

ликвидации юридического лица - банкрота. Копия этого определения направляется хозяйственным судом:

- органу, который осуществил государственную регистрацию юридического лица – банкрота;
- органам государственной статистики для исключения юридического лица из Единого государственного реестра предприятий и организаций Украины;
- собственнику (органу, уполномоченному управлять имуществом);
- органам государственной налоговой службы по местонахождению банкрота.

Ликвидатор должен уведомить государственный орган по вопросам банкротства о завершении ликвидационной процедуры.

16. Исключение предприятия из Единого государственного реестра предприятий и организаций Украины.

Редакционная коллегия

Доходы физлиц от участия в институтах совместного инвестирования. Какую ставку налога применять?

В последнее время актуальным является вопрос использования институтов совместного инвестирования (далее – ИСИ) в качестве одного из многочисленных вариантов получения дохода физическими лицами.

В понимании ст. 3 Закона Украины от 15.03.01 г. № 2299-III «Об институтах совместного инвестирования (паевых и корпоративных инвестиционных фондах)» (далее – Закон об ИСИ) **ИСИ** – это корпоративный инвестиционный фонд или паевой инвестиционный фонд, осуществляющий деятельность, связанную с объединением (привлечением) денежных средств инвесторов с целью получения прибыли от вложения их в ценные бумаги других эмитентов, корпоративные права и недвижимость.

В свою очередь, **компания по управлению активами** (далее - КУА) - это хозяйственное общество, осуществляющее профессиональную деятельность по управлению активами ИСИ на основании лицензии, выдаваемой ГКЦБФР Украины.

Разнообразие рекламы КУА свидетельствует о том, что они активно ищут инвесторов среди физических лиц. При этом КУА позиционируют себя, а точнее, эффект от сотрудничества с ними инвесторов - физических лиц как альтернативу банковским вкладам, причем, с их точки зрения, более выгодную.

Одним из насущных вопросов в этой связи является **налогообложение доходов**, которые физическое лицо может получить, вложив свои деньги в акции (инвестиционные сертификаты) ИСИ. Напомним,

В соответствии с ч. 5 ст. 51 Закона № 2343 невыполнение требований, предусмотренных частью первой этой статьи, является основанием для отказа во внесении записи о ликвидации юридического лица в Единый государственный реестр предприятий и организаций Украины.

Таким образом, если при ликвидации предприятия вся кредиторская задолженность не может быть погашена, то такое предприятие может быть исключено из Единого государственного реестра предприятий и организаций Украины только после осуществления процедуры банкротства в порядке ст. 51 Закона № 2343.

что сейчас и до 01.01.2010 г. проценты по банковскому депозиту не включаются в состав налогооблагаемого дохода, а значит, не облагаются налогом с доходов физических лиц.

Обращаем внимание, что в данной статье пойдет речь только о физических лицах - резидентах Украины - не субъектах предпринимательской деятельности.

В соответствии с Законом об ИСИ могут создаваться паевые и корпоративные инвестиционные фонды, которые выпускают инвестиционные сертификаты и акции соответственно.

Инвесторы, приобретая акции (инвестиционные сертификаты), тем самым предоставляют ИСИ свои денежные средства для инвестирования. Доход от вложенных денег может быть получен лишь на стадии, когда инвестор продает свои акции (инвестиционные сертификаты) иному лицу (или у него их выкупает КУА) по цене большей, чем цена их приобретения, либо в случае выплаты ему дивидендов по этим ценным бумагам (что, в принципе, случается крайне редко).

Рассмотрим далее отдельные **налоговые вопросы**, возникающие при получении такого дохода.

Основным нормативным актом, регулирующим вопросы налогообложения доходов физических лиц, является Закон Украины от 22.05.03 г. № 889-IV «О налоге с доходов физических лиц» (далее – Закон о НДФЛ).

Именно этот Закон определяет объект налогообложения, которым являются:

- общий месячный налогооблагаемый доход;
- чистый годовой налогооблагаемый доход, который определяется путем уменьшения общего годового налогооблагаемого дохода на сумму налогового кредита такого отчетного года;
- доходы с источником их происхождения в Украине, которые подлежат конечному налогообложению при их выплате;
- иностранные доходы.

Закон о НДФЛ устанавливает как общий порядок налогообложения доходов, так и специальные положения, применяемые при налогообложении отдельных видов доходов. В частности, особый порядок применяется при налогообложении инвестиционной прибыли (п. 9.6 Закона о НДФЛ).

Конструкция положений данного Закона в отношении инвестиционной прибыли интересна тем, что, в отличие от других его положений, где в качестве объекта налогообложения применяется термин «доход», оперирует термином «**прибыль**», который подразумевает позитивную разницу между стоимостью отчуждения актива и затратами, понесенными на его приобретение.

Таким образом, для целей Закона о НДФЛ (пп. 9.6.2) инвестиционная прибыль – это позитивная разница между доходом, полученным плательщиком налога от продажи отдельного инвестиционного актива, и его стоимостью, которая рассчитывается исходя из суммы расходов, понесенных в связи с приобретением такого актива, с учетом отдельных положений Закона.

В свою очередь, под термином «инвестиционный актив» понимается пакет ценных бумаг или корпоративных прав, выраженных в иных, нежели ценные бумаги, формах, выпущенных одним эмитентом, а также банковские металлы, приобретенные в банке, независимо от места их последующей продажи.

Учет финансовых результатов операций с инвестиционными активами ведется плательщиком налога **самостоятельно**, по аналогии с порядком, предусмотренным для ведения учета результатов таких операций юридическими лицами, отдельно от других доходов и расходов прочей хозяйственной деятельности.

К продаже инвестиционного актива также приравниваются:

- обмен инвестиционного актива на другой инвестиционный актив;
- обратный выкуп корпоративных прав его эмитентом, принадлежавших плательщику налога;
- возврат плательщику налога средств или имущества (имущественных прав), предварительно внесенных им в уставный фонд эмитента корпоративных прав, в результате выхода такого плательщика налога из числа учредителей (участников) такого эмитента или ликвидации такого эмитента.

Следует обратить внимание, что для определения объекта налогообложения **необходимо вести учет**

по каждому отдельному инвестиционному активу. Если в результате расчета инвестиционной прибыли по правилам, указанным выше, возникает отрицательный результат, то он считается инвестиционным убытком, и наоборот, если положительный – инвестиционной прибылью.

В состав общего годового налогооблагаемого дохода включается позитивное значение общего финансового результата операций с инвестиционными активами по результатам такого отчетного года. Общий финансовый результат операций с инвестиционными активами определяется как сумма инвестиционных прибылей, полученных плательщиком налога на протяжении отчетного года, уменьшенная на сумму инвестиционных убытков, понесенных плательщиком налога на протяжении такого года. Если общий финансовый результат операций с инвестиционными активами имеет отрицательное значение, то его сумма переносится в уменьшение общего финансового результата операций с инвестиционными активами следующих лет до его полного погашения.

Порядок расчета прибыли и убытков имеет также ряд особенностей, но это не является предметом рассмотрения данной статьи.

Кроме того, следует отметить, что плательщик налога самостоятельно отвечает за начисление и своевременную уплату налога по результатам его инвестиционной деятельности. Законом также предусмотрен вариант использования профессионального торговца ценными бумагами в качестве налогового агента, если плательщик налога пользуется его услугами при совершении сделок с ценными бумагами и заключает соответствующий договор, согласно которому торговец выступает налоговым агентом (пп. 9.6.9 Закона о НДФЛ). Заметим, что это лишь **право** плательщика налога, **а не его обязанность**.

На практике использование таких договоров нецелесообразно, как минимум, по двум причинам:

- первая – при первичном размещении и при обратном выкупе эмитентом ценных бумаг торговец зачастую не привлекается (поскольку эмитент имеет право сам размещать свои ценные бумаги);
- вторая – при выплате дохода торговец, выступая налоговым агентом, может определить лишь финансовый результат от конкретной операции (предположим, прибыльной) и удержать соответствующий налог. При этом все иные результаты с инвестиционными активами (а они могут быть и убыточными) им не учитываются, что явно невыгодно для плательщика налога.

Таким образом, само лишь приобретение инвестором акций (инвестиционных сертификатов) ИСИ, по общему правилу, не несет для него налоговых последствий, а вот уже операции по их отчуждению имеют значение для целей налогообложения.

Закон о НДФЛ предусматривает **возможность применения двух ставок налога** для налогообложения операций с инвестиционными активами.

Ставка 15 % - по общему правилу, при этом, согласно специальной норме, а именно п. 7.2 Закона, можно применять ставку в размере 5 % от объекта налогообложения, начисленного налоговым агентом в качестве инвестиционного дохода, который выплачивается компанией, управляющей активами ИСИ в соответствии с Законом.

К сожалению, формулировка п. 7.2, а также иных положений Закона не позволяет использовать 5%-ную ставку налога. Поясним.

1. Прежде всего, указанная статья предусматривает, что льготная ставка применяется исключительно в случае, когда инвестиционный доход **выплачивается КУА**, причем КУА рассчитывает объект налогообложения, выступая налоговым агентом по отношению к такому доходу.

Согласно Закону о НДФЛ (п. 1.15) налоговый агент - юридическое лицо (его филиал, отделение, другое обособленное подразделение), либо физическое лицо или представительство нерезидента - юридического лица, которые независимо от их организационно-правового статуса и способа налогообложения другими налогами обязаны рассчитывать, удерживать и уплачивать этот налог в бюджет от имени и за счет плательщика налога, вести налоговый учет и представлять налоговую отчетность налоговым органам в соответствии с законом, а также нести ответственность за нарушение норм этого Закона. Иными словами, налоговым агентом является лишь лицо, на которое законом возложена такая обязанность.

Что касается положений об инвестиционной прибыли, то приведенный выше анализ говорит о том, что плательщик налога самостоятельно отвечает за начисление и уплату налога по операциям с инвестиционными активами. Исключением является только случай, когда он в договорном порядке возлагает функцию налогового агента **на торговца ценными бумагами.**

В свою очередь, в соответствии с Законом Украины от 23.02.06 г. № 3480-IV «О ценных бумагах и фондовом рынке» совмещение таких видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг, как управление активами институциональных инвесторов и торговля ценными бумагами, не допускается (ст. 26 данного Закона). Соответственно, **на КУА не возложены функции налогового агента (при выплате инвестиционного дохода) по закону, а также такие функции не могут быть возложены на нее в договорном порядке.**

2. Более того, не совсем понятна логика законодателя, почему он использовал в нормативной форму-

лировке относительно применения 5%-ной ставки налога именно инвестиционный **доход, а не инвестиционную прибыль.**

Определение понятия «инвестиционный доход» в Законе о НДФЛ не предусмотрено, но анализ некоторых его норм позволяет сделать вывод, что это вся сумма, выплачиваемая плательщику налога за отчуждение его инвестиционного актива (т. е. не учитываются затраты на приобретение такого актива). Такой вариант не согласуется с положениями Закона, определяющими порядок налогообложения инвестиционной прибыли, а кроме того, это противоречит и такой норме, в соответствии с которой в состав дохода с источником его происхождения в Украине включается доход в виде инвестиционной прибыли от осуществления операций с ценными бумагами и корпоративными правами, выпущенными в иных, нежели ценные бумаги, формах. Иными словами, законодатель изначально определил, что **только инвестиционная прибыль может быть объектом налогообложения, а не весь инвестиционный доход.**

Главный налоговый орган попытался разрешить эту коллизию в своем письме от 07.02.06 г. № 1000/6/17-0716, однако внес еще большую неясность.

Во-первых, он беспричинно возложил на КУА обязанность выполнять функции налогового агента, но при этом указал, что необходимо удерживать налог по ставке 15 %.

А во-вторых, выразил свое мнение относительно того, что доходы, получаемые инвесторами от акций (инвестиционных сертификатов) ИСИ, по экономической сути являются дивидендами, а вот уж дивиденды, выплачиваемые КУА, и подлежат налогообложению по ставке 5 %.

С учетом того, что аргументация приведена не была, с позицией налоговых органов сложно согласиться.

Что же касается дивидендов в контексте указанного письма, заметим, что здесь применяется иной порядок налогообложения: сумма дивидендов, выплачиваемая физическим лицам, подлежит налогообложению по ставке 15 % при выплате и за счет этой выплаты. Налоговым агентом в такой ситуации является эмитент корпоративных прав или иное лицо, осуществляющее по его поручению начисление (выплату) дивидендов.

Таким образом, доходы физических лиц – инвесторов ИСИ, полученные как в виде инвестиционной прибыли, так и в виде дивидендов ИСИ, подлежат налогообложению по ставке **15 %.**

Николай ДОЛЕНКО
партнер юридической
компании «КПД Консалтинг»