

1.3. РАЗРАБОТКА СТРАТЕГИИ ОПТИМИЗАЦИИ НАЛОГОВОЙ БАЗЫ ПО ОПЕРАЦИЯМ С ФИНАНСОВЫМИ ИНСТРУМЕНТАМИ СРОЧНЫХ СДЕЛОК

Хромов И.Е., к.э.н., научный сотрудник Центрального экономико-математического института Российской Академии наук, действительный член Института профессиональных бухгалтеров и аудиторов РФ

Центральный экономико-математический институт Российской Академии наук

За последние годы важной тенденцией на рынке ценных бумаг стало расширение операций с производными финансовыми инструментами, которые позволяют выявить и распределить риски, а также создать условия формирования справедливых цен на базисные активы. Но важнейшим недостатком действующей системы регулирования производных финансовых инструментов является несовершенство налогового законодательства, что мешает инвесторам хеджировать рыночные риски, связанные с проведением операций с ценными бумагами в России. Поэтому для минимизации налоговых рисков необходима разработка стратегии выбора оптимального способа налогообложения финансовых инструментов срочных сделок.

ВВЕДЕНИЕ

В настоящее время российский фондовый рынок является типичным крупным развивающимся рынком. Он характеризуется, с одной стороны, высокими темпами позитивных количественных и качественных изменений, с другой стороны – наличием многочисленных проблем, препятствующих более эффективному его развитию.

По большинству показателей емкости рынок ценных бумаг занимает место во второй пятерке развивающихся рынков. По ряду качественных показателей он вышел в лидеры среди развивающихся рынков. Вместе с тем по многим другим качественным показателям (ликвидность рынка, дивидендная доходность, количество торгуемых компаний и т.д.) сохраняется значительное отставание от ведущих развивающихся рынков, и тем более – от развитых рынков.

Российский фондовый рынок выполняет макроэкономическую функцию трансформации сбережений в инвестиции. Все большее количество предприятий реального сектора начинает рассматривать его в качестве основного источника привлеченных ресурсов для финансирования инвестиций в основной капитал и поглощения конкурентов. Однако фондовый рынок пока еще не является значимым для большинства населения инструментом накопления капиталов и для большинства предприятий источником инвестиционных ресурсов, а, следовательно, не может выполнять полный спектр функций, присущих развитым фондовым рынкам. Российская Федерация по-прежнему отличается крайне низкой долей частных лиц и институтов коллективных инвестиций в совокупной структуре инвесторов.

Серьезным сдерживающим фактором развития рынка ценных бумаг является недостаточно благоприятный инвестиционный климат. Это сдерживает приход в РФ иностранных долгосрочных инвесторов, проблема дефицита которых остается крайне актуальной. Однако политические и экономические факторы, влияющие на инвестиционный климат, находятся за пределами собственно фондового рынка.

За последние годы важной тенденцией на рынке ценных бумаг стало расширение операций с производными финансовыми инструментами. Реальным импульсом для качественного роста объемов сделок с этими инструментами стали поправки в ст. 1062 части второй Гражданского кодекса РФ и направленные на предоставление судебной защиты по срочным сделкам [2].

Рынок производных финансовых инструментов позволяет выявить и распределить риски, а также создать условия формирования справедливых цен на базисные активы. Важнейшим недостатком действующей системы регулирования производных финансовых инструментов остается несовершенство налогового законодательства, это мешает инвесторам хеджировать рыночные риски, связанные с проведением операций с ценными бумагами в РФ.

Цель работы – разработка стратегии выбора оптимального способа налогообложения финансовых инструментов срочных сделок для минимизации налоговых рисков.

Для достижения поставленной цели в работе решаются следующие задачи:

- классификация срочных сделок для налогового учета;
- изучение особенностей определения налоговой базы по финансовым инструментам срочных сделок;
- рассмотрение на конкретных примерах стратегии оптимизации налоговой базы.

Рынок ценных бумаг предоставляет инвестору богатые и разнообразные возможности для вложения временно свободных денежных средств, а для предприятий – возможность страхования от неблагоприятной ценовой динамики и планирования будущей производственно-хозяйственной деятельности. Актуальность поставленной задачи определяется тем, что развитие рынка ценных бумаг в РФ невозможно без четких принципов налогообложения, которые были бы оптимально выгодны как государству, так и предпринимателям.

Объект исследования – предприятие на рынке ценных бумаг, осуществляющие сделки с финансовыми инструментами срочных сделок (ФИСС). Предмет исследования данной работы – налогообложение операций с ФИСС на рынке ценных бумаг.

Фондовый рынок влияет на стабильность развития экономики, так как сильное падение стоимости ценных бумаг за короткий промежуток времени может вызвать кризис в экономике. В первом разделе будут раскрыты основные понятия, связанные с финансовыми инструментами срочных сделок. Рассмотрены ценные бумаги, которые могут выступать базисными активами срочных сделок. Подробно описаны институты, которые осуществляют как разработку нормативно-правовой базы, так и контроль за соблюдением законодательства участниками рынка ценных бумаг. Во втором разделе приведена классификация срочных сделок применительно к требованиям налогового законодательства и порядок формирования налоговой базы по операциям с финансовыми инструментами срочных сделок. Третий раздел представляет собой подробный анализ налогообложения операций с финансовыми инструментами срочных сделок.

1. РЫНОК ЦЕННЫХ БУМАГ В СИСТЕМЕ ЭКОНОМИЧЕСКИХ ОТНОШЕНИЙ

1.1. Инструменты фондового рынка

В современной России сегмент срочного рынка начал формироваться и развиваться с начала 1990-х гг., когда на Московской товарной бирже появилась срочная секция. Необходимость появления срочного рынка состояла в следующем: в рыночной экономике появилась необходимость выработки мер нивелирования предпринимательских рисков, экономические субъекты нуждались в определенных индикаторах процесса ценообразования на рынках базисных активов – товаров, ценных бумаг, процентных ставок и т.д. Такими индикаторами стали цены на срочном рынке.

Срочные сделки (деривативы) – соглашения участников сторон сделок, определяющие их права и обязанности в отношении базисного актива, в том числе фьючерсные, опционные, форвардные контракты, а также

иные финансовые инструменты. Из состава срочных сделок выделяются две основных группы: сделки предусматривающие поставку предмета и сделки, не предусматривающие такой поставки.

ФИСС – это разновидность срочных сделок, изначально не предусматривающих поставку базисного актива, кроме отдельных специально оговоренных случаев. Отнесение к ФИСС срочных сделок предусматривающих поставку базисного актива, допускается только в тех случаях, когда это предусмотрено учетной политикой для целей налогообложения.

Расширяется круг лиц – участников срочного рынка. Ими становятся частные и институциональные инвесторы, торговые, промышленные и финансовые организации, органы государственной власти.

Выпуск и обращение финансовых инструментов срочного рынка (форвардных, фьючерсных, опционных контрактов) в первую очередь обусловлены необходимостью управления финансовыми рисками и защиты от неблагоприятного воздействия внешних факторов, таких, как изменение котировок национальных валют, ставок рефинансирования, колебаний рыночного спроса на товары.

Основной целью компаний, выпускающих ФИСС, является не столько привлечение финансовых ресурсов и повышение собственной капитализации, сколько стремление минимизировать финансовые риски для защиты от влияния неблагоприятных внешних факторов. Развитие срочного рынка в стране обусловлено и тем, что операции на срочном рынке являются, как правило, более прибыльными по сравнению с операциями на рынке базисного актива, что связано главным образом с более низкими транзакционными издержками на срочном рынке.

Впервые налогообложение операций с финансовыми инструментами срочных сделок было регламентировано в Налоговом кодексе РФ (НК РФ) в связи с принятием закона от 6 августа 2001 г. №110-ФЗ [2]. В главе 25 НК РФ [4] установлен специальный порядок определения налоговой базы по операциям с ФИСС. До сих пор именно эта глава является единственным законодательным актом в РФ, в котором даются легальные определения таких понятий, как ФИСС, базисный актив ФИСС, операция хеджирования и др.

Конкретный перечень тех видов срочных сделок, которые являются ФИСС, в НК РФ оставлен открытым, поэтому правила налогообложения, приведенные в статьях 301-305 НК РФ [4], распространяются не только на фьючерсные, опционные и форвардные контракты, но и на иные виды срочных сделок:

- процентные и валютные свопы;
- опционные свидетельства;
- прочие деривативы.

В НК РФ предусмотрено право налогоплательщика самостоятельно квалифицировать сделку, признавая ее операцией с ФИСС либо сделкой на поставку предмета сделки с отсрочкой исполнения [4].

Для налогообложения разница заключается в том, что, признавая конкретную сделку ФИСС, налогоплательщик выбирает порядок определения налоговой базы, установленный для ФИСС, т.е. специальный порядок (имеющий, например, ограничения на перенос убытков), а квалифицируя сделку как сделку с отсрочкой исполнения, налогоплательщик выбирает особенности налогообложения, установленные для предмета сделки (иными сло-

вами, в таком случае используются не статьями 301-305 НК РФ, а например, статьями 268, 280 НК РФ и пр.) [4].

Если операция с ценными бумагами может быть квалифицирована также, как операция с ФИСС, то налогоплательщик самостоятельно выбирает порядок налогообложения такой операции. Критерии отнесения сделок, предусматривающих поставку предмета сделки (за исключением операций хеджирования¹), к категории операций с ФИСС определяются налогоплательщиком в учетной политике для целей налогообложения.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий имущественные, заемные и некоторые иные права и обязательства, реализация которых возможна только при его предъявлении, а передача – при смене прав собственности на этот документ. Ценные бумаги имеют свою стоимость, выражаемую в денежном эквиваленте.

В соответствии с Федеральным законом «О рынке ценных бумаг» [7]: «Эмиссионная ценная бумага – 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 настоящим законом [7] формы и порядка;
- размещается выпусками;
- имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

Акция – эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации. Акция является именной ценной бумагой.

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 ...» [7].

Еще одной ценной бумагой, без которой невозможно представить себе нормальное функционирование экономики, является вексель.

Вексель – это ценная бумага, представляющая из себя обязательство одной стороны заплатить некоторую сумму денег другой стороне по достижении определенной даты в будущем.

Выделяют также производные ценные бумаги или деривативы – права и обязанности по которым связаны с ценными бумагами. Участники экономических отношений заключают контракты как на условиях немедленной поставки актива, так и в будущем.

В зависимости от способа обращения выделяют следующие финансовые инструменты:

¹ Хеджирование (*hedging*) – операции с финансовыми инструментами срочных сделок, совершаемые в целях компенсации возможных убытков, возникающих в результате неблагоприятного изменения цены или иного показателя хеджирования. Объектами хеджирования могут быть активы и (или) обязательства, потоки денежных средств, связанные с указанными активами и (или) обязательствами или с ожидаемыми сделками.

- опцион (option) – вид контракта, который дает право, но не обязанность, произвести куплю-продажу определенного актива по зафиксированной цене до или в определенный срок;
- форвард, форвардный контракт (forward, forward contract) – соглашение о будущей покупке/продаже актива. Заключается на внебиржевом рынке непосредственно сторонами сделки, которые и оговаривают все условия контракта (в отличие от фьючерсного контракта, условия которого стандартны и устанавливаются биржей);
- фьючерс, фьючерсный контракт (futures, futures contract) – типовое соглашение о покупке/продаже актива согласно спецификации. Параметры контракта определяются биржей. Различают финансовые (financials) и товарные (commodities) фьючерсы;
- своп (swap) – соглашение между сторонами, направленное на обмен денежными платежами, основанными на различных процентных ставках, биржевых котировках или ценах, исчисленных на основании денежной суммы, зафиксированной в договоре².

В зависимости от вида базового актива³, лежащего в основе производного финансового инструмента, выделяют следующие виды инструментов: деривативы на акции, валюту, товары, индексы, облигации, процентные ставки.

Существуют и прочие ценные бумаги, к ним относят: чеки, коносаменты, паи паевых инвестиционных фондов и другие.

1.2. Институциональная структура фондового рынка

Институциональная структура фондового рынка включает основные группы участников рынка – эмитентов, инвесторов и профессиональных посредников, а также организации рыночной инфраструктуры.

В соответствии с [7]: «Эмитент – юридическое лицо или органы исполнительной власти, либо органы местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими».

Под инвесторами подразумевают любых лиц, которые вкладывают средства в ценные бумаги с целью получения прибыли. В эту категорию включают:

- население инвестиционные фонды и негосударственные пенсионные фонды;
- коммерческие банки;
- государственные структуры;
- иностранные инвесторы.

Российское законодательство регулирует три вида посредничества на фондовом рынке – брокерскую деятельность, дилерскую деятельность и деятельность по управлению ценными бумагами.

В соответствии с [7]:

- «Брокерской деятельностью признается деятельность по совершению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом» [7].
- «Дилерской деятельностью признается совершение сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и/или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покуп-

ки и/или продажи этих ценных бумаг по объявленным лицом, осуществляющим такую деятельность, ценам».

- Под деятельностью по управлению ценными бумагами признается осуществление юридическим лицом от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока доверительного управления переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных этим лицом третьих лиц:
 - ценными бумагами;
 - денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги;
 - денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управления ценными бумагами».

К торгово-расчетной инфраструктуре российского рынка ценных бумаг относятся профессиональные участники рынка ценных бумаг, осуществляющие следующие виды деятельности:

- деятельность по организации торговли на рынке ценных бумаг (включая фондовые биржи);
- клиринговую деятельность;
- депозитарную деятельность в качестве расчетных депозитариев.

Кроме того, составной частью этой инфраструктуры являются небанковские кредитные организации, выполняющие функции расчетных палат.

На российском фондовом рынке существуют два альтернативных способа учета прав на ценные бумаги: по счетам депо в депозитарии и по лицевым счетам в системе ведения реестра. Депозитарии, регистраторы, а также эмитенты, самостоятельно ведущие реестр своих акционеров, в совокупности образуют учетную систему фондового рынка.

Депозитарий оказывает услуги по учету и удостоверению прав на ценные бумаги, учету и удостоверению передачи ценных бумаг, а также по хранению ценных бумаг (при документарной форме выпуска). Он осуществляет свою деятельность на основе договора с собственником ценных бумаг либо лицом, имеющим иные права в отношении ценных бумаг (депозитарный договор).

Регистратор – профессиональный участник рынка ценных бумаг, осуществляющий деятельность по ведению реестра владельцев именных ценных бумаг (сбор, фиксация, обработка, хранение и предоставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг). Регистратор работает на основании договора с эмитентом ценных бумаг; лица, открывающие счета в реестре, не заключают договор с регистратором. Эмитент с количеством акционеров не более 50 имеет право вести реестр самостоятельно или заключить договор с регистратором. Если же число акционеров превышает 50, эмитент обязан передать ведение реестра регистратору, хотя при этом он продолжает отвечать за ведение реестра.

К инфраструктуре фондового рынка примыкают также организации, оказывающие информационные и консультационные услуги участникам фондового рынка – эмитентам, инвесторам и посредникам:

- информационные агентства;
- рейтинговые агентства и т.д.

Некоторые из них играют весьма значимую роль для функционирования рынка, например, агентства «Интерфакс» и АКМ по договорам с Федеральной службой по финансовым рынкам РФ (ФСФР РФ) оказывают участникам фондового рынка услуги по раскрытию информации.

² Договор (сделка) – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

³ Базисный актив – предмет срочной сделки, в том числе иностранная валюта, ценные бумаги и иное имущество, имущественные права, процентные ставки, кредитные ресурсы, индексы цен или процентных ставок, другие финансовые инструменты срочных сделок.

1.3. Законодательная база и регулирование рынка ценных бумаг

На сегодняшний день в РФ в основном сформирована нормативно-правовая база в области регулирования рынка ценных бумаг. Она образуется несколькими специальными законами («О рынке ценных бумаг», «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», «Об ипотечных ценных бумагах»), которые определяют общие правила, действующие на фондовом рынке, и многочисленными подзаконными нормативными актами (главным образом постановлениями Правительства РФ и приказами ФСФР РФ), устанавливающими специальные правила и нормы. В частности, подзаконные нормативные акты определяют порядок эмиссии ценных бумаг и требования к деятельности профессиональных участников рынка ценных бумаг – дилеров, брокеров, управляющих ценными бумагами, депозитариев, клиринговых организаций и организаторов торговли.

Функционирование отдельных институтов на фондовом рынке регламентируется специальными законами, которые также сопровождаются значительным по объему подзаконным регулированием:

- «Об инвестиционных фондах»;
- «О негосударственных пенсионных фондах»;
- «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии»;
- «О накопительно-ипотечной системе жилищного обеспечения военнослужащих».

Большое значение для регулирования российского фондового рынка имеют также общие нормы гражданского законодательства, содержащиеся в Гражданском кодексе РФ, а также нормы, регулирующие деятельность акционерных обществ, которые установлены Законом «Об акционерных обществах».

Российская система регулирования фондового рынка создавалась параллельно со становлением самого рынка и во многих аспектах сыграла позитивную роль в его развитии. Эта система в целом учитывает международный опыт регулирования фондовых рынков и отвечает мировым тенденциям развития регулирования в этой сфере, однако она имеет ряд национальных особенностей. Главная из них – это сложно структурированное распределение регуляторных и надзорных полномочий в сфере финансовых рынков между несколькими ведомствами. К настоящему времени значительная часть соответствующих функций в сфере собственно фондового рынка перешла к одному государственному органу – ФСФР РФ, однако определенные полномочия еще остаются у Центрального банка РФ, а также в небольшой степени – у Министерства финансов РФ.

ФСФР РФ

Главным государственным регулирующим органом на российском рынке ценных бумаг в настоящий момент является ФСФР РФ. По своему статусу она аналогична министерству, поскольку подчиняется непосредственно Правительству РФ (в отличие от большинства служб) и при этом объединяет как регулирующие, так и контрольно-надзорные полномочия.

Деятельность ФСФР РФ регулируется Законом «О рынке ценных бумаг» и Положением о ФСФР РФ, утвержденным постановлением Правительства РФ от 29 августа 2011 г. №717. Согласно положению, ФСФР РФ является федеральным органом исполнительной власти,

осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов, контролю и надзору в сфере финансовых рынков, за исключением страховой, банковской и аудиторской деятельности [10].

ФСФР РФ осуществляет регулирование всех основных субъектов фондового рынка: эмитентов, профессиональных участников, институтов коллективного инвестирования, а в некоторых аспектах и инвесторов. В осуществлении своей деятельности ФСФР РФ обладает функциональной самостоятельностью, то есть не согласовывает свои действия с другими органами. Однако как орган исполнительной власти она подчиняется Правительству РФ, которое имеет право приостановить действие или отменить любой акт ФСФР РФ.

Центральный банк РФ

Центральный банк РФ (ЦБ РФ) не входит в систему органов исполнительной власти и осуществляет свою деятельность на основании специального закона «О Центральном банке РФ (Банке России)» [8]. Его полномочия в отношении регулирования коммерческих банков определены также законом «О банках и банковской деятельности» [5]. В качестве организации, отвечающей за организацию денежного обращения и стабильности банковской системы в РФ, ЦБ РФ имеет ряд полномочий:

- ЦБ РФ во взаимодействии с Правительством РФ разрабатывает и проводит единую государственную денежно-кредитную политику, что оказывает влияние на многие параметры рынка ценных бумаг;
- выступая в качестве регулятора банковской системы ЦБ РФ, определяет особенности процедуры эмиссии ценных бумаг кредитных организаций и регистрирует выпуски соответствующих ценных бумаг;
- ЦБ РФ осуществляет банковский надзор за деятельностью кредитных организаций и банковских групп, в том числе за их деятельностью в качестве инвесторов на рынке ценных бумаг;
- в отношении деятельности кредитных организаций как профессиональных участников рынка ценных бумаг ЦБ РФ фактически устанавливает правила проведения отдельных операций (например, доверительное управление ценными бумагами, правила осуществления депозитарного учета и т.п.);
- посредством участия в капитале инфраструктурных организаций на рынке ценных бумаг (например, Московской межбанковской валютной биржи, ММВБ) ЦБ РФ осуществляет «косвенное регулирование» рынка ценных бумаг;
- ЦБ РФ также устанавливает правила проведения банковских операций, организует и осуществляет валютное регулирование и валютный контроль, устанавливает правила бухгалтерского учета и отчетности для банковской системы РФ.

Министерство финансов РФ

Согласно Положению о Министерстве финансов РФ (Минфин РФ) (утверждено постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. №329) оно осуществляет ряд функций в отношении рынка ценных бумаг и его участников. Прежде всего, Минфин РФ утверждает условия эмиссии и обращения федеральных государственных ценных бумаг и решения об эмиссии отдельных выпусков этих ценных бумаг, а также отчеты об итогах их эмиссии. Вместе с тем Минфин РФ сам выполняет функции эмитента федеральных государственных ценных бумаг [9].

Он выступает регулирующим органом в отношении государственных ценных бумаг субъектов РФ и муниципальных ценных бумаг, осуществляет государственную регистрацию условий эмиссии и обращения таких ценных бумаг, утверждает стандарты раскрытия информации об этих бумагах.

Минфин РФ остается регулятором в сфере инвестирования пенсионных накоплений для финансирования накопительной части трудовой пенсии, а также регулятором для страховых компаний, в том числе в части осуществления ими инвестиций в ценные бумаги (надзорные функции по отношению к страховым компаниям осуществляет Федеральная служба страхового надзора, которая подчиняется Минфину РФ). Наконец, Минфин РФ принимает нормативные правовые акты по вопросам порядка ведения бухгалтерского учета и составления бухгалтерской отчетности.

Иные государственные органы

Система правоприменения на рынке ценных бумаг включает также налоговые органы, органы финансового контроля и мониторинга, антимонопольный орган, судебную систему, правоохранительные органы.

Саморегулируемые организации

Система регулирования на рынке ценных бумаг включает в себя наряду с государственными органами еще и саморегулируемые организации (СРО). Они создаются профессиональными участниками рынка ценных бумаг в целях обеспечения условий их профессиональной деятельности, соблюдения стандартов профессиональной этики на рынке ценных бумаг, защиты интересов владельцев ценных бумаг и иных клиентов профессиональных участников рынка ценных бумаг, а также установления правил и стандартов проведения операций с ценными бумагами, обеспечивающих эффективную деятельность на рынке ценных бумаг.

СРО создаются в форме некоммерческой организации. Они устанавливают обязательные для своих членов правила осуществления профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг и стандарты проведения операций с ценными бумагами, а также осуществляют контроль за их соблюдением. Членство в СРО является добровольным.

2. МЕТОДИКА ОПРЕДЕЛЕНИЯ НАЛОГОВОЙ БАЗЫ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ СДЕЛОК С ФИСС

2.1. Классификация срочных сделок применительно к требованиям налогового законодательства

Поскольку конкретный перечень срочных сделок, которые являются ФИССами, в Кодексе оставлен открытыми, появилась необходимость сформулировать адекватную существующим нормам права. Классификацию срочных сделок для целей налогового учета.

В Кодексе предусмотрено право налогоплательщика самостоятельно квалифицировать сделку, признавая ее операцией с ФИСС либо сделкой на поставку предмета сделки с отсрочкой исполнения.

Классификация сделок может осуществляться в зависимости от:

- срока их исполнения (кассовые или наличные и срочные);
- способа исполнения (поставочные и расчетные или беспоставочные);
- обращения на организованном рынке (обращающиеся и не обращающиеся);
- места заключения (биржевые и внебиржевые);
- иных особенностей совершения операций со срочными сделками (с валютой при исполнении путем поставки базисного актива, хеджирования).

Поскольку дата заключения сделки и дата ее исполнения могут совпадать или различаться между собой, в соответствии с Положением ЦБ РФ «О правилах ведения бух-

галтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории РФ» от 26 марта 2007 г. №302-П и разъяснениями Минфина РФ, сделки в зависимости от срока исполнения распределяются на:

- наличные (кассовые) сделки⁴ – сделки, исполнение которых (дата расчетов по которым) осуществляется сторонами не позднее второго рабочего дня после дня их заключения;
- срочные сделки – сделки, исполнение которых (дата расчетов по которым) осуществляется сторонами не ранее третьего рабочего дня после дня их заключения. Сделки, сочетающие в себе элементы кассовой и срочной сделок, являющихся по отношению друг к другу контрсделками, считаются комбинированными [11].

Под рабочими днями понимаются календарные дни, кроме установленных действующим законодательством Российской Федерации выходных и праздничных дней, а также выходных дней, перенесенных на рабочие дни решением Правительства РФ. При совершении сделки, по которой даты исполнения сторонами своих обязательств не совпадают, датой исполнения сделки (датой расчетов по сделке) считается дата исполнения всех обязательств по сделке (т.е. дата, на которую обязательства каждой из сторон по условиям сделки считаются исполненными).

В случае совершения Компанией⁵ сделки и/или проведения расчетов по сделке в установленный действующим законодательством РФ выходной или праздничный день, а также в выходной день, перенесенный на рабочий день решением Правительства РФ, совершенная сделка и/или расчеты по сделке отражаются первым рабочим днем, следующим за данным нерабочим днем.

При этом следует иметь в виду, что для целей налогообложения указанное правило «трех дней» относится только к срочным сделкам, которые могут быть завершены поставкой базисного актива и не распространяются на сделки, которые поставкой базисного актива завершиться в принципе не могут, например, срочные сделки на индексы.

Датой заключения срочной сделки является дата:

- при совершении сделки через организатора торговли – дата проведения торгов, на которых соответствующая срочная сделка была заключена;
- при совершении срочной сделки вне организованного рынка – дата согласования сторонами всех существенных условий сделки в требуемой в подлежащих случаях форме (как правило, это дата подписания договора).

Исполнение срочной сделки может осуществляться путем:

- поставки базисного актива;
- зачета встречных однородных требований/обязательств по заключенной сделке и другой сделкой, заключенной Компанией позднее, противоположной первой сделке, с определением сальдо по расчетам и его перечислением на счет той стороны по сделкам, в пользу которой оно образовалось.

При налогообложении такие операции рассматриваются и квалифицируются как две сделки: одна на покупку (продажу), другая на продажу (покупку). При этом условиями сделки или последующим соглашением сторон может быть предусмотрено осуществление неттинга (как способа взаиморасчетов) как до, так и после наступления даты исполнения сделки; выплаты обусловленного сделкой вознаграждения (например, премии по опциону), разницы между

⁴ К кассовым сделкам относятся следующие виды сделок:

- today – первая по срокам дата расчетов совпадает с днем заключения договора;
- tomorrow (tom) – первая по срокам дата расчетов приходится на рабочий день, следующий за днем заключения договора;
- spot – первая по срокам дата расчетов приходится на рабочий день, отстоящий от даты заключения договора на два рабочих дня (послезавтра).

⁵ Компания – юридическое лицо, для которого применима оптимизация налоговой базы по ФИСС.

ценой сделки и текущей рыночной ценой (значением) базисного актива) в пользу одной из сторон.

Все срочные сделки при их классификации для целей налогообложения, в зависимости от способа исполнения, зафиксированного условиями сделок в момент их заключения, разделяются на:

- поставочные сделки – сделки, условиями которых изначально предусмотрена поставка базисного актива (форвардные, опционные, фьючерсные сделки). Поставочные сделки приравниваются к обычным сделкам купли-продажи актива с отсрочкой исполнения и учитываются в целях налогообложения в порядке, предусмотренном для купли-продажи иностранной валюты, ценных бумаг и др., согласно соответствующих статей НК РФ. Налогообложение таких срочных сделок осуществляется в общеустановленном порядке или в порядке установленном специальными статьями Кодекса для таких операций;
- расчетные (беспоставочные) сделки (ФИСС) – соглашения участников срочных сделок, определяющие их права и обязанности в отношении базисного актива и не предполагающие его поставки (условная продажа базисного актива), но определяющие порядок взаиморасчетов сторон сделки в будущем в зависимости от изменения цены или иного количественного показателя предмета сделки по сравнению с величиной указанного показателя, которая определена (либо порядок определения которой установлен) сторонами при заключении сделки, в том числе сделки, базисным активом которых являются индексы цен, процентные ставки, фондовые индексы, а также другие сделки, по которым поставка базисного актива физически не возможна. Как правило, расчетные сделки (сделки на разницу *contract for difference*, *CFD*) исполняются путем выплаты обусловленного вознаграждения (премии, разницы в ценах, разницы в процентных ставках и т.д.) или зачетом встречных однородных требований (неттингом) с выплатой возникающей при взаимозачете разницы в пользу одной из сторон.

Деление сделок на указанные выше виды производится на дату их заключения, на основании положений фиксированных в самой сделке, и в дальнейшем изменению (переквалификации) не подлежит (за исключением изменения существенных условий соответствующего договора). В случае фактического исполнения сделки, квалифицируемой на дату заключения, как ФИСС (беспоставочная), поставкой базисного актива, переквалификация ее в сделку на поставку предмета сделки с отсрочкой исполнения (поставочную, т.е. не ФИСС) не производится.

В связи с этим, поскольку совершаемые в рамках генеральных соглашений конкретные сделки могут быть заключены и как ФИСС, так и как сделки с отсрочкой исполнения, необходимо четко указывать в документах оформляемым по каждой сделке, к какому типу она относится: к поставочной или расчетной (ФИСС), так как от этого будет зависеть порядок исчисления налога на прибыль. Такая квалификация срочных сделок должна быть зафиксирована в подтверждениях о заключении индивидуальных сделок или других документах. Допускается также указание только на поставочный (или только на беспоставочный) характер заключаемых сделок и в Генеральных соглашениях или иных документах носящих общий характер для всех заключаемых на их основе сделок.

Срочные сделки, по которым в тексте подтверждений об их заключении или в других аналогичных документах, предусматривается поставка предмета сделки (поставочные сделки) для целей налогообложения не относятся к финансовым инструментам срочных сделок и классифицируются Компанией как сделки с отсрочкой исполнения. При этом, как правило, не имеет значения, как будут фактически завершены обязательства (требования) по сделке – поставкой или зачетом встречных требований и обязательств.

Перечень ФИСС в НК РФ является открытым, так как, согласно п. 1 ст. 301 Кодекса под ФИСС понимаются соглашения участников срочных сделок, определяющие их права и обязанности в отношении базисного актива, в том числе фьючерсные, опционные, форвардные контракты, а также иные ФИСС, т.е. кроме прямо указанных в п. 1 ст. 301 НК РФ в целях налогообложения под ФИСС можно понимать и прочие срочные сделки, например процентные и валютные СВОПы [4].

В зависимости от отношения к обращению ФИСС на организованном рынке, они подразделяются на:

- ФИСС, обращающиеся на организованном рынке;
- ФИСС, не обращающиеся на организованном рынке.

Правильность указанной квалификации имеет особое значение, так как связано с различным порядком признания прибыли и убытков от операций с ФИСС для целей налогообложения прибыли. По этой причине с таким же разделением ведется и налоговый учет операций с ФИСС.

ФИСС признаются обращающимися на организованном рынке при одновременном соблюдении следующих условий:

- порядок их заключения, обращения и исполнения устанавливается организатором торговли, имеющим на это право в соответствии с действующим законодательством РФ или законодательством иностранных государств;
- информация о ценах ФИСС публикуется в средствах массовой информации (в том числе электронных) либо может быть предоставлена организатором торговли или иным уполномоченным лицом любому заинтересованному лицу в течение трех лет после даты совершения операции с ФИСС.

Убыток по операциям с ФИСС, обращающимися на организованном рынке, уменьшает общую (основную) налоговую базу Компании, определяемую в соответствии со ст. 274 НК РФ, т.е. признается в отчетном (налоговом) периоде в полной сумме, без выделения в отдельную налоговую базу по сделкам ФИСС [4].

Сделки ФИСС, совершенные на бирже, но заключенные по двусторонней договоренности между участниками этой биржи (адресные или внесистемные сделки), относятся к ФИСС, обращающимися на организованном рынке, так как порядок их заключения, обращения и исполнения устанавливается организатором торговли и сделки заключаются только в отношении стандартизированных срочных контрактов, условия и порядок обращения которых определяется спецификациями соответствующей биржи. Однако при контроле цены приобретения и цены реализации должны применяться минимальная и максимальные цены биржи, зафиксированные организатором торгов в режиме анонимных сделок.

ФИСС, не удовлетворяющие указанным условиям, признаются не обращающимися на организованном рынке. Налоговая база по операциям с ФИСС, не обращающимися на организованном рынке, определяется, отдельно от общей налоговой базы (по отдельному расчету – отдельная налоговая база), и убытки по итогам такого расчета разрешено учитывать лишь в рамках прибыли, возникающей в последующие налоговые периоды по таким же операциям, в порядке, установленном ст. 283 НК РФ (за исключением операций хеджирования). В случае же получения прибыли, ее сумма присоединяется к общей налоговой базе [4].

Кроме того, в целях налогообложения прибыли в отдельные группы выделяются:

- ФИСС с иностранной валютой, предусматривающие исполнение путем поставки базисного актива, совершаемые банковскими организациями;
- ФИСС совершаемые с целью хеджирования.

В соответствии с п. 5 ст. 304 НК РФ, для операций банков с валютными поставочными форвардами, не обращающимися на организованном рынке, базисным активом которых выступает иностранная валюта, а исполнение производит-

ся путем поставки базисного актива, доходы и расходы по которым учитываются в порядке, установленном для ФИСС, обращающихся на организованном рынке [4].

Квалификация операции с ФИСС как операции хеджирования влияет на порядок определения отдельной налоговой базы по ФИСС, не обращающимся на организованном рынке и завершающиеся с убытком. В соответствии с п. 5 ст. 304 НК РФ, доходы и расходы по не обращающимся ФИСС, квалифицированным как операции хеджирования, увеличивают (уменьшают) базу по операциям с объектом хеджирования и соответственно отражаются в составе доходов (расходов) с хеджируемым объектом [4].

В качестве базисного актива по срочным сделкам могут выступать:

- финансовые активы – акции, облигации, иностранные валюты, валютные курсы, процентные ставки, расчетные показатели (индексы), фьючерсные контракты (для опционов) и т.п.;
- товары – нефть, металл, зерновые культуры, соевые, картофель, кофе, какао, сахар, энергоносители, электроэнергия, показатели погоды и т.п.

В соответствии с НК РФ к ФИСС относятся форвардные, фьючерсные и опционные сделки (контракты), а также иные финансовые инструменты [4]. Форвардные, фьючерсные и опционные сделки могут быть поставочными и расчетными (беспоставочными). Под не обращающимися ФИСС, как правило, понимаются внебиржевые сделки: форвардные сделки, внебиржевые опционы, сделки своп и другие финансовые инструменты срочных сделок условия которых не стандартизированы для целей обращения на организованном рынке.

2.2. Порядок определения налоговой базы по ФИСС

Общий порядок определения налогооблагаемой базы

Основываясь на требованиях действующего налогового законодательства РФ, при определении налогооблагаемой базы по сделкам ФИСС необходимо различать отражение результата от переоценки требований и обязательств сторон по сделке в течении отчетного (налогового) периода, от отражения конечного финансового результата (оценки требований и обязательств) по срочной сделке при ее исполнении (закрытии).

Под переоценкой, для целей налогообложения, понимается корректировка требований (обязательств) в иностранной валюте в связи с изменением официальных курсов иностранных валют к российскому рублю или в связи с изменением рыночной цены базисного актива на дату заключения сделки ФИСС и на отчетную дату. Результат переоценки отражается в налоговом учете как разница между:

- требованиями на отчетную дату и на дату заключения сделки;
- обязательствами на отчетную дату и на дату заключения сделки.

Переоценка учитывается для целей налогообложения только до момента исполнения сделки (по биржевым сделкам переоценка, как правило, на дату исполнения сделки совпадает с оценкой требований и обязательств).

При этом следует иметь в виду, что в соответствии с требованиями ст. 326 НК РФ, базисный актив подлежит переоценке в связи с изменением рыночных цен, только по поставочным сделкам (сделкам купли-продажи) [4].

Кроме того, особое внимание, необходимо обращать на необходимость переоценки базисного актива в связи с изменением курса ЦБ РФ:

- если базисный актив (стоимость контракта) выражен в валюте, и расчеты по нему осуществляются в валюте, то

переоценка в связи с изменением курса ЦБ РФ должна производиться в обязательном порядке;

- если базисный актив (стоимость контракта) выражен в рублях и расчеты по нему производятся в рублях, то переоценка в связи с изменением курса ЦБ РФ производиться не должна.

Под оценкой требований и обязательств на дату исполнения сделки понимается определение суммы требований и обязательств в соответствии с условиями сделки на дату ее исполнения (закрытия).

Согласно статьям 301 и 326 НК РФ, в случае если срочная сделка длится более чем отчетный период, на отчетную дату в налоговом учете необходимо отразить результат от переоценки требований и обязательств зафиксированных на дату заключения сделки и на отчетную дату [4]. Для этого рассчитываются суммы соответствующих требований и обязательств, после чего результаты переоценки требований и обязательств сравниваются между собой:

- стоимость требований на отчетную дату сравнивается со стоимостью требований на дату заключения сделки;
- стоимость обязательств на отчетную дату сравнивается со стоимостью обязательств на дату заключения сделки.

Таким образом, на дату заключения сделки, ее фактические показатели (параметры требований и обязательств, зафиксированные в условиях сделки или спецификации к ней) должны быть отражены в налоговом учете исходя из условий сделки, т.е. без осуществления переоценки. Результаты сравнения (требований с требованиями, обязательств с обязательствами) на дату заключения сделки и на отчетную дату отражаются в налоговой декларации на отчетную дату.

При этом необходимо иметь в виду, что НК РФ не требует отражать в налоговом учете переоценку на дату заключения сделки.

При наступлении срока исполнения срочной сделки с финансовыми инструментами срочных сделок Компания производит оценку требований и обязательств на дату исполнения в соответствии с условиями ее заключения и определяет сумму доходов (расходов) с учетом ранее учтенных (на отчетную дату) в целях налогообложения в составе доходов и расходов сумм. Разница между стоимостью требований и обязательств и будет являться финансовым результатом по сделке ФИСС на дату ее исполнения для целей налогообложения прибыли.

Следует также иметь в виду, что в случае, если условиями договора, предусмотрено проведение промежуточных расчетов, связанных с изменением стоимостной оценки требований и обязательств, то доходы/расходы определяются на каждую дату проведения таких расчетов, после чего налоговый учет доходов и расходов по сделке вновь начинается с даты следующей за датой осуществления промежуточного расчета.

В зависимости от направленности сделки (покупка или продажа) переоценке подлежат:

- при покупке – требования, т.к. размер обязательств остается неизменным (оценка по цене, установленной в Договоре);
- при продаже – обязательства, т.к. размер требований остается неизменным (оценка по цене, установленной в Договоре).

Указанные правила применяются к требованиям и обязательствам, выраженным в российских рублях. В случае если требования и обязательства выражены в иностранной валюте, они подлежат переоценке в связи с изменением курса валюты, независимо от направленности сделки.

При этом следует иметь в виду, что при увеличении суммы требований возникают доходы и наоборот, уменьшение суммы требований по сделке приводит к возникновению расходов от переоценки. При увеличении суммы обязательств возникают расходы и наоборот, уменьшение суммы обязательств по сделке приводит к возникновению доходов от переоценки.

Оценка требования и обязательств производится на дату исполнения сделки, исходя из условий сделки, официальных курсов иностранных валют к российскому рублю и рыночной цены базисного актива на дату исполнения сделки. Для целей налогообложения, на дату исполнения сделки сравнивают между собой результат указанной выше оценки требований и обязательств. Начисленные ранее суммы переоценки в дату исполнения сделки не учитываются. В случае если сделка ФИСС начинается и исполняется в разных налоговых периодах, сумма ранее учтенной в предыдущем налоговом периоде переоценки, подлежит исключению из налогооблагаемой базы текущего налогового периода.

Таким образом, налоговая база, для исчисления налога на прибыль, по операциям с ФИСС определяется на следующие даты:

- на дату исполнения сделки с ФИСС;
- на дату окончания отчетного (налогового) периода, если сделка носит длительный характер, т.е. срок действия сделок приходится на несколько отчетных (налоговых) периодов;
- на каждую дату проведения промежуточных расчетов, если они предусмотрены условиями сделки, при изменении стоимостной оценки требований (обязательств) в связи с падением (ростом) официальных курсов иностранных валют к российскому рублю либо рыночных (биржевых) цен на товары.

Вариационная маржа, выраженная и оплачиваемая в иностранной валюте, отражается в налоговом учете по официальному курсу иностранной валюты к российскому рублю, устанавливаемому ЦБ РФ, на каждую дату проведения расчетов между участниками срочных сделок.

Вариационная маржа, рассчитываемая биржей (для внутренних целей) в валюте, но зачисляемая (списываемая) на счет Компании в рублях, учитывается в рублях в соответствии с расчетами биржи (после соответствующей проверки).

При этом следует иметь в виду, что отчеты от организаторов торговли по заключенным на бирже срочным сделкам, с указанием вариационной маржи, сборов и комиссий, в основном поступают на следующий рабочий день после заключения сделок (переоценки открытых позиций). Например, отчет о срочных сделках за 17 марта поступит 18 марта. В налоговом учете доходы и расходы по сделкам, заключенным на бирже, подлежат отражению в дату их возникновения, вне зависимости от даты получения отчета с биржи, т.е. 17 марта.

Литература

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 30.11.1994 г. №51-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 26.01.1996 г. №14-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
3. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 31.07.1998 г. №146-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 05.08.2000 г. №117-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
5. О банках и банковской деятельности [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 02.12.1990 г. №395-1. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
6. О внесении изменений и дополнений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации и некоторые другие акты законодательства Российской Федерации о налогах и

сборах, а также о признании утратившими силу отдельных актов (положений актов) законодательства Российской Федерации о налогах и сборах [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 06.08.2001 г. №110-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

7. О рынке ценных бумаг [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 22.04.1996 №39-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
8. О Центральном банке Российской Федерации (Банке России) [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 10.07.2002 г. №86-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
9. О Министерстве финансов Российской Федерации [Электронный ресурс]: Постановление Правительства РФ от 30.06.2004 г. №329. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
10. О некоторых вопросах государственного регулирования в сфере финансового рынка Российской Федерации (вместе с «Положением о Федеральной службе по финансовым рынкам») [Электронный ресурс]: Постановление Правительства РФ от 29.08.2011 г. №717. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».
11. О правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации [Электронный ресурс]: Положение Банка России от 26.03.2007 г. №302-П. Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс».

Ключевые слова

Налогообложение; финансовые инструменты; срочные сделки; деривативы; фьючерсные контракты; форвардные контракты; опционы; свопы; ценные бумаги; налоговые риски; рыночные риски; хеджирование; стратегия выбора.

Хромов Иван Евгеньевич

РЕЦЕНЗИЯ

Актуальность проблемы. Развитие российской экономики непосредственно связано с улучшением инвестиционного климата, поэтому для привлечения средств предприятий и частных инвесторов на фондовый рынок с использованием производных финансовых инструментов, необходимо детально изучить проблемы оптимизации налогообложения операций с ценными бумагами и финансовыми инструментами срочных сделок. В связи с развитием инвестиционных отношений и фондового рынка в Российской Федерации и изучение проблем, имеющих в сфере налогообложения операций с финансовыми инструментами срочных сделок, вызванных неоднозначностью трактовки налогового законодательства, является актуальным для отечественной экономики.

Научная новизна и практическая значимость. В статье освещены основные аспекты разработки стратегии выбора оптимального способа налогообложения финансовых инструментов срочных сделок для минимизации налоговых рисков. Автором проведена классификация данных сделок в зависимости от срока их исполнения, способа исполнения, обращения на организованном рынке, места заключения и иных особенностей их совершения, основываясь на требованиях налогового законодательства, описаны варианты отражения финансовых результатов по данным сделкам, а также приведена методика минимизации налоговых рисков.

Достоинством работы является проведенный автором анализ большого количества специальной литературы, нормативно-правовых документов и методических указаний государственных органов, а также иллюстрация расчетов налоговой базы на примерах.

Практическая значимость данной работы имеет место в связи с возможностью ее применения организациями, осуществляющими операции с финансовыми инструментами срочных сделок.

Заключение. Рецензируемая статья является исследованием актуальной проблемы, выполнена в соответствии с требованиями, предъявляемыми к научным публикациям, заслуживает высокой оценки и может быть рекомендована к опубликованию.

Егорова Н.Е., д.э.н., г.н.с. Центрального экономико-математического института Российской Академии наук