периоде не может превышать 30 процентов налоговой базы, исчисленной в соответствии со ст. 274 настоящего Кодекса».

Согласно п. 1 той же ст. 283 НК РФ, налоговая база текущего периода считается «с учетом особенностей, предусмотренных настоящей статьей, ст. 275.1, ст. ст. 280 и 304 настоящего Кодекса». Данные статьи регулируют особенности налогообложения обслуживающих хозяйств, ценных бумаг и финансовых инструментов срочных сделок.

Таким образом, ст. 283 НК РФ имеет недостаточно четкие формулировки, допускающие двоякое толкование. Либо норматив 30 процентов применяется только ко всей налоговой базе целиком, либо и ко всей налоговой базе целиком и еще к каждой из трех перечисленных налоговых баз в отдельности.

Определение рыночной цены ценной бумаги

Согласно п. 5 ст. 280 НК РФ, «рыночной ценой ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, для целей налогообложения признается фактическая цена реализации или иного выбытия ценных бумаг, если эта цена находится в интервале между минимальной и максимальной ценами сделок (интервал цен) с указанной ценной бумагой, зарегистрированной организатором торговли на рынке ценных бумаг на дату совершения соответствующей сделки».

Таким образом, по ценным бумагам, обращающимся на организованном рынке, рыночной признается любая цена, если она находится в интервале между минимальной и максимальной ценой сделок на организованном рынке «на дату совершения соответствующей сделки».

Если ценная бумага обращается сразу на нескольких биржах (что не редкость), налогоплательщик вправе выбрать организатора торговли, чей интервал он будет использовать.

Бывает также, что по некоторым неликвидным ценным бумагам сделки заключаются не каждый день, и даже не каждый день подаются заявки на их покупку или продажу. В этом случае рыночный интервал цен определяется на последнюю дату, когда были сделки с этой ценной бумагой за истекшие 12 месяцев. Если сделок нет уже больше года, ценная бумага считается не обращающейся на организованном рынке.

Согласно тому же п. 5 ст. 280 НК РФ, «в случае реализации ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, по цене ниже минимальной цены сделок на организованном рынке ценных бумаг при определении финансового результата принимается минимальная цена сделки на организованном рынке ценных бумаг».

Таким образом, при реализации ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке по цене ниже рыночной, налоговая база по сделке доначисляется до уровня рыночных цен. При этом, как видно из текста п. 5 ст. 280 НК РФ, не имеет значения, где реализована такая ценная бумага – на организованном или ином рынке. Если сделка с акциями заключена на внебиржевом рынке, но они также обращаются и где-то на бирже. налогообложение такой сделки производится по правилам для ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке.

Для ценных бумаг, не обращающихся на организованном рынке, рыночная цена определяется по правилам, установленным п. 6 ст. 280 НК РФ. Желая определить рыночную цену некотируемой ценной бумаги, налогоплательщик должен сначала попытаться найти «аналогичную» ценную бумагу, обращающуюся на организованном рынке, и взять за основу расчета ее рыночную цену.

Если «аналогичная» ценная бумага существует, то все цены в интервале между ее минимальной или максимальной ценами на организованном рынке (либо в интервале плюс-минус 20% от ее средневзвешенной цены на организованном рынке) «принимаются для целей налогообложения» (п. 6 ст. 280 НК РФ).

Вопрос о том, насколько две разных ценных бумаги могут считаться аналогичными (скажем, вексель банка и облигация того же банка, которая котируется на бирже), решается налогоплательщиком самостоятельно. Сама ст. 280 НК РФ не содержит каких-либо указаний на этот счет. Однако это не означает, что налогоплательщик не должен быть готов предъявить (налоговому органу или суду) убедительные экономические доказательства «аналогии» между ценными бумагами.

Если найти «аналогичную» ценную бумагу не представляется возможным, п. 6 ст. 280 НК РФ требует от налогоплательщика найти так называемую расчетную цену ценной бумаги на дату заключения сделки. Все цены в интервале плюс-минус 20 процентов от «расчетной цены» будут также приниматься для целей налогообложения.

В п. 6.3.1 Методических рекомендаций по применению главы 25 НК РФ (утв. Приказом МНС России от 20 декабря 2002 г. N БГ-3–02/729) для определения расчетной цены акций предлагается использовать показатель чистых активов эмитента на одну акцию.

Имеются также решения судов о том, что показатель чистых активов на одну акцию является приоритетным для определения рыночной цены некотируемых акций (см. Постановление ФАС Восточносибирского округа от 29 июля 2003 г. N А33–16082/02-СЗн-Ф02–2250/03-С1).

Этот метод оценки наиболее простой, но не единственный. Есть и более сложный метод – на основе прогноза будущих доходов предприятия-эмитента. Однако квалифицированно применить эту методику налогоплательщик вряд ли сможет без привлечения специалиста-оценщика.

Для долговых ценных бумаг в п. 6.3.1 упомянутых Методических рекомендаций предлагается использовать механизм оценки на основе расчета наращенных (накопленных) сумм процентных выплат (доходов) к получению.

Под рыночной ставкой ссудного процента налогоплательщики могут понимать ставку рефинансирования ЦБ РФ.

Фактически эта формула означает, что расчетной ценой является цена покупки долговой ценной бумаги (векселя) плюс часть дисконта (процента), начисленная за время нахождения ценной бумаги на балансе.

Например, если вексель номиналом 1000000 руб. был куплен за 800000 руб. за два месяца до погашения, то через месяц его расчетная цена будет 900000 руб. (цена покупки плюс половина от дисконта).

Безусловно, такой метод определения расчетной цены не единственный. Налогоплательщик может использовать и более сложный метод, который основан на прогнозе будущих доходов по ценной бумаге и их последующем приведении к ценам сегодняшнего дня. Такой метод называется дисконтированием и, как правило, требует привлечения специалиста-оценщика.

Возможность применения этого метода прямо указана и в последнем абзаце п. 6 ст. 280 НК РФ, где говорится, что при определении расчетной цены может быть использована «рыночная величина ставки ссудного процента на соответствующий срок в соответствующей валюте».

Метод на основе дисконтирования включает в себя два этапа:

1) составляется прогноз получения денежных платежей по ценной бумаге вплоть до даты ее погашения. Например, по векселю платеж делается один раз в конце срока обращения и представляет собой номинал (вексельную сумму) плюс проценты, если они предусмотрены в реквизитах векселя;

2) по специальной математической формуле определяется, сколько денег необходимо поместить сегодня в банк под рыночный процент, чтобы обеспечить тот же график платежей, что и по ценной бумаге. Сумма этого депозита и будет расчетной рыночной ценой ценной бумаги.

Согласно п. 6 ст. 280 НК РФ, рыночной ценой для целей налогообложения считается любая цена в интервале плюс-минус 20 процентов от «расчетной цены». В свою очередь «расчетной ценой» может быть как верхнее значение цены, определенное путем дисконтирования на основе среднего ссудного процента, так и любая цена ниже этого значения. «Расчетная цена» может оказаться ниже в случаях, когда, по мнению профессионального оценщика или иного лица, определяющего такую цену, при покупке данной ценной бумаги присутствуют риски, которые должны быть оплачены дополнительно.

Дата определения рыночной цены ценных бумаг

В пп. 5 и 6 ст. 280 НК РФ, где дается определение рыночным ценам на ценные бумаги, говорится, что рыночная цена рассчитывается «на дату совершения сделки».

При этом в абз. 2 п. 4 ст. 280 НК РФ после термина «дата совершения сделки» в скобках в порядке уточнения употреблен термин «дата передачи ценной бумаги». Законодатель, поставив после понятия «дата совершения сделки» в скобках термин «дата передачи ценной бумаги», фактически приравнял их друг к другу. Правда, п. 4 ст. 280 НК РФ касается не расчета рыночных цен на ценные бумаги, а посвящен более узкому вопросу – порядку определения НКД при сделках с долговыми ценными бумагами.

Согласно п. 6 ст. 274 НК РФ, рыночные цены для целей гл. 25 НК РФ определяются «на момент реализации или совершения внереализационных операций». Эта норма подтверждает, что в гл. 25 НК РФ законодатель под датой совершения сделки купли-продажи понимал именно дату передачи товара.

Эта норма создает, безусловно, дополнительные сложности для налогоплательщиков, поскольку, заключая сделки с отсрочкой поставки товара, они теперь не смогут до конца оценить их налоговые последствия. В случае резкого скачка цен на рынке к моменту передачи товара налогоплательщику, вполне вероятно, придется доначислять налоговую базу.

Кроме того, понимание даты совершения сделки купли-продажи как даты передачи товара противоречит ГК РФ. Ведь сделкой по ГК РФ считаются действия юридических и физических лиц, создающие, изменяющие либо прекращающие гражданские права и обязанности (ст. 153).

Согласно ст. 160 НК РФ, сделка в письменной форме совершается путем подписания документа, выражающего содержание сделки. Таким образом, в ГК РФ термин «совершение сделки» является синонимом понятия «заключение сделки».

Правда, в отдельных случаях, прямо предусмотренных законом, договор может считаться заключенным не с момента его подписания, а с момента передачи соответствующего имущества (п. 2 ст. 433 ГК РФ). Это должно быть прямо предусмотрено в законодательстве. Например, по ст. 807 ГК РФ сделка займа считается заключенной с момента передачи в долг денег или иного имущества (а не с момента подписания самого договора).

В отношении договоров купли-продажи законом не установлено, что он считается заключенным с момента передачи товара. Поэтому такая сделка считается заключенной (то есть совершенной) с момента подписания договора.

Однако в данном случае нормы НК РФ имеют приоритет над гражданским законодательством.

Спорные вопросы при определении рыночной цены ценной бумаги

При определении рыночной цены ценной бумаги следует обратить внимание, как применяются нормы ст. 40 НК РФ при сделках с ценными бумагами по ценам, существенно отклоняющимся от рыночных.

Для ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке, п. 5 ст. 280 НК РФ прямо говорит о том, что «фактическая цена реализации или иного выбытия ценных бумаг, находящаяся в соответствующем интервале цен, принимается для целей налогообложения в качестве рыночной цены».

Более того, в том же п. 5 ст. 280 НК РФ сказано, что «в случае реализации ценных бумаг, обращающихся на организованном рынке ценных бумаг, по цене ниже минимальной цены сделок на организованном рынке ценных бумаг при определении финансового результата принимается минимальная цена сделки на организованном рынке ценных бумаг».

То есть выручку от реализации (иного выбытия) ценных бумаг нужно доначислять до минимальных рыночных цен, если ценная бумага обращается на организованном рынке.

Что касается ценных бумаг, не обращающихся на организованном рынке, то здесь нормы ст. 280 НК РФ сформулированы менее четко. Пункт 6 ст. 280 НК РФ говорит только о том, что цены, находящиеся в соответствующих интервалах (плюс-минус 20% от «расчетной цены» или от рыночной цены «аналогичной» ценной бумаги и т.д.) принимаются для целей налогообложения.

Иные цены, по всей видимости, для целей налогообложения не принимаются, и поэтому налоговая база по таким сделкам подлежит корректировке. Этот подход нашел отражение в Инструкции по заполнению декларации по налогу на прибыль организаций (утв. Приказом МНС России от 29 декабря 2001 г. N БГ-3–02/585).

В Методических рекомендациях по применению главы 25 НК РФ обязанность доначислять налоговую базу в случае отклонения цен от рыночных также возложена на налогоплательщика. Однако это представляется не вполне обоснованным. Доначислить налог в данном случае – это скорее право, чем обязанность налогоплательщика. Он может доначислить сам себе налог, но может этого и не делать, и тогда налоговый орган может применить к нему нормы ст. 40 НК РФ.

Статья 280 НК РФ не отменяет действие ст. 40 НК РФ, согласно которой доначислять налоги при отклонении цен от рыночного уровня должны налоговые органы, соблюдая при этом определенную процедуру, установленную п.п. 2 и 3 ст. 40 НК РФ.

В частности, п. 2 ст. 40 НК РФ устанавливает перечень из четырех случаев, когда налоговые органы вообще могут поднимать вопрос о доначислении налоговой базы исходя из рыночных цен: бартер, сделки с зависимыми лицами, внешняя торговля и реализация товаров (работ, услуг) с большими колебаниями цен (более 20%) в пределах «непродолжительного периода времени».

Если налогоплательщик попадает в один из этих четырех случаев и при этом цена его сделки ниже или выше рыночной более чем на 20 процентов, налоговый орган вправе вынести мотивированное решение о доначислении налогов.

Пункт 14 ст. 40 НК РФ говорит о том, что положения п.п. 3 и 10 ст. 40 НК РФ «при определении рыночных цен финансовых инструментов срочных сделок и рыночных цен ценных бумаг применяются с учетом особенностей, предусмотренных главой «Налог на прибыль (доход) организаций» настоящего Кодекса.

Иными словами, п. 3 ст. 40 НК РФ (а значит, и п. 2, поскольку они связаны друг с другом) применяются к ценным бумагам в общем порядке, за исключением порядка определения рыночной цены, где могут быть свои особенности, установленные гл. 25 НК РФ. То есть рыночная цена ценных бумаг определяется по правилам ст. 280 НК РФ, но все процедурные вопросы (как, когда и кто должен доначислять налоговую базу) по-прежнему регулируются ст. 40 НК РФ.

Налоговый учет процентов (купонов) по долговым ценным бумагам

Нормами ст. 271 НК РФ установлено, что организации, применяющие в налоговом учете метод начисления, должны на конец каждого отчетного периода начислять проценты, причитающиеся им по долговым ценным бумагам.

Согласно п. 6 ст. 271 НК РФ, «по договорам займа и иным аналогичным договорам (иным долговым обязательствам, включая ценные бумаги), срок действия которых приходится более чем на один отчетный период, в целях настоящей главы доход признается полученным и включается в состав соответствующих доходов на конец соответствующего отчетного периода.

В случае прекращения действия договора (погашения долгового обязательства) до истечения отчетного периода доход признается полученным и включается в состав соответствующих доходов на дату прекращения действия договора (погашения долгового обязательства)».

Согласно п. 1 ст. 271 НК РФ, доходы при методе начисления признаются в том отчетном периоде, в котором они имели место. Сумма процентов, причитающихся по долговой ценной бумаге, определяется нарастающим итогом в соответствии с условиями выпуска. В отчетном периоде, однако, должна признаваться как доход только та часть процентов, которая начислена за истекший отчетный период.

Техника начисления процентов по долговым ценным бумагам в гл. 25 НК РФ подробно описана только для государственных ценных бумаг, для которых условиями эмиссии предусмотрены расчеты НКД (п.п. 6 и 7 ст. 328 НК РФ). В частности, ст. 328 НК РФ установлено, что проценты начисляются на последний день отчетного периода. Доходом является разница между процентами, начисленными на конец и на начало отчетного периода (абз. 2 п. 7 ст. 328 НК РФ). Если по такой ценной бумаге производились выплаты процентов эмитентом, то они добавляются к налоговой базе.

Аналогичный порядок должен применяться и к негосударственным (корпоративным) ценным бумагам, поскольку только таким путем можно реализовать на практике требования п. 6 ст. 271 НК РФ о досрочной начислении процентов по долговым обязательствам.

В соответствии со ст. 285 НК РФ отчетными периодами признаются квартал, полугодие и 9 месяцев отчетного года. Налоговым периодом признается календарный год. Для налогоплательщиков, которые платят ежемесячные авансовые платежи исходя из фактически полученной прибыли, отчетные периоды определяются помесячно.

Налоговый учет операций по реализации процентных ценных бумаг

Согласно п. 2 ст. 280 НК РФ, «доходы налогоплательщика от операций по реализации или иного выбытия ценных бумаг (в том числе погашения) определяются исходя из цены реализации или иного выбытия ценной бумаги, а также суммы накопленного процентного (купонного) дохода, уплаченной покупателем налогоплательщику, и суммы процентного (купонного) дохода, выплаченной налогоплательщику эмитентом. При этом в доход налогоплательщика от реализации или иного выбытия ценных бумаг не включаются суммы процентного (купонного) дохода, ранее учтенные при налогообложении».

В том же п. 2 ст. 280 НК РФ сказано, что при определении налоговой базы по ценным бумагам «не включаются суммы накопленного процентного (купонного) дохода, ранее учтенные при налогообложении».

Таким образом, суммы купонных доходов, полученные при погашении (продаже) долговых ценных бумаг, для целей налогообложения должны добавляться в выручку от реализации за минусом сумм процентов, «ранее учтенных при налогообложении».

Как уже говорилось выше, согласно ст. 271 НК РФ, в данном отчетном периоде (квартале, месяце) налогом облагаются только те проценты, которые причитаются организации за этот период.

Однако нормы НК РФ не устанавливают более конкретной методики отражения процентов к получению в налоговом учете и отчетности. Эти вопросы регулируются нормативными актами МНС России по заполнению налоговой отчетности, а также учетной политикой, принятой в организации.

Исходя из текста ст. ст. 271 и 280 НК РФ, возможны две методики отражения процентных доходов по ценным бумагам в налоговом учете и отчетности:

1) отражение только «чистого» процентного дохода, который причитается организации в отчетном периоде;

2) отражение всей суммы процентов на отчетную дату как дохода, а всей суммы ранее начисленных процентов – как расхода.

В 2002 г. МНС России в Инструкции по заполнению декларации по налогу на прибыль для российских организаций определило, что они должны пользоваться второй методикой при заполнении своих деклараций по налогу на прибыль. Для иностранных юридических лиц не было установлено каких-либо специальных методик по отражению в декларации процентов, начисленных по ценным бумагам на конец отчетного периода.

Тем не менее иностранные юридические лица при заполнении строк А2.2 и В2.1 декларации, где отражаются доходы и расходы в виде процентов, могут пользоваться теми же методами, что и обычные российские налогоплательщики.

В разд. 3 Инструкции по заполнению декларации по налогу на прибыль организаций (утв. Приказом МНС России от 29 декабря 2001 г. N БГ-3–02/585) указано, что в строке 030 листа 02 декларации налогоплательщик в числе внереализационных доходов отражает:

« – проценты, полученные (начисленные) по государственным и муниципальным ценным бумагам, другим эмиссионным ценным бумагам на дату выплаты эмитентом процентного (купонного) дохода или дату реализации ценных бумаг или последнюю дату отчетного периода и облагаемые по ставкам, установленным п.п. 1, 4 ст. 284 НК РФ (ст. ст. 271, 273, 281, 328 НК РФ);

– проценты, полученные (начисленные) по договорам займа, кредита, банковского счета, банковского вклада, а также по иным долговым обязательствам (включая ценные бумаги) при нахождении долговых обязательств у налогоплательщика (ст. ст. 271, 273, 328 НК РФ). По этой строке, кроме процентов, полученных (начисленных) по процентному векселю, также отражаются полученные (начисленные) проценты в виде дисконта по дисконтному векселю».

В отношении ранее начисленных процентов по ценным бумагам в разд. 3 Инструкции указано, что эти суммы отражаются в строке 040 как внереализационные расходы. «По данной строке при реализации или ином выбытии (в том числе погашении) ценных бумаг отражается процентный доход по ценным бумагам, кроме государственных или муниципальных ценных бумаг, ранее учтенный по строке 030 листа. Указанный процентный доход отражается по строке 010 листа 02 или по строке 010 листа 05 или строке 010 листа 06 в составе выручки от реализации ценных бумаг или дохода от иного выбытия (в том числе погашения)».

Таким образом, налогоплательщику предлагается отразить доход в виде процентов дважды: сначала досрочно начислить его в составе внереализационных доходов (строка 030), потом как бы переквалифицировать этот доход – исключить его из внереализационных операций (включив в строку 040) и признать в качестве выручки от реализации. Для этого данный доход можно отразить по строке 010 листа 01 в общей сумме выручки предприятия или в листе 05 либо 06.

Налогообложение дисконтов по ценным бумагам

Согласно п. 3 ст. 43 НК РФ, процентом является «любой заранее заявленный (установленный) доход, в том числе в виде дисконта, полученный по долговому обязательству любого вида (независимо от способа оформления).

Таким образом, дисконты по долговым ценным бумагам облагаются налогом по тем же правилам, что и обычные проценты, начисляемые на номинальную стоимость таких ценных бумаг. Иными словами, дисконты к получению должны равномерно начисляться на конец отчетного периода, так же как и обычные проценты.

В п. 6.3.1 Методических рекомендаций по применению главы 25 НК РФ приведена формула для равномерного начисления процентов (дисконтов) по векселям. Ее можно применять также к облигациям и другим ценным бумагам, которые могут продаваться с дисконтом к номиналу. Согласно Методическим рекомендациям, дисконт начинает начисляться с момента приобретения векселя исходя из срока, оставшегося до его погашения.

В упомянутом п. 6.3.1 Методических рекомендаций указано: «В соответствии с п. 1 ст. 328 НК РФ по векселю сумма дохода в виде процента, включая процент в виде дисконта, причитающегося в соответствии с условиями выпуска векселя или передачи (продажи), учитывается по каждому векселю. При этом процентный доход, предусмотренный условиями передачи (продажи), определяется исходя из цены сделки, номинала векселя и срока, остающегося до его предъявления к погашению.

Начисленные на отчетную дату дисконты отражаются в отчетности в составе внереализационных доходов, а ранее начисленные дисконты – в составе внереализационных расходов.

По мнению налоговых органов, дисконты подлежат досрочному начислению у владельца ценной бумаги и в том случае, если он приобрел ее на вторичном рынке. Это мнение основывается на п. 1 ст. 328 НК РФ, который гласит, что»… налогоплательщик самостоятельно отражает сумму доходов (расходов) в сумме причитающихся в соответствии с условиями указанных договоров (а по ценным бумагам – в соответствии с условиями выпуска или передачи (продажи) процентов…»

Статья 328 НК РФ допускает, что проценты по ценным бумагам могут быть установлены не только при их выпуске (эмиссии), но и позднее – при передаче (продаже). Это означает, что проценты могут быть установлены как эмитентом ценной бумаги, так и иными лицами, в том числе в виде дисконта при продаже ценных бумаг на вторичном рынке. Следует иметь в виду, что эта трактовка дисконтов спорная и скорее всего станет в будущем предметом судебных споров.

Налогообложение процентов по векселям с оплатой по предъявлении

В векселях с оплатой по предъявлении и во столько-то времени от предъявления может быть указано условие о процентах. Они могут начисляться как с даты составления векселя, так и с другой даты. Согласно п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 декабря 2000 г. №33/14, «проценты на сумму векселя сроком по предъявлении или во столько-то времени от предъявления начинают начисляться со дня составления векселя, если в самом векселе не указана другая дата» (ст. 5 Положения).

При разрешении споров о моменте, с которого должно начинаться начисление процентов по векселям, судам следует иметь в виду, что указанием другой даты должна считаться как прямая оговорка типа «проценты начисляются с такого-то числа», так и дата наступления минимального срока для предъявления к платежу векселя сроком «по предъявлении, но не ранее». Следовательно, в векселях с оплатой по предъявлении проценты начисляются начиная с минимального срока для предъявления к оплате, если иное не установлено векселедателем. Юридически владелец векселя получает право на получение процентов по такому векселю лишь с даты, которая указана в векселе. Строго говоря, векселедатель может включить эти проценты в расходы тоже только с момента, когда начинается их начисление в соответствии с реквизитами векселя. Что касается дисконтов по векселям с оплатой по предъявлении, но не ранее, то они не зависят от даты, с которой вексель может быть предъявлен к погашению. Поэтому в налоговом учете они начисляются так же, как и дисконты по другим видам долговых ценных бумаг, то есть с даты выдачи ценной бумаги или с даты ее приобретения (у владельца).

Согласно п. 5.4.1 Методических рекомендаций по применению главы 25 НК РФ, «по дисконтным векселям со сроком «по предъявлении, но не ранее» расход (дисконт) в виде процента определяется с даты составления векселя. Для начисления дисконта по векселям с оговоркой «по предъявлении, но не ранее» в качестве срока обращения, исходя из которого определяется дисконт на конец отчетного периода используется предполагаемый срок обращения векселя, определяемый в соответствии с вексельным законодательством (365-366) дней плюс срок от даты составления векселя до минимальной даты предъявления векселя к платежу)».

Определение налоговой базы по сделкам РЕПО

РЕПО – это сделка продажи ценных бумаг с обязательством их обратного выкупа в будущем. То есть сделка РЕПО состоит из двух частей: продажи и выкупа. Если цена выкупа заранее известна и она больше цены продажи, то РЕПО напоминает заем, выданный ценными бумагами.

Если цена выкупа неизвестна и зависит от курса ценной бумаги на день выкупа (который, конечно, заранее неизвестен), то РЕПО напоминает пари на будущее значение курса ценной бумаги и служит целям спекуляции или страхования финансовых рисков (аналогично фьючерсам и опционам).

Согласно ст. 282 НК РФ, сделками РЕПО, к которым применяется особый режим налогообложения, считаются сделки с эмиссионными ценными бумагами (акциями и облигациями) на срок не более шести месяцев. Если срок больше, обе части РЕПО облагаются налогом как разные сделки (покупка, а затем реализация ценной бумаги). Если срок менее шести месяцев, сделка РЕПО для целей налогообложения фактически приравнивается к договору займа.

Если при завершении сделки РЕПО обратно был выкуплен не весь пакет ценных бумаг, разница считается обычной реализацией ценных бумаг и облагается налогом в общем порядке.

Если предметом сделки РЕПО служат облигации, по которым предусмотрены расчеты по НКД, разница полученных и уплаченных НКД облагается налогом по правилам п.п. 2, 7 и 8 ст. 282 НК РФ.

Согласно п. 2 ст. 282 НК РФ, при передаче облигаций на первом этапе сделки РЕПО продавец в налоговом учете не меняет цену приобретения и НКД, уплаченный по этой ценной бумаге.

В соответствии с п. 7 ст. 282 НК РФ, при обратном выкупе облигаций к их цене добавляется НКД на дату выкупа и все проценты, которые были выплачены эмитентом между первой и второй частью РЕПО.

Как сказано в ст. 333 НК РФ, «продавец ценных бумаг по обратной части операций РЕПО осуществляет учет ценных бумаг от даты приобретения ценных бумаг в соответствии с первой частью операций РЕПО до срока продажи (выкупа первым участником сделки).

В учете отражается дата продажи и стоимость проданных ценных бумаг, подлежащих выкупу при исполнении второй части соглашений о сделках купли-продажи ценных бумаг с обратным выкупом, дата выкупа и стоимость ценных бумаг, выкупленных при исполнении второй части соглашений о сделках купли».

Соединив все эти нормы вместе, мы получаем следующее.

Отражать результат сделки РЕПО только после ее завершения – требование, прямо установленное налоговым законодательством. Но насколько правомерно делать то же самое в бухгалтерском учете? Это вполне возможно. Согласно ПБУ 1/98 (утв. Приказом Минфина России от 9 декабря 1998 г. №60н), одним из принципов учетной политики является приоритет содержания над формой. Если внешне РЕПО выглядит как две сделки купли-продажи, а по сути это выдача займа, то организация имеет право отражать соответствующие суммы не как доход от реализации ценных бумаг, а как заем. А доход отразить только после завершения всей сделки.

Налогообложение побочных доходов по сделкам РЕПО

В промежутке между первой и второй частями РЕПО покупатель по первой части сделки (у которого ценные бумаги в этот период находятся на балансе) может получить различные виды побочных доходов: курсовые разницы (если предметом РЕПО служат валютные ценности); проценты по этим ценным бумагам, выплаченные эмитентом; прибыль от краткосрочных спекулятивных операций.

В ст. 333 НК РФ среди побочных доходов указаны только курсовые разницы по валютным активам. Согласно абз. 5 этой статьи, курсовые разницы по ценным бумагам и валюте, которые возникают в период действия сделки РЕПО, не считаются доходом от РЕПО и облагаются налогом на общих основаниях.

Этот подход вполне можно применять и ко всем остальным видам побочных доходов от РЕПО. Все они должны облагаться налогом на общих основаниях, и платить налог должна та сторона, которая эти доходы получает.

Наибольшие сложности при налогообложении представляют собой прибыли (убытки) от спекулятивных операций с ценным бумагами в промежутке между первой и второй частями РЕПО.

Налогоплательщику необходимо вести раздельный учет доходов (расходов) по собственно сделке РЕПО и по сопутствующим операциям перепродажи. Это можно делать двумя способами: последовательно определять доходы (расходы) по всей цепочке операций и вести раздельный учет РЕПО и побочных спекулятивных операций.

Корректировка стоимости ценной бумаги до уровня первоначальной цены по первой части РЕПО может привести к появлению у налогоплательщика как дохода, так и убытка в зависимости от того, какой была цена откупа. В гл. 25 НК РФ не урегулирован вопрос о налогообложении этих сумм. По логике они должны включаться в налоговую базу по операциям с ценными бумагами соответствующей категории.

Суть второго метода в том, что доходы (убытки) по РЕПО считаются полностью отдельно от побочных операций. То есть ценные бумаги, полученные по первой части РЕПО, отражаются в налоговом учете по цене 100 руб. вплоть до момента их возврата при завершении сделки. При перепродаже ценных бумаг в налоговом учете показывается только выручка. Затраты отражаются позже, когда будет проводиться откуп ценной бумаги. То есть сначала показывается доход 110 руб., а позднее – расход 105 руб. (цена откупа).

Налогоплательщику такая методика может быть удобна, только если дата признания дохода будет определяться не на общих основаниях (в момент реализации), а позже – в момент признания расходов. Для этого налогоплательщик может ссылаться на принцип равномерности признания доходов и расходов (абз. 2 п. 2 ст. 271 и абз. 3 п. 1 ст. 272 НК РФ). Однако гл. 25 НК РФ нигде прямо не предусматривает каких-либо отсрочек по признанию доходов от перепродажи ценных бумаг в рамках сделок РЕПО. Поэтому применять или нет данный принцип к этому случаю – вопрос спорный.

Особенности налогового учета процентов по ценным бумагам в рамках сделки РЕПО

Пункт 7 ст. 282 НК РФ требует, чтобы при отражении факта реализации ценных бумаг по второй части РЕПО в налоговом учете в цену реализации включался НКД на дату второй части РЕПО за минусом НКД на дату первой части РЕПО, а также все проценты, которые были получены от эмитента в промежутке между первой и второй частями РЕПО.

Однако здесь возникает несколько спорных вопросов. Во-первых, если предметом РЕПО служат государственные или муниципальные облигации, то разница НКД, уплаченного и полученного по ним, облагается по ставкам 15 или 0 процентов. Если при обратном выкупе облигаций в доход от РЕПО добавляется разница НКД, то по какой ставке она должна облагаться: 24 процента как все прочие доходы от РЕПО или по пониженным ставкам?

Согласно п.п. 3 и 4 ст. 282 НК РФ, налогообложение процентных доходов по сделкам РЕПО «осуществляется по ставкам, установленным ст. 284 НК РФ». Это означает, что налогоплательщик, продав государственные облигации по окончании сделки РЕПО, может разделить свой доход на две части: «чистую» разницу цен первой и второй части РЕПО (облагается по ставке 24%) и разницу НКД на начало и конец сделки (облагается по ставкам для процентов по гособлигациям).

При этом покупатель по второй части РЕПО должен отразить их у себя в учете с тем же НКД, что и на дату первой части РЕПО. В итоге если позднее организация соберется продавать данные облигации, то НКД, уплаченный при покупке, будет считаться без тех сумм, которые «накапали» на данные ценные бумаги в процессе сделок РЕПО.

Во-вторых, сложности возникают с налогообложением процентов, которые выплачивает эмитент государственной или муниципальной ценной бумаги.

Продавец по второй части РЕПО, получив купон от эмитента в промежутке между двумя частями сделки, обложит его налогом по ставкам для процентов по гособлигациям. Затем он включит этот купон в цену выкупа по второй части РЕПО.

Как уже говорилось выше, его доход по сделке для целей налогообложения будет состоять из двух частей: «чистого дохода» от сделки РЕПО и сальдо НКД за весь период сделки и купонов, выплаченных эмитентом.

Первый вид дохода облагается по ставке 24 процента, второй – по ставкам для процентов по гособлигациям. При этом с части доходов второго типа на момент завершения РЕПО налог может быть уже уплачен при получении купона от эмитента (его надо вычесть из налоговой базы), а другая часть будет облагаться в том периоде, когда была завершена сделка РЕПО.

В этой ситуации есть особенности налогового учета не только у продавца, но и у покупателя по второй части РЕПО. У него облигации должны быть вновь отражены в налоговом учете по той же стоимости и с тем же НКД, что и до РЕПО. Если в процессе исполнения РЕПО были купонные выплаты от эмитента, это может привести к довольно сложной ситуации.

Если покупатель по второй части РЕПО в нашем примере опять отразит НКД в размере 2 процентов, а потом продаст эти ОВВЗ в следующем купонном периоде, возможно, разница НКД у него будет отрицательная (ведь отсчет НКД с начала следующего периода начинается заново).

Налогообложение дивидендов

Дивиденды, получаемые российскими организациями, облагаются налогом на прибыль по ставке 6 процентов. Согласно п. 2 ст. 275 НК РФ, из дивидендов, предназначенных к выплате российским акционерам (участникам), сначала необходимо вычесть дивиденды, полученные от российских организаций (и уже обложенные налогом у источника выплаты) за текущий налоговый период, а также за предыдущий налоговый период. То есть налогоплательщику необходимо вести учет полученных им дивидендов нарастающим итогом за два года.

Если разница полученных и выплаченных дивидендов отрицательная, налог не берется и не возмещается из бюджета.

Для дивидендов российских акционеров (оставшиеся 20000 руб.) придется сделать специальный расчет. Из этих 20000 руб. надо вычесть 100000 руб. (дивиденды к получению). Разница этих сумм отрицательная, поэтому фирма А вообще не будет удерживать налог с дивидендов, которые она платит своим акционерам.

Налогообложение срочных сделок

Вопросы налогообложения инструментов срочных сделок (фьючерсов, опционов, форвардов и т.п.) изложены в ст. ст. 301 – 304 НК РФ.

Так как сами эти инструменты имуществом не являются и предметом реализации быть не могут, то доходы и расходы по ним являются внереализационными.

Финансовые инструменты срочных сделок делятся на две категории: обращающиеся и не обращающиеся на организованном рынке. Доходы и расходы по ним считаются отдельно. Из доходов, полученных по инструментам срочных сделок, можно вычесть только расходы, прямо связанные с такими сделками.

Если по итогам года от операций с инструментами срочных сделок, обращающимися на организованном рынке, получился убыток, его можно вычесть из общей налогооблагаемой прибыли без ограничений.

Если убыток был получен от операций с инструментами, не обращающимися на организованном рынке, то из общей суммы прибыли за этот год его вычесть нельзя, возможен только перенос таких убытков на будущее. Однако из этого правила есть два исключения.

Во-первых, разрешается вычитать из валовой прибыли убытки от срочных сделок на неорганизованном рынке при условии, что они заключены для страхования (хеджирования) ценовых рисков. Чтобы доказать, что налогоплательщик действовал на рынке как хеджер, а не как спекулянт, он должен представить соответствующие экономические расчеты.

Так, если благодаря фьючерсу на сахар этот сахар был продан с прибылью и это можно документально доказать, убытки и расходы по таким операциям можно вычесть из налогооблагаемой прибыли от реализации сахара.

Во-вторых, без ограничений принимаются для целей налогообложения убытки банков от инструментов срочных сделок с валютой на неорганизованном рынке.

Налогообложение операций доверительного управления

Согласно п. 2 ст. 276 НК РФ, «доверительный управляющий обязан определять ежемесячно нарастающим итогом финансовый результат по доверительному управлению имуществом и представлять учредителю управления (выгодоприобретателю) сведения о полученном финансовом результате (по каждому виду доходов) для учета этого результата учредителем управления (выгодоприобретателем) при определении налоговой базы».

Значит, фактически обязанность вести налоговый учет операций по доверительному управлению также возложена на управляющего. Он обязан, в частности, отдельно определять налоговую базу по доходам, которые облагаются в особом порядке (например, по процентам по государственным ценным бумагам).

Согласно п. 7.2.4 Методических рекомендаций по применению главы 25 НК РФ, «налог на прибыль с доходов в виде процентов по государственным и муниципальным ценным бумагам, уплачивается учредителем доверительного управления не позднее 10 дней по окончании месяца, на последний день которого управляющий сообщил (должен был сообщить в соответствии с требованиями ст. 276 НК РФ) учредителю управления (выгодоприобретателю) сведения о начисленном (полученном) процентном доходе по государственным ценным бумагам, облагаемом по ставкам, установленным в п. 4 ст. 284 НК РФ».

В п. 3 ст. 276 НК РФ сказано, что «доходы учредителя доверительного управления в рамках договора доверительного управления имуществом включаются в состав его внереализационных доходов.

Расходы, связанные с осуществлением договора доверительного управления имуществом (включая амортизацию имущества, а также вознаграждение доверительного управляющего), признаются внереализационными расходами учредителя управления».

Таким образом, если сальдо доходов и расходов от доверительного управления за истекший квартал отрицательное, убыток в полном объеме включается в «общий котел» у учредителя управления.

В ст. 276 НК РФ содержится следующая норма: «В случае возврата имущества у учредителя управления не образуется дохода (убытка) независимо от возникновения положительной (отрицательной) разницы между стоимостью переданного в доверительное управление имущества на момент вступления в силу и на момент прекращения договора доверительного управления имуществом».

Например, если в доверительное управление передали 1000000 руб., а через год при закрытии договора получили назад 800000 руб., то отрицательная разница 200000 руб. есть не что иное, как сальдо прибылей и убытков по договору за год. Это сальдо уже отражено в налоговом учете учредителя. Повторно вычитать эти убытки из налоговой базы уже не нужно.

Согласно ст. 332 НК РФ,»… при совершении операций с имуществом, полученным в доверительное управление, доходы и расходы отражаются в соответствии с установленными настоящей главой правилами формирования доходов и расходов».

Сопоставив нормы ст. ст. 276 и 332 НК РФ, можно сделать вывод, что доверительный управляющий сначала определяет налоговую базу по правилам гл. 25 НК РФ. То есть доходы, относимые к выручке по ст. 249 НК РФ, управляющий признает как выручку, внереализационные доходы по ст. 250 НК РФ – как внереализационные. Однако после того, как налоговая база сформирована, управляющий доводит ее до сведения учредителя и тот включает ее в состав своей налогооблагаемой прибыли как внереализационный доход или расход.

Довольно сложным вопросом является налогообложение дивидендов по акциям, переданным в доверительное управление. Эти акции регистрируются в реестрах акционеров и в депозитариях на имя доверительного управляющего. В действующем законодательстве нет норм, которые бы обязывали доверительного управляющего раскрывать информацию о своих клиентах по требованию эмитента акций.

В связи с этим при выплате дивидендов управляющий может отказать эмитенту в раскрытии информации об акционерах. Эмитент обязан удержать налог у источника. В такой ситуации возникает проблема, как технически это сделать.

Согласно п. 5.2 Положения о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги (утв. Постановлением ФКЦБ России от 17 октября 1997 г. №37), «в пределах, предусмотренных договором доверительного управления, а также законодательством Российской Федерации доверительный управляющий, принявший в свое управление ценные бумаги, осуществляет в отношении них все правомочия собственника, в том числе:

– самостоятельно и от своего имени осуществляет все права, удостоверенные находящимися в его владении ценными бумагами (право на получение дивидендов по акциям и дохода по облигациям, личные неимущественные права акционера акционерного общества, право на истребование платежа в погашение ценной бумаги и т.д.);

– самостоятельно и от своего имени осуществляет все права в отношении находящихся в его владении ценных бумаг (право на отчуждение, передачу в залог, совершение с ценными бумагами любых иных сделок или фактических действий)».

То есть доверительный управляющий в отличие от номинального держателя акций имеет более широкие полномочия и полностью заменяет собственника в правоотношениях, связанных с оборотом ценных бумаг, в том числе в операциях выплаты дивидендов.

Налогообложение операций по формированию уставного капитала

В гл. 25 НК РФ есть несколько специальных норм, связанных с операциями по формированию уставного капитала.

В пп. 3 п. 1 ст. 251 НК РФ указано, что доход в виде превышения цены размещения акций (долей) над их номинальной стоимостью не является доходом для целей налогообложения. Согласно п. 1 ст. 277 НК РФ, не признается доходом не только превышение цены размещения над номиналом акций, но и аналогичные суммы при размещении долей и паев (например, при формировании уставного капитала ООО).

Как сказано в пп. 2 п. 1 ст. 277, «не признается доходом (убытком) налогоплательщика-акционера (участника, пайщика) разница между стоимостью вносимых в качестве оплаты имущества, имущественных прав и номинальной стоимостью приобретаемых акций (долей, паев).

При этом стоимость приобретаемых акций (долей, паев) для целей настоящей главы признается равной стоимости (остаточной стоимости) вносимого имущества (имущественных прав), определяемой по данным налогового учета на дату перехода права собственности на указанное имущество (имущественные права), с учетом дополнительных расходов, которые для целей налогообложения признаются у передающей стороны при таком внесении».

Иными словами, не признается доходом разница между стоимостью имущества и номиналом акций. При этом стоимость имущества определяется по данным налогового учета у передающей стороны. Если в оплату акций номиналом 100 руб. вносится имущество, которое в учете у учредителя стоило 50 руб., то разница не признается доходом учредителя. Если номинал акций 100 руб., а стоимость имущества – 150 руб., то у учредителя возникает убыток, который не принимается для целей налогообложения.

При увеличении уставного капитала организация нередко несет ряд специфических расходов по подготовке эмиссии. Они относятся к внереализационным расходам.

Согласно пп. 3 п. 1 ст. 265 НК РФ, в состав внереализационных расходов включаются «расходы на организацию выпуска собственных ценных бумаг, в частности, на подготовку проспекта эмиссии ценных бумаг, изготовление или приобретение бланков, регистрацию ценных бумаг, расходы, связанные с обслуживанием собственных ценных бумаг, в том числе расходы на услуги реестродержателя, депозитария, платежного агента по процентным (дивидендным) платежам, расходы, связанные с ведением реестра, предоставлением информации акционерам в соответствии с законодательством Российской Федерации, и другие аналогичные расходы».

Налогооблагаемым доходом не считаются стоимость дополнительно полученных организацией акций или суммы увеличения их номинала, возникающие при увеличении уставного капитала за счет собственных средств эмитента (пп. 15 п. 1 ст. 251 НК РФ). Налог здесь должен платиться при реализации таких акций с разницы между продажной и «первоначально оплаченной» стоимостью. Раньше такой порядок налогообложения был только для акций, которые оплачивались из средств, полученных от переоценки основных фондов по решению Правительства РФ.

Налогообложение негосударственных пенсионных фондов

Налогообложение НПФ регулируется ст. 295 НК РФ. Согласно п. 2 данной статьи, «к доходам, полученным от размещения пенсионных резервов негосударственных пенсионных фондов, кроме доходов, предусмотренных ст. ст. 249 и 250 настоящего Кодекса, в частности, относятся доходы от размещения средств пенсионных резервов в ценные бумаги, осуществления инвестиций и других вложений, установленных законодательством о негосударственных пенсионных фондах, определяемые в порядке, установленном настоящим Кодексом для соответствующих видов доходов.

В целях налогообложения доход, полученный от размещения пенсионных резервов, определяется как положительная разница между полученным доходом от размещения пенсионных резервов и доходом, рассчитанным исходя из ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации и суммы размещенного резерва, с учетом времени фактического размещения при условии размещения указанных средств по пенсионным счетам».

Статья 295 НК РФ делит доходы НПФ на две группы: доходы от размещения пенсионных резервов и доходы от «уставной деятельности» (все прочие доходы).

Первые облагаются только в части, превышающей ставку рефинансирования, начисленную на сумму размещенных пенсионных резервов. Вторые облагаются в общем порядке.

Расходы НПФ также разделяются на две группы (п.п. 1 и 2 ст. 296 НК РФ):

1) расходы, связанные с размещением пенсионных резервов «с учетом ограничений, предусмотренных законодательством Российской Федерации о негосударственном пенсионном обеспечении». Согласно ст. 27 Федерального закона «О негосударственных пенсионных фондах», доход от размещения пенсионных резервов может быть уменьшен на сумму соответствующих расходов не более чем на 20 процент в первые три года работы фонда и 15 процентов в последующие годы;

2) прочие расходы фонда.

Статья 295 НК РФ содержит целый ряд неясных и спорных положений.

1. Неточность определения дохода от размещения пенсионных резервов.

К доходам от размещения пенсионных резервов по ст. 295 НК РФ относятся доходы, поименованные в ст. ст. 249 и 250 (в них дано общее определение доходов от реализации и внереализационных доходов) и плюс другие доходы, к которым, «в частности», относятся доходы от вложения пенсионных резервов в ценные бумаги и другие объекты, «установленные законодательством о негосударственных пенсионных фондах».

То есть по ст. 295 НК РФ в состав доходов от размещения пенсионных резервов собственно доходы от размещения этих резервов относятся лишь «в частности», не считая всех остальных доходов, перечисленных в ст. ст. 249 и 250 НК РФ.

2. Законодатель требует от НПФ определить «положительную разницу между полученным доходом от размещения пенсионных резервов и доходом, рассчитанным исходя из ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации». При этом расчетный доход по ставке ЦБ РФ должен быть посчитан «с учетом времени фактического размещения», а также «при условии размещения указанных средств по пенсионным счетам».

Таким образом, НПФ должен рассчитать, какая сумма резервов у него размещена в каждый данный момент времени. Ведь, только имея эти данные, можно начислить на эту сумму ставку рефинансирования ЦБ РФ «с учетом времени фактического размещения». При этом ст. 295 НК РФ не устанавливает методики этого расчета, и налогоплательщик должен разработать ее самостоятельно.

Институты, понятия и термины гражданского, семейного и других отраслей законодательства, используемые в НК РФ, «применяются в том значении, в каком они используются в этих отраслях законодательства, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом» (п. 1 ст. 11 НК РФ).

Следовательно, понятие размещенных пенсионных резервов необходимо брать из иных («неналоговых») отраслей законодательства. Там можно найти три различных определения пенсионных резервов.

В ст. 3 Федерального закона от 7 мая 1998 г. №75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах» пенсионные резервы определены как «совокупность средств, находящихся в собственности фонда и предназначенных для обеспечения выплат негосударственных пенсий». В собственности в силу специфики этого права могут находиться только вещи в гражданско-правовом смысле слова. Например, ценные бумаги – это вещи, а право требования к дебитору – это хоть и вид имущества, но не вещь, на которую можно получить право собственности. Поэтому по закону о НПФ пенсионные резервы – это часть активов фонда, на которые у него есть право собственности и которая сформирована за счет пенсионных взносов и доходов от их размещения.

3. Согласно п. 8 ст. 280 и п. 2 ст. 274 НК РФ, налоговая база по операциям с ценными бумагами, а также по доходам, облагаемым по ставкам, отличным от 24 процентов, определяется отдельно. Никаких исключений для НПФ в этом плане не сделано.

Значит, расчет налоговой базы по доходам от размещения пенсионных согласно ст. 295 НК РФ, которой и без того представляет собой непростую техническую задачу, должен еще и производиться раздельно по нескольким группам доходов.

В Методических рекомендациях по применению главы 25 НК РФ НПФ предлагается разделить свои доходы на две группы: на доходы от размещения пенсионных резервов и прочие доходы. А затем доходы от размещения резервов разделить еще на пять частей:

1) доходы от размещения резервов в ценные бумаги, обращающиеся на организованной рынке;

2) доходы от размещения резервов в ценные бумаги, не обращающиеся на организованной рынке;

3) доходы в виде процентов по государственным и муниципальным ценным бумагам;

4) дивиденды;

5) доходы от прочих инвестиций.

Разделив свои доходы от размещения пенсионных резервов на пять частей, НПФ при заполнении листа 11 декларации по налогу на прибыль обязан сделать следующие расчеты:

1) по каждому из пяти видов доходов определить размер отчислений на покрытие расходов по содержанию фонда. Для этого сумма дохода умножается на норматив, установленный правилами фонда (например, 15%);

2) по доходам от ценных бумаг, обращающихся и не обращающихся на организованном рынке, и доходам от прочих инвестиций необходимо определить размер прямых расходов, которые связаны с получением этих доходов (строки 170, 180 и 190 листа 11 декларации по налогу на прибыль);

3) из доходов от ценных бумаг, обращающихся и не обращающихся на организованном рынке, а также из доходов от прочих инвестиций необходимо вычесть прямые расходы, связанные с этими доходами. Следует отметить, что прямые расходы, связанные с вложениями в ценные бумаги, – это прежде всего стоимость их покупки, а также накладные расходы по приобретению и реализации;

4) определить удельный вес каждого из пяти видов доходов в общей сумме дохода НПФ от размещения пенсионных резервов. При этом доходы от вложений в ценные бумаги, обращающиеся и не обращающиеся на организованном рынке, и доходы от прочих инвестиций взять за минусом прямых расходов;

5) определить доход НПФ от размещения пенсионных резервов, рассчитанный по ставке рефинансирования ЦБ РФ. Для этого фонду необходимо определить сумму своих размещенных резервов за отчетный период и начислить на нее соответствующую ставку дохода из расчета 365 дней в году;

6) разделить доход НПФ от размещения пенсионных резервов, рассчитанный по ставке рефинансирования ЦБ РФ, между пятью видами доходов согласно удельным весам каждого из них в общей сумме дохода (за минусом прямых расходов);

7) по каждому из пяти видов доходов НПФ надо вычесть из суммы дохода нормативные отчисления на содержание фонда. Далее по всем видам доходов, кроме дивидендов, необходимо вычесть расчетный доход по ставке ЦБ РФ. Затем по доходам от ценных бумаг, обращающихся и не обращающихся на организованном рынке, а также по доходам от прочих инвестиций, необходимо вычесть соответствующие им суммы расходов (как прямых типа себестоимости ценных бумаг, так и общехозяйственных типа оплаты доверительного управляющего или спецдепозитария). Полученные сальдо доходов и расходов (если они окажутся положительными) будут облагаться налогом на прибыль.

**2.2 НДС при операциях с ценными бумагами**

НДС при расчетах векселями за товары (работы, услуги)

При расчетах за товары (работы, услуги) векселем покупатель может передать продавцу собственный вексель либо вексель третьего лица. С правовой точки зрения в первом случае имеет место новация долга по оплате товара (работы, услуги) в заемное обязательство – вексель. Согласно ст. 414 НК РФ, новация представляет собой замену одного обязательства на другое по обоюдному согласию сторон. По сути своей новация – это переоформление одного долга в другой между теми же лицами.

Передача векселя третьего лица в оплату товара (работы, услуги) с правовой точки зрения может квалифицироваться двояко.

Если договор купли-продажи товара изначально предполагал денежную оплату, но в итоге был оплачен векселем третьего лица, то последний представляет собой отступное. Согласно ст. 409 НК РФ, по соглашению сторон обязательство может быть погашено путем передачи кредитору отступного в виде имущества, что и имеет место при расчетах за товар (работы, услуги) векселем третьего лица. Желательно при этом, чтобы стороны подписали акт или дополнительное соглашение, где было бы указано, что обязательства должника погашаются путем предоставления векселя с такими-то реквизитами.

Если же в договоре купли-продажи товара изначально в качестве способа оплаты был указан вексель третьего лица (что нередко бывает на практике), то такой договор, строго говоря, является не куплей-продажей, а меной (бартером). Ведь существенным условием договора купли-продажи является денежная оплата (п. 1 ст. 454 ГК РФ). К договорам мены, как известно, применяются меры контроля за ценами сделок, предусмотренные ст. 40 НК РФ.

Исходя из п. 2 ст. 167 НК РФ, оплатой для целей исчисления НДС признается любое исполнение встречного обязательства покупателя перед продавцом, «за исключением прекращения встречного обязательства путем выдачи покупателем-векселедателем собственного векселя».

Таким образом, если в оплату товара получен собственный вексель покупателя, то это еще не является оплатой для целей исчисления НДС. Как сказано в п. 4 ст. 167 НК РФ, «в случае прекращения встречного обязательства покупателя товаров (работ, услуг) по оплате этих товаров (работ, услуг) путем передачи покупателем-векселедателем собственного векселя оплатой указанных товаров (работ, услуг) признается оплата покупателем-векселедателем (либо иным лицом) указанного векселя или передача налогоплательщиком указанного векселя по индоссаменту третьему лицу».

В этой ситуации оплатой будет оплата собственного векселя покупателя или передача его по индоссаменту третьему лицу. Передача векселя по индоссаменту третьему лицу может быть только у продавца товаров (работ, услуг). Если он определяет выручку для целей исчисления НДС «по оплате», то моментом оплаты для него считается именно дата индоссамента в адрес третьего лица, а не оплата векселя этим третьим лицом, которая может быть получена значительно позже.

Что касается использования в расчетах векселя третьего лица, то здесь применяется п. 2 ст. 172 НК РФ, который гласит: «При использовании налогоплательщиком собственного имущества (в том числе векселя третьего лица) в расчетах за приобретенные им товары (работы, услуги) суммы налога, фактически уплаченные налогоплательщиком при приобретении указанных товаров (работ, услуг), исчисляются исходя из балансовой стоимости указанного имущества (с учетом его переоценок и амортизации, которые проводятся в соответствии с законодательством Российской Федерации), переданного в счет их оплаты.

При использовании налогоплательщиком-векселедателем в расчетах за приобретенные им товары (работы, услуги) собственного векселя (либо векселя третьего лица, полученного в обмен на собственный вексель) суммы налога, фактически уплаченные налогоплательщиком-векселедателем при приобретении указанных товаров (работ, услуг), исчисляются исходя из сумм, фактически уплаченных им по собственному векселю».

Таким образом, при оплате товаров (работ, услуг) векселем третьего лица НДС вычитается в сумме, определяемой «исходя из балансовой стоимости» такого векселя. Балансовая стоимость векселя представляет собой затраты на его приобретение (фактически уплаченные и начисленные), которые отражаются на счете 58 «Финансовые вложения».

Если же такой вексель третьего лица был получен налогоплательщиком в обмен на его собственный вексель, то размер вычета определяется «исходя из сумм, фактически уплаченных им по собственному векселю».

В отношении расчетов за товары (работы, услуги) собственным векселем покупателя в п. 45 Методических рекомендаций по применению главы 21 НК РФ (утв. Приказом МНС России от 20 декабря 2000 г. N БГ-3–03/447) указано, что «налогоплательщик-покупатель, использующий в расчетах собственный вексель, то есть являющийся векселедателем, имеет право на вычет сумм налога только в момент оплаты им своего векселя денежными средствами его предъявителю как при наступлении срока платежа, обозначенного на векселе, так и при его досрочной оплате».

То есть вычет НДС в этом случае возможен только после оплаты собственного векселя денежными средствами.

По поводу расчетов векселями третьих лиц в п. 45 указанных Методических рекомендаций сказано, что «налогоплательщик-индоссант, использующий для расчетов вексель третьего лица, имеет право на вычет сумм налога в момент передачи векселя третьего лица по индоссаменту в оплату приобретенных им товаров (работ, услуг), но при условии, что указанный вексель покупателем-индоссантом ранее был получен в качестве оплаты за отгруженные товары, выполненные работы и оказанные услуги.

В этом случае сумма налога на балансе индоссанта принимается к вычету только в пределах стоимости приобретенных (принятых к учету) товаров (работ, услуг), не превышающей стоимости отгруженных товаров (работ, услуг) этим индоссантом своему покупателю, за которые ранее им был получен вексель.

Использование в расчетах за приобретаемые товары векселя третьего лица, полученного покупателем в обмен на собственные векселя до их оплаты, не дает покупателю права на предъявление к вычету сумм налога, поскольку отсутствует фактическая их оплата денежными средствами.

В случае когда для расчетов с продавцом за поставленные товары передается финансовый вексель, то есть вексель, который приобретен в качестве финансового вложения и за который фактически уплачены денежные средства, то сумма налога на балансе покупателя, использующего его в расчетах, принимается к вычету только в пределах фактически перечисленных денежных средств».

Значит, по каждому векселю третьего лица налогоплательщик должен определить своего рода лимит НДС к вычету, который составляет не более 20/120 от денежной суммы, фактически уплаченной за этот вексель, или от стоимости товаров (работ, услуг), реально отгруженных (выполненных) в обмен на этот вексель.

Следует иметь в виду, что рекомендации МНС России в части расчетов векселями третьих лиц также не вполне соответствуют нормам НК РФ. Статья 172 НК РФ говорит о том, что НДС к вычету в этом случае определяется «исходя из балансовой стоимости» векселя.

Балансовая стоимость векселя третьего лица – это стоимость данной ценной бумаги, отраженная в бухгалтерской отчетности организации. Эта стоимость равна фактическим затратам на приобретение данного векселя, которые включают в себя его цену, согласованную сторонами, и накладные расходы, связанные с приобретением.

Специфика бухгалтерского учета по счету 58 «Финансовые вложения» такова, что в случае если право собственности на вексель перешло (сделан индоссамент), то по дебету данного счета отражаются все расходы на приобретение ценной бумаги, включая как реально произведенные, так и начисленные.

Неденежные расчеты и Постановление КС РФ от 20 февраля 2001 г. №3-П

Суть дела состояла в том, что ЗАО «Востокнефтересурс» приобрело нефтепродукты на НПЗ в г. Комсомольске-на-Амуре и рассчиталось с заводом путем взаимозачета встречных долгов. Налоговые органы отказали ЗАО «Востокнефтересурс» в зачете НДС по этой покупке, ссылаясь на то, что ст. 7 старого Закона о НДС (действовавшего до 2001 г.) не допускала иные формы уплаты НДС, кроме денежной.

Проиграв арбитражные споры в судах всех инстанций, налогоплательщик обратился с жалобой в Конституционный Суд РФ на «двусмысленность и неопределенность» ст. 7 Закона о НДС. Двусмысленность и неопределенность состояла в том, что в трактовке налоговых органов получалось, что Закон о НДС ограничивает права граждан и организаций по свободному выбору формы расчетов по договорам.

Позиция Конституционного Суда по данному вопросу была выражена в Постановлении КС РФ от 20 февраля 2001 г. №3-П и свелась к следующему.

1. Все формы расчетов равноправны, и стороны вольны выбирать, как они будут исполнять свои обязательства – путем уплаты денег или в иной форме.

2. Закон о НДС не ограничивает право налогоплательщика на неденежные формы расчетов. Если оплата по договору произведена покупателем в неденежной форме, то к зачету должен приниматься НДС в той же сумме, как если бы он был уплачен деньгами.

Как указал КС РФ в своем Постановлении, «Гражданский кодекс Российской Федерации рассматривает плату как лишь один из возможных способов исполнения возмездного договора: в соответствии с п. 1 ст. 423 возмездным является договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей…»

По этой причине, по мнению судей, «исчисление подлежащей взносу в бюджет суммы налога не зависит от формы расчетов между продавцом и покупателем…»

Итоговый вывод суда звучал следующим образом:»… Исходя из природы налога на добавленную стоимость и в целях соблюдения принципа равенства налогообложения при использовании зачета встречных требований в бюджет должны вноситься такие же суммы налога, как и при использовании возмездного договора, плату за исполнение своих обязанностей по которому сторона получает непосредственно денежными средствами».

Хотя решение КС РФ было принято по жалобе на прежний Закон о НДС и касалось взаимозачетов, оно в полной мере применимо к проблемам всех неденежных расчетов (в том числе к передаче отступного в виде векселя). Причем не только к старому Закону о НДС, но и в рамках ныне действующей гл. 21 НК РФ.

Как видим, позиция КС РФ несколько противоречит нормам ст. 172 НК РФ. По мнению КС РФ, при неденежных расчетах к вычету должна приниматься сумма НДС, рассчитанная на основе величины неденежной оплаты, согласованной сторонами. Если покупка товара оплачена отступным в виде векселя, то НДС должен приниматься к вычету исходя из оценочной стоимости векселя, определенной сторонами.

В то же время ст. 172 НК РФ говорит о том, что вычет должен определяться исходя из балансовой стоимости векселя, которая может не совпадать с оценочной стоимостью этого векселя при использовании его в качестве отступного.

Если же НДС должен вычитаться исходя из балансовой стоимости векселя, то возможна следующая ситуация.

Как указано в упомянутом Постановлении, «при использовании зачета встречных требований в бюджет должны вноситься такие же суммы налога, как и при использовании возмездного договора». Таким образом, налицо различия в размере вычета НДС.

Применяя ст. 172 НК РФ, мы приходим к тому, что при одной и той же сумме покупки вычет НДС зависит от формы расчетов, что согласно позиции КС РФ представляет собой недопустимое ограничение свободы договора.

Поэтому не исключено, что судебная практика в будущем придет к признанию отдельных норм ст. 172 НК РФ неконституционными или же к тому, что вычет НДС «исходя из балансовой стоимости имущества» будет применяться только тогда, когда эта стоимость будет совпадать с оценкой имущества сторонами при неденежных расчетах.

Раздельный учет по НДС при операциях с ценными бумагами

Согласно п. 4 ст. 170 НК РФ, НДС, уплаченный по товарам и услугам, используемым в деятельности, не облагаемой НДС (в частности, при операциях с ценными бумагами), учитывается в стоимости таких товаров, работ и услуг.

Если товары, работы и услуги используются как в облагаемой, так и в необлагаемой деятельности, то налогоплательщик обязан вести раздельный учет сумм НДС по таким операциям (абз. 7 п. 4 ст. 170 НК РФ). НДС в этом случае принимается к вычету в доле, равной доле облагаемых оборотов в общей стоимости отгруженных товаров (работ, услуг) за налоговый период.

В соответствии с п. 1 ст. 11 НК РФ, термины, которым не дано специальное определение в НК РФ, понимаются так, как это установлено в соответствующих отраслях права. Поэтому понятие «раздельный учет» в ст. 170 НК РФ означает бухгалтерский учет, поскольку иное не установлено Кодексом. Понятие «стоимость» товаров, работ, услуг в ст. 170 НК РФ означает стоимость их в бухгалтерском учете. Нормы этой статьи тесно связаны с бухгалтерским законодательством и, в частности, с порядком признания доходов и расходов согласно учетной политике предприятия.

Учет доходов и расходов регулируется ПБУ 9/99 и ПБУ 10/99 соответственно. Согласно этим нормативным актам, операции с ценными бумагами в зависимости от учетной политики предприятия могут быть отнесены как к обычной деятельности предприятия, так и к прочим поступлениям. В последнем случае доходы и расходы по такой деятельности учитываются на счете 91. Расходы, отражаемые на счетах 20, 25, 26 и т.п. не имеют отношения к прочим поступлениям и связаны только с обычной деятельностью.

Таким образом, если обычная деятельность предприятия облагается НДС, а операции с ценными бумагами учитываются на счете 91, то расходы по обычной деятельности не могут считаться относящимися одновременно к облагаемой и не облагаемой деятельности. НДС по таким расходам подлежит вычету вне зависимости от доли ценных бумаг в выручке предприятия.

В свою очередь и расходы на приобретение ценных бумаг, списываемые в дебет счета 91, также являются прямыми расходами, связанными с необлагаемой деятельностью. НДС по отдельным видам таких расходов не разделяется между облагаемой и не облагаемой деятельностью, а в полной сумме включается в стоимость ценных бумаг или относится на расходы текущего периода.

**2.3 «Вексельные схемы» и налогообложение**

С середины 1990-х гг. в российской экономике появился термин «вексельная схема». Под ним понимается набор различных вексельных операций, совершаемых для скрытого достижения определенной цели – как правило, снижения налогов, увода прибыли при помощи ускорения взаиморасчетов либо увода прибыли (активов) из одного предприятия в другое.

Некоторые схемы относятся к разряду «белых», то есть не содержат каких-либо существенных нарушений действующего законодательства. Однако на практике бывают и вексельные схемы, прикрывающие серьезные налоговые и иные правонарушения.

В большинстве вексельных схем так или иначе присутствуют дружеские векселя, то есть те, которые выданы бесплатно или на основе недействительных сделок. Можно привести несколько примеров вексельных схем.

Расчеты процентными (дисконтными) векселями

Данные схемы основаны на переводе части выручки за товары (работы, услуги) во внереализационный доход по ценной бумаге (процент, дисконт), который освобожден от НДС.

Например, товар реально продан за 200 руб., а в договоре указана цена 150 руб. Покупатель выдает продавцу свой вексель номиналом 150 руб., а через два-три месяца платит по этому векселю номинал и плюс еще 50 руб. процентов (итого 200 руб.). Внешне проценты в размере 50 руб. – это доход по ценной бумаге, который не облагается НДС, но по сути – это часть расчетов сторон за товар.

Аналогичный вариант возможен и с векселем третьего лица. Например, товар продан за те же 200 руб., а в договоре указана цена 150 руб. На эти 150 руб. покупатель передает продавцу вексель третьего лица. Выручку продавец, естественно, признает в той сумме, в которую стороны оценили вексель при передаче (150 руб.). Затем данный вексель продается взаимозависимой организации за 150 руб. (по себестоимости). Эта организация, в свою очередь, перепродает вексель фирме, взаимозависимой с покупателем, и получает по нему реальную цену товара – 200 руб. В результате часть выручки за товар оказывается перемещенной на другую фирму, причем в виде внереализационного дохода.

Для того чтобы перекрыть подобные схемы, в гл. 21 НК РФ (пп. 3 п. 1 ст. 162 НК РФ) предусмотрена возможность обложения НДС отдельных видов процентов и дисконтов по векселям. Для этого должны выполняться два условия.

Во-первых, вексель должен быть выдан в счет оплаты за реализованные товары (работы, услуги), облагаемые НДС. Во-вторых, ставка процента (дисконта) по векселю должна превышать ставку рефинансирования ЦБ РФ.

Однако ст. 162 НК РФ в ее нынешней редакции «работает» только тогда, когда покупатель товара будет сам предъявлять к погашению этот вексель. Если продавец передаст вексель по индоссаменту третьему лицу (добросовестному приобретателю), обложить процентный доход НДС гораздо сложнее. Для этого надо доказать взаимозависимость участников схемы и факт занижения рыночных цен.

Вексельные авансы

В гл. 21 НК РФ нет норм, согласно которым авансы, выданные векселями, должны облагаться НДС. Нет требований облагать налогом вексельные авансы и в Методических рекомендациях по применению этой главы.

Если производственный цикл на предприятии достаточно длительный, то нередко поставщик предпочитает получить аванс не деньгами, а векселем и потом расплатиться этим векселем за сырье и материалы. Такая схема позволяет приобрести сырье для длительного производства без отвлечения оборотных средств на уплату НДС с авансов.

При вексельных авансах следует обратить внимание на два момента.

Первый: если получение авансом векселя третьего лица не облагается НДС, то последующий расчет таким векселем с поставщиком не дает права на зачет НДС, пока товар не будет отгружен (так как данный вексель не оплачен). Ведь согласно п. 45 Методических рекомендаций оплата товара векселем третьего лица позволяет взять НДС к зачету «при условии, что указанный вексель покупателем-индоссантом ранее был получен в качестве оплаты за отгруженные товары, выполненные работы и оказанные услуги».

Второй: если вексель, полученный авансом за товары (работы, услуги), будет продан за деньги, то вексельный аванс тем самым превратится в денежный и будет облагаться НДС.

Если же вексель был приобретен по договору купли-продажи ценных бумаг со сроком оплаты (то есть сначала был передан вексель, а оплата за него должна быть произведена позже) и потом перепродан за деньги, то денежные средства не облагаются НДС. Таким образом, не всякий вексель, полученный авансом, в случае его продажи за деньги облагается НДС. Это происходит только тогда, когда аванс векселем делается по договору реализации товаров (работ, услуг), которые облагаются НДС.

«Уплата» налогов через проблемный банк

Суть этой схемы в следующем. Коммерческий банк, не имеющий денег на корреспондентском счете, выдает свой простой вексель подставной фирме с отсрочкой оплаты. В пассиве банка возникает долг по векселю, в активе – долг фирмы по его оплате.

Затем фирма продает упомянутый вексель организации, имеющей задолженность перед бюджетом. На счет фирмы переводятся реальные деньги, которые затем обналичиваются.

Затем недоимщик бюджета предъявляет вексель банку к погашению. Банк не может погасить данный вексель, так как не имеет денег. Однако в банке делается внутренняя проводка:

Дебет счета задолженности по векселю Кредит расчетного счета фирмы-недоимщика.

Фирма-недоимщик, получив на свой счет «виртуальные» деньги, подает платежное поручение на списание со счета суммы задолженности перед бюджетом и таким образом «исполняет» свои обязанности налогоплательщика.

Конституционный Суд РФ в своем Постановлении от 12 октября 1998 г. №24-П указал, что повторное взыскание с добросовестного налогоплательщика не поступивших в бюджет налогов нарушает конституционные гарантии частной собственности. То есть подача платежного поручения в банк – это исполнение обязанности по уплате налога при условии, что налогоплательщик является добросовестным. Таким образом, налоговым органам необходимо доказать недобросовестность налогоплательщика, ссылаясь, например, на то, что у него несколько счетов в банках, но налоги он платит именно из проблемного банка.

Обналичивание денежных средств через банковские векселя

Суть данной схемы такова. Фирма А переводит подставной фирме Б деньги по фиктивному договору на покупку товаров либо оказание услуг, относимых на себестоимость для целей налогообложения. На эти деньги фирма Б покупает у банка (финансовой компании при банке) его (ее) вексель.

Затем фирма Б передает полученный вексель по индоссаменту такому же подставному физическому лицу, которое предъявляет его к погашению в банк (финансовую компанию). Физическое лицо получает номинал векселя наличными (на физические лица никакие ограничения на расчеты наличными не распространяются). Наличные за вычетом определенного процента возвращаются руководству фирмы А. Реально само физическое лицо в данной операции не участвует, используются только его паспортные данные.

Для того чтобы привлечь участников схемы к ответственности, необходимо доказать их сговор между собой и фиктивность всех сопутствующих документов. Другие варианты действий налоговых органов малоэффективны.

Во второй половине 1990-х гг., в период действия Закона РФ от 7 декабря 1991 г. №1998–1 «О подоходном налоге с физических лиц», налоговая полиция неоднократно пыталась привлечь банки к ответственности за неудержание подоходного налога у источника с доходов физических лиц от продажи векселей (вексель – это ценная бумага и такой же вид движимого имущества, как, например, автомобиль).

Однако согласно п. 11 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с взиманием подоходного налога (Приложение к Информационному письму Президиума ВАС РФ от 21 июня 1999 г. №42), «в целях налогообложения получение исполнения по векселю не может быть приравнено к продаже физическим лицом имущества». Причина этого в том, что погашение векселя – это возврат займа, а не продажа ценной бумаги. При этом физическое лицо может получить доход в виде процента и дисконта. Плательщик по векселю всегда может удержать налог с процентов, но далеко не всегда с дисконта. Это возможно только тогда, когда физическое лицо было первым владельцем векселя и плательщик знает сумму дисконта, с которым вексель был приобретен.

Как указано в п. 10 упомянутого Обзора, «лицо, осуществляющее платежи по векселю, удерживает подоходный налог в тех случаях, когда оно могло определить размер дохода».

Векселя в зарплатных схемах

Векселя используются в схемах по выплате зарплаты через страховые компании. При такой схеме предприятие или его работники заключают со страховой компанией договор страхования на дожитие. То есть дожитие работника до определенного возраста считается страховым случаем, и ему выплачивается компенсация. Как правило, в зарплатных схемах договор заключался на каждый месяц, то есть страховым случаем считается дожитие работника до дня зарплаты.

Страховой взнос может уплачиваться разными путями. Фирма-работодатель может внести его деньгами или собственным векселем. В более сложном варианте взнос платит сам работник, который приходит в страховую компанию как бы «с улицы». В последнем случае фирма-работодатель может выдать работнику ссуду, а тот заключит от своего имени договор страхования и заплатит взнос страховой компании.

Страховая компания, получив эти деньги и пополнив тем самым свой страховой резерв, разместит его… в вексель фирмы-работодателя. Тем самым круг замыкается: деньги возвращаются на счет работодателя. Работодатель дал, скажем, 10 000 руб. работнику, тот заплатил их страховщику, а последний на эти 10 000 руб. купил у работодателя его вексель.

В день зарплаты работодатель гасит вексель с процентами: например, платит страховщику номинал векселя 10000 руб. плюс еще 5000 руб. процентов. Получив в общей сложности 15000 руб., страховщик вычитает из них свою комиссию, а остальное отдает работнику – «страхователю». Работник возвращает 10000 руб., взятые им в качестве «ссуды» у работодателя, а 5000 руб. за минусом комиссии страховщика – это его доход от договора страхования, который является замаскированной формой зарплаты.

«Вексельные кредиты»

Вексельные кредиты – это кредиты банков, при которых заемщику даются не деньги, а простой вексель этого же банка. Как правило, эта сделка оформляется следующим образом. Банк переводит заемщику денежные средства на счет и тем же днем списывает их обратно в оплату векселя. То есть заемщик берет кредит и тут же тратит его на покупку векселя у этого же банка. Затем данный вексель используется для оплаты товаров (работ, услуг) и принятия НДС к вычету.

Формально в этой схеме нет нарушений законодательства – вексель, которым рассчитываются за товары (работы, услуги), приобретен за деньги и полностью оплачен. Для того чтобы оспорить принятие НДС к вычету по такой схеме, налоговый орган должен доказать фиктивность денежного кредита, полученного заемщиком. Иными словами, необходимо будет убедить суд в том, что реально это был не кредит на покупку векселя, а сговор сторон с целью необоснованного возмещения НДС.

При операциях вексельного кредитования заемщик может приобретать собственный вексель либо вексель третьей организации. Следует отметить, что выдача собственного векселя на основе договора купли-продажи этого векселя является юридически некорректной.

Согласно ст. 815 ГК РФ, вексель – это форма договора займа. Поэтому основанием выдачи векселя может быть только договор займа или договор, содержащий какие-то заемные отношения (отсрочка платежа за товар и т.п.).

Кроме того, существенным условием сделки купли-продажи является переход права собственности на товар от продавца к покупателю. Между тем при выдаче своего собственного векселя организация-векселедатель не передает право собственности на него. Это право возникает только у первого векселедержателя в момент получения им векселя.

Пока вексель не передан третьему лицу, должник и кредитор выступают в качестве одного лица, а обязательства, удостоверенные векселем, еще не возникли. Поэтому можно говорить, что ценной бумаги, то есть объекта права собственности до момента передачи векселя первому держателю, пока не существует.

**2.4 Налогообложение доходов иностранных юридических лиц при операциях с ценными бумагами**

Особенности работы нерезидентов на российском фондовом рынке

Нерезиденты активно работают с российскими ценными бумагами, заключая сделки как внутри страны (в рублях), так и на офшорном рынке акций (сделки между офшорными фирмами с расчетами в валюте за рубежом).

Согласно п. 4 ст. 1 Закона РФ от 9 октября 1992 г. №3615–1 «О валютном регулировании и валютном контроле», валюта, ценные бумаги с номиналом в валюте, а также драгоценные металлы и камни (кроме ювелирных изделий) являются валютными ценностями.

К валютным относятся операции, «связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности», а также перемещение через границу Российской Федерации валютных ценностей (п. 7 ст. 1 упомянутого Закона).

Как известно, валютные операции делятся на две группы: текущие и связанные с движением капитала. Приобретение ценных бумаг с номиналом в валюте – это операция, связанная с движением капитала. Такие операции осуществляются резидентами в порядке, установленном Банком России (п. 2 ст. 6 указанного Закона).

Другими словами, для покупки ценных бумаг с номиналом в валюте резиденту необходимо разрешение Банка России, которое должны получить оба участника сделки.

Исключение составляют сделки с ОВВЗ. Это валютные ценности, на совершение любых сделок с которыми ЦБ РФ дал всем юридическим и физическим лицам разрешение еще в 1994 г. Правда, с 1999 г. оплата сделок с ОВВЗ может производиться только в иностранной валюте.

Центробанк в рамках Закона «О валютном регулировании и валютном контроле» установил также правила проведения нерезидентами в Российской Федерации операций с валютой Российской Федерации и ценными бумагами в валюте Российской Федерации (пп. «г» п. 2 ст. 9). То есть все операции нерезидентов с акциями российских организаций и вообще с рублевыми ценными бумагами на территории России регулируются Центробанком.

Офшорный рынок акций лежит за пределами России и поэтому вне сферы действия нормативных актов Центробанка.

До 2001 г. нерезиденты использовали для рублевых расчетов за ценные бумаги рублевые счета типа «И» (через них шли расчеты по акциям и ценным бумагам со сроком обращения более года) и «С» (специальные счета для приобретения ГКО и ОФЗ).

С введением в действие Инструкции Банка России от 12 октября 2000 г. №93-И нерезиденты – юридические лица могут открывать в российских банках счета типа «К» и «Н». Со счетов типа «К» возможна конвертация руб. в валюту без ограничений (и соответственно вывоз этой валюты за рубеж), со счетов типа «Н» покупка валюты производится с большой отсрочкой (с момента подачи поручения банку на покупку валюты и до его исполнения должно пройти не менее 365 дней).

Рублевые расчеты по операциям нерезидентов на фондовом рынке осуществляются следующим образом:

– сделки купли-продажи акций с резидентами, а также получение дивидендов по акциям российских организаций – через счет типа «К»;

– покупка ценных бумаг (кроме акций) у резидентов, внесение гарантийных взносов под фьючерсы и иные подобные операции – через счет типа «Н» или «К» по выбору;

– продажа ценных бумаг (кроме акций) резидентам, возврат гарантийных взносов под фьючерсы и иные подобные операции – через счет типа «Н»;

– предоставление резидентами займов нерезидентам – через счет типа «Н», возврат займов и уплата процентов – через счет «Н» или «К» по выбору;

– покупка нерезидентами товаров, работ и услуг (кроме ценных бумаг и недвижимости) у резидентов – через счет типа «Н» или «К» по выбору;

– продажа нерезидентами товаров, работ и услуг резидентам за рубли – через счет типа «К», если отсрочка поставки менее 90 дней, и счет типа «Н», если этот срок больше;

– расчеты по операциям с недвижимостью на территории Российской Федерации (купля-продажа, аренда) между резидентами и нерезидентами – через счет типа «Н» или «К» по выбору.

Довольно важным является вопрос: должны ли иностранные инвесторы регистрировать свои сделки с российскими ценными бумагами в ФКЦБ России?

Согласно ст. 29 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», «о совершенных сделках по приобретению иностранными владельцами ценных бумаг, выпущенных эмитентами, зарегистрированными в Российской Федерации, сторонам по сделке надлежит уведомлять Федеральную комиссию по рынку ценных бумаг. О совершенных сделках по приобретению российскими владельцами ценных бумаг, выпущенных иностранными эмитентами, сторонам по сделке также надлежит уведомлять Федеральную комиссию по рынку ценных бумаг». Другими словами, о покупке нерезидентами российских акций обе стороны сделки должны уведомить ФКЦБ России.

В ст. 29 Закона «О рынке ценных бумаг» не указан срок, в течение которого сторонам сделки надо уведомить ФКЦБ. Согласно Постановлению ФКЦБ России от 11 декабря 2001 г. №33, уведомления следует направлять в СРО, куда входит данный профучастник, или непосредственно в ФКЦБ.

По сделкам на организованных рынках уведомление по форме №020 направляется в течение пяти дней после ее совершения, а по сделкам на организованных рынках – в течение пяти дней после окончания месяца (в данном случае уведомление направляет профессиональный участник рынка ценных бумаг, через которого эта сделка совершалась).

Понятие постоянного представительства

Как это принято в международной практике, гл. 25 НК РФ разделяет иностранных налогоплательщиков на две группы: иностранные юридические лица, имеющие в РФ постоянное представительство, и не имеющие такового.

Понятие «постоянное представительство» применяется только в налоговом праве. Иностранная фирма может иметь в России представительство в гражданско-правовом смысле слова, получить аккредитацию Торгово-промышленной палаты или ГРП Минюста России, но при этом не иметь налогового статуса постоянного представительства.

Постоянным представительством согласно п. 2 ст. 306 НК РФ является любое обособленное подразделение (представительство, бюро, контора, агентство и т.п.) либо «иное место деятельности», через которое иностранная организация «регулярно осуществляет предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации».

Таким образом, постоянным представительством для целей налогообложения может быть как структурное подразделение иностранной фирмы в России, так и иное лицо, в том числе российская организация-посредник, если через нее регулярно осуществляется предпринимательская деятельность.

Посредник, являющийся постоянным представительством иностранной организации в РФ, называется зависимым агентом. Не всякий агент или иной посредник, действующий в интересах иностранной фирмы, является зависимым агентом. Определение зависимого агента дано в п. 9 ст. 306 НК РФ, где, в частности, предусмотрены следующие признаки этого налогового статуса:

1) наличие полномочий на заключение контрактов на территории РФ;

2) наличие полномочий на согласование существенных условий сделок на территории РФ (даже если сами сделки подписываются руководством инофирмы за рубежом);

3) оказание посреднических услуг, выходящих за рамки обычных услуг брокера (комиссионера, агента) на данном рынке.

Последнее условие очень важное. Российский посредник, например брокер на фондовом рынке, может работать как комиссионер по поручению иностранного клиента, заключать в его интересах сделки, вести переговоры, но при этом не иметь статуса постоянного представительства, поскольку все действия такого брокера не будут выходить за рамки обычного обслуживания клиентов со стороны профессионального посредника.

Определить, где кончаются обычные услуги посредника и начинается деятельность зависимого агента, подчас довольно сложно. По этому вопросу накоплен довольно большой международный опыт. Например, существует такая международная организация, как ОЭСР – Организация Экономического Сотрудничества и Развития (www.oecdmoscow.org). Она объединяет почти все промышленно развитые страны. Членами ОЭСР была принята так называемая типовая конвенция (типовой договор) об избежании двойного налогообложения. К ней экспертами ОЭСР были разработаны комментарии, где довольно подробно изложен вопрос об определении статуса зависимого агента.

В частности, признаками зависимого статуса агента могут считаться:

1) экономическая зависимость от иностранного клиента (например, когда этот клиент является единственным и преобладающим у российского брокера);

2) чрезмерный контроль иностранного лица за деятельностью брокера (например, когда инофирма может вмешиваться во «внутреннюю кухню» брокерского бизнеса, запрещать брокеру обслуживать других клиентов, вмешиваться в кадровую или ценовую политику);

3) особые полномочия брокера, которые клиенты обычно не предоставляют посредникам. Например, на фондовом рынке брокер обычно получает инструкцию от клиента на каждую сделку, где оговариваются цена, вид ценных бумаг и количество.

Если же брокер получает от клиента генеральную доверенность на заключение сделок с правом самому решать вопросы о цене, количестве и виде ценных бумаг – это не типично для брокерского бизнеса. Это значит, что инофирма дает брокеру право самому принимать все ключевые решения, то есть вести за инофирмы предпринимательскую деятельность в РФ. Это уже признак постоянного представительства.

Следует обратить внимание и на то, что одна и та же иностранная организация часть своих операций в России может проводить через постоянное представительство, а часть – минуя его. Одна часть доходов при этом будет извлекаться через представительство, другая – не через него. Тогда эти две группы доходов одной и той же фирмы будут иметь разный режим налогообложения.

Кроме того, важную роль при определении статуса постоянного представительства могут сыграть положения международных договоров об избежании двойного налогообложения.

Например, до 2000 г. подобный договор между Россией и Кипром содержал положения о том, что деятельность посредника на территории другого государства не образует постоянного представительства, даже если он действуют за рамками своей обычной деятельности.

Постоянные представительства уплачивают на территории РФ налог на прибыль по тем же ставкам и в том же порядке, как и обычные российские налогоплательщики. При этом постоянные представительства освобождены от ежемесячных авансовых платежей и платят налог только поквартально (п. 3 ст. 286 НК РФ).

Следует иметь в виду, что любая иностранная организация, которая планирует вести в России деятельность в течение более чем 30 дней в году, должна встать на учет в налоговых органах, получить ИНН и свидетельство по форме 2401ИМД (см. Приказ МНС России от 7 апреля 2000 г. N АП-3–06/124).

Если иностранная организация не планирует работать в России в течение 30 дней в году и более, но при этом открывает счет в российской банке, то она ставится на учет по местонахождению банка с выдачей свидетельства по форме 2402ИМД с указанием КИО – кода иностранной организации.

Инофирмы, не имеющие в РФ постоянного представительства, но получающие доходы от источников в России, обязаны информировать о них налоговые органы.

Для этого нужно направлять уведомления об осуществлении ими деятельности в РФ в течение менее 30 дней в году (форма 2503И) и уведомления о полученных доходах (форма 2504И). Первое уведомление должно быть направлено до начала деятельности, второе – в течение месяца с момента возникновения права на получение дохода в РФ.

Налогообложение доходов иностранных фирм, не связанных с работой через постоянное представительство

Доходы иностранных юридических лиц, не имеющих в РФ постоянного представительства, облагаются налогом у источника. При этом следует иметь в виду следующее:

1. При отсутствии постоянного представительства налогом облагаются далеко не все доходы инофирмы, а только те, которые указаны в п. 1 ст. 309 НК РФ. Упомянутый список доходов включает в себя полученные в России дивиденды, проценты, штрафы, пени, доходы от интеллектуальной собственности, от реализации недвижимости, от сдачи имущества в аренду (в том числе от лизинга), от международных перевозок и др.

Доходы от реализации движимого имущества (в том числе ценных бумаг) в ст. 309 НК РФ не упомянуты в числе облагаемых доходов, за исключением акций и долей в предприятиях, чьи активы более чем на 50 процентов состоят из недвижимости на территории РФ (данная норма призвана препятствовать продаже недвижимости через продажу акций предприятий, на балансе которых находятся эти объекты).

Кроме того, п. 6 ст. 309 НК РФ требует облагать у источника доходы иностранных фирм по договорам доверительного управления их активами на территории РФ независимо от характера операций, осуществляемых через доверительного управляющего (в том числе если речь идет о вложениях в ценные бумаги).

2. Ставка налога, удерживаемого у источника, может меняться в зависимости от вида доходов. При реализации недвижимости и акций (долей) российских фирм, чьи активы более чем на 50 процентов состоят из недвижимости, налоговая база считается за вычетом документально подтвержденных расходов на приобретение этого имущества.

Ставка налога в данных случаях составляет 24 процента. Для дивидендов, которые выплачиваются инофирмам, ставка налога составляет 15 процентов. Для процентов по государственным и муниципальным ценным бумагам – 15 или 0 процентов в зависимости от года выпуска (до или после 20 января 1997 г.). Ставка налога по доходам от международных перевозок и сдачи в аренду соответствующих транспортных средств – 10 процентов. Во всех остальных случаях налог взимается по ставке 20 процентов.

3. Международными договорами об избежании двойного налогообложения может быть предусмотрено освобождение от налогов отдельных видов доходов иностранных фирм, не имеющих в РФ постоянного представительства. Согласно ст. 312 НК РФ, иностранная организация для того, чтобы воспользоваться таким освобождением, должна представить налоговому агенту документ, подтверждающий ее постоянное местопребывание в соответствующем государстве.

Документ должен быть заверен компетентным органом этой страны (это может быть Минфин, Центробанк, специальное регистрационное ведомство или иной орган, определенный международным договором).

**2.5 Налог на доходы физических лиц при операциях с ценными бумагами**

Налогообложение доходов от купли-продажи ценных бумаг

Согласно ст. 226 НК РФ, юридические лица и предприниматели, выплачивающие физическим лицам любые виды доходов, должны удерживать НДФЛ у источника (выполнять функции налоговых агентов). Согласно п. 2 ст. 226 НК РФ, это правило не распространяется на доходы, которые облагаются по правилам ст. ст. 214.1, 227 и 228 НК РФ.

В соответствии со ст. 214.1 НК РФ при операциях купли-продажи ценных бумаг налог у источника удерживается не всеми организациями, а только брокерами и доверительными управляющими. В остальных случаях физические лица самостоятельно декларируют и платят налог с этих доходов.

Если, например, вексель продается физическим лицом через брокера, налог удерживается у источника, а если гражданин заключает сделку купли-продажи векселя без посредников, он платит налог самостоятельно. Правда, если контрагентом является организация, она обязана подать в налоговый орган сведения о доходах, выплаченных такому физическому лицу.

Налогооблагаемый доход от продажи ценных бумаг может быть определен двумя способами:

1) доход от продажи ценных бумаг минус подтвержденные расходы на приобретение и реализацию;

2) доход от продажи ценных бумаг минус фиксированный вычет.

Второй метод применяется, только если невозможен первый. Согласно п. 3 ст. 214.1 НК РФ, «в случае если расходы налогоплательщика не могут быть подтверждены документально, он вправе воспользоваться имущественным налоговым вычетом, предусмотренным абзацем 1 подпунктом 1 пункта 1 статьи 220 настоящего Кодекса».

Если ценные бумаги находились в собственности физического лица менее трех лет, фиксированный вычет составляет 120 000 руб., если три года и более – вычет предоставляется на всю сумму выручки от продажи ценных бумаг.

Имущественные вычеты в общем случае предоставляются только при подаче декларации в налоговый орган, однако для ценных бумаг сделано исключение (п. 2 ст. 220 НК РФ). Здесь имущественный вычет может предоставить и налоговый агент.

Налогообложение доходов по ценным бумагам в виде процентов, дивидендов и материальной выгоды

Согласно пп. 1 п. 1 ст. 208 НК РФ, проценты (в том числе по ценным бумагам), полученные от российских организаций, облагаются налогом на доходы физических лиц. В п. 25 ст. 217 НК РФ сказано, что проценты по государственным ценным бумагам РФ и субъектов РФ не облагаются налогом.

Дивиденды физических лиц, полученные от российских организаций, облагаются налогом у источника по пониженной ставке – 6 процентов. При этом сумма дивидендов, облагаемых налогом, уменьшается на дивиденды, полученные ранее эмитентом в текущем и предыдущем налоговых периодах (ст. ст. 214 и 275 НК РФ).

Если процент по ценной бумаге получен в виде дисконта, то эмитент может удержать налог, только когда физическое лицо у него же и приобретало эту ценную бумагу. В других случаях размер дисконта, полученного физическим лицом, неизвестен налоговому агенту.

Отдельным объектом налогообложения является материальная выгода при покупке ценных бумаг по ценам ниже рыночных. При этом цена приобретения определяется «с учетом предельной границы колебаний» рыночной цены (п. 4 ст. 212 НК РФ). Предельная граница колебаний устанавливается федеральным органом, регулирующим рынок ценных бумаг. В настоящее время это ФКЦБ России.

Следует отметить, что согласно п. 14 ст. 40 НК РФ рыночные цены на ценные бумаги для целей налогообложения определяются по нормам, установленным главой «Налог на прибыль» НК РФ. Иными словами, при расчете НДФЛ с материальной выгоды от приобретения ценных бумаг необходимо определять рыночные цены по правилам гл. 25 НК РФ (ст. 280).

Датой получения дохода в виде материальной выгоды считается «дата приобретения» ценной бумаги (ст. 223 НК РФ). Приобретением ценной бумаги является переход права собственности на нее. Для эмиссионных ценных бумаг это происходит в момент приходной записи по счету-депо, счету в реестре владельцев или в момент передачи сертификата ценной бумаги.

Понятие налогового агента в статье 214.1 НК РФ

В ст. 214.1 трижды дается определение лицу, которое должно выполнять функции налогового агента по сделкам купли-продажи ценных бумаг. Два раза в п. 3 говорится, что налоговый агент – это брокер, доверительный управляющий или иное лицо, совершающее операции по договору поручения, иному подобному договору в пользу налогоплательщика. Один раз в п. 8 упоминается, что налоговый агент – это брокер, доверительный управляющий или иное лицо, совершающее операции по договору поручения, договору комиссии, иному договору в пользу налогоплательщика.

Сопоставив указанные определения, можно сделать вывод, что налоговый агент – это:

– брокер;

– доверительный управляющий;

– иное лицо, совершающее операции по договору поручения;

– иное лицо, совершающее операции по договору комиссии;

– лицо, совершающее операции в пользу физического лиц по любому иному договору подобному договору поручения;

– лицо, совершающее операции в пользу физического лиц по договору иному, чем договор поручения, комиссии или доверительного управления.

«Иной договор в пользу физического лица» может пониматься двояко: как любой иной посреднический договор, где есть лица, действующие в интересах данного физического лица, или любой иной договор, где есть выплаты в адрес физического лица.

«В пользу» следует все-таки понимать как «в интересах» физического лица. Таким образом, налоговыми агентами не являются те организации или граждане, которые просто покупают ценные бумаги у физического лица, а не посредничают в его интересах.

Спорные вопросы статьи 214.1 НК РФ в отношении функций налогового агента

Некоторые нормы ст. 214.1 НК РФ, возлагающие на брокеров и доверительных управляющих функции налогового агента, сформулированы не вполне ясно. В частности, имеет ли физическое лицо при работе через эти организации право выбора между тем, где уплачивать налог: у источника или при подаче декларации в налоговый орган?

Согласно п. 3 ст. 214.1, «налоговый вычет или вычет в размере фактически произведенных и документально подтвержденных расходов предоставляется налогоплательщику при расчете и уплате налога в бюджет у источника выплаты дохода (брокера, доверительного управляющего или иного лица, совершающего операции по договору поручения, иному подобному договору в пользу налогоплательщика) либо по окончании налогового периода при подаче налоговой декларации в налоговый орган.

Если расчет и уплата налога производятся источником выплаты дохода (брокером, доверительным управляющим или иным лицом, совершающим операции по договору поручения или по иному подобному договору в пользу налогоплательщика) в налоговом периоде, имущественный налоговый вычет предоставляется источником выплаты дохода с возможностью последующего перерасчета по окончании налогового периода при подаче налоговой декларации в налоговый орган».

То есть в этом пункте говорится, что налог может быть либо удержан агентом, либо уплачен самостоятельно. Здесь нет указания на то, вправе ли налогоплательщик сам выбирать способ уплаты. Однако в данном пункте нет и запрета или ограничения на это право. Согласно п. 8 ст. 214.1 НК РФ, «налоговая база по операциям купли-продажи ценных бумаг и операциям с финансовыми инструментами срочных сделок определяется по окончании налогового периода. Расчет и уплата суммы налога осуществляются налоговым агентом по окончании налогового периода или при осуществлении им выплаты денежных средств налогоплательщику до истечения очередного налогового периода».

Совместив нормы п.п. 3 и 8, мы получаем, что, с одной стороны, налоговый вычет предоставляется агентом либо при подаче декларации, с другой – «расчет и уплата суммы налога осуществляются налоговым агентом» (а расчет предполагает и предоставление вычета).

Это тоже можно понимать двояко.

1. Налогоплательщик не имеет права выбора. Если есть агент (брокер, управляющий и т.п.), он в обязательном порядке рассчитывает и платит налог. Когда нет лиц, уполномоченных быть налоговыми агентами, налог платится при подаче декларации. Если налог был удержан агентом, можно потом при подаче декларации его пересчитать по другому типу вычетов.

2. Налогоплательщик имеет право выбора, как платить налог: через агента либо самостоятельно. Если он выбрал уплату через агента, то к нему применяется п. 8 ст. 214.1 НК РФ.

Скорее всего, первая трактовка более корректна: если какая-то организация названа в Кодексе налоговым агентом, она обязана исполнить свои обязанности, иначе к ней могут быть применены санкции по ст. 123 НК РФ.

Порядок расчета налоговой базы брокером (доверительным управляющим)

Согласно п. 4 ст. 214.1 НК РФ, доход физического лица от продажи ценных бумаг считается нарастающим итогом в течение года. Доходы надо учитывать раздельно по двум категориям ценных бумаг – обращающимся и не обращающимся на организованном рынке. По каждой продаже ценных бумаг исходя из п. 3 ст. 214.1 НК РФ должны быть определены расходы на приобретение ценных бумаг, в том числе цена покупки, накладные расходы по покупке и продаже. Цена приобретения может быть определена любым методом, в том числе по средней цене, ЛИФО или ФИФО.

Если расходы не могут быть увязаны с конкретной сделкой по продаже ценных бумаг (например, расходы по хранению), то они распределяются на весь пакет имеющихся ценных бумаг.

Если физическое лицо не выводит денежные средства из договора с брокером (доверительным управляющим) в течение года, то налог удерживается один раз – с суммы дохода на последний день года.

Если физическое лицо в течение года выводит средства из договора, то налог удерживается с части начисленного дохода на момент выплаты. При работе физического лица через брокера эта часть представляет собой отношение суммы денежной выплаты к «стоимостной оценке ценных бумаг, определяемой на дату выплаты денежных средств» (п. 8 ст. 214.1 НК РФ).

При работе физического лица на фондовом рынке через доверительного управляющего пропорция определяется как отношение суммы денежной выплаты к стоимостной оценке «ценных бумаг (денежных средств)» на дату выплаты.

Стоит обратить внимание на различие в определениях налоговой базы при частичном выводе средств по брокерскому договору и по договору доверительного управления.

В одном случае сумма выплаты делится на величину портфеля ценных бумаг (для брокера), в другом – в знаменатель ставится сумма ценных бумаг и денежных средств.

Нетрудно понять, что пропорция для расчета налоговой базы по договору доверительного управления при прочих равных условиях всегда будет меньше, чем для брокерского договора (и сумма налога будет меньше).

При этом под стоимостной оценкой ценных бумаг в портфеле физического лица понимаются фактически произведенные и документально подтвержденные расходы на их приобретение (абз. 3 п. 8 ст. 214.1 НК РФ).

Если физическое лицо передавало деньги брокеру, но только часть из них использовало на покупку ценных бумаг, то при выводе оставшихся средств доля облагаемого дохода может оказаться очень высокой, даже превысить 100 процентов. В этом случае налог будет уплачен сразу со всего дохода полностью, хотя на самом деле лишь незначительная его часть была реально получена инвестором.

**Заключение**

Ценные бумаги – неизбежный атрибут всякого нормативного товарного и финансового оборота. Будучи товаром, они вместе с тем способны служить как средством кредита, так и средством платежа, эффективно заменяя в этом качестве деньги.

Переход России к рыночной организации экономики и попытки формирования рынка ценных бумаг потребовали возрождения и использования всего многообразия ценных бумаг.

В свою очередь, появилась настоятельная потребность в четком правовом регулировании фондового рынка и оборота ценных бумаг, при отсутствии которого их использование просто невозможно.

Цель и задача государства в отношении рынка ценных бумаг – единый государственный подход к формированию, функционированию и развитию рынка ценных бумаг в Российской Федерации, обеспечение на рынке сочетания интересов инвесторов и эмитентов, привлечения инвестиций в экономику и защита прав инвесторов, включая иностранных.

В настоящее время сформировались правовые, экономические и организационные основы для развития российского фондового рынка, сформирована нормативно-правовая основа его функционирования. Созданы органы государственного регулирования фондового рынка.

Постановления Центрального Банка России, Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг РФ, Федеральной службы по финансовым рынкам России регулируют вопросы осуществления дилерской, брокерской, депозитарной деятельности, деятельности по ведению реестра акционеров, деятельности по доверительному управлению, деятельности фондовых бирж, клиринговых центров. Также они устанавливают требования к профессиональным участникам, управляющим компаниям, к внутреннему учету, контролю и отчетности профессиональных участников рынка ценных бумаг.

Основные задачи дальнейшего развития фондового рынка заключаются в совершенствовании инфраструктуры фондового рынка, интегрировании российского рынка в мировой фондовый рынок, обеспечении привлечения инвестиций в российскую экономику, развитии инструментов фондового рынка, повышении уровня капитализации российских эмитентов, повышении ликвидности ценных бумаг мелких и средних эмитентов.

Путь вхождения Российской Федерации в международный рынок капитала определен, и будем надеяться на формирование благоприятного инвестиционного климата в России, установление понятных и стабильных правил ведения бизнеса на финансовом рынке, предсказуемость нормативного и налогового регулирования.

# Список литературы

1. Конституция Российской Федерации 12 декабря 1993 года – М.: Ось-89, 2006.

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации №51-ФЗ от 30 ноября 1994 года. В трех частях – 5-е изд. – М.: Ось-89, 2006.
2. Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» №39-ФЗ 22 апреля 1996 года (с изменениями и дополнениями).
3. Налоговый кодекс РФ №146-ФЗ от 31.07.1998.
4. Федеральный закон «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 года №208-ФЗ (с изменениями и дополнениями).
5. Федеральный закон «Об инвестиционных фондах» от 29 ноября 2001 года №156-ФЗ (с изменениями и дополнениями).
6. Буренин А.Н. Рынок ценных бумаг и производных финансовых инструментов. Учебное пособие. М., Научно-техническое общество имени академика С.И. Вавилова, 2002
7. Эффективный рынок капитала: Экономический либерализм и государственное регулирование/ Под общ. ред. И.В. Костикова: В 2 т. – М.: Наука, 2004.
1. ГК РФ часть 1статья 142 [↑](#footnote-ref-1)