

ОГРАНИЧЕНИЯ В ОТНОШЕНИИ СДЕЛОК С НЕРЕЗИДЕНТАМИ ИЗ НЕДРУЖЕСТВЕННЫХ ГОСУДАРСТВ



**ТИМОФЕЕВ
ФАРЕНВАЛЬД
И ПАРТНЕРЫ**

—
**КОЛЛЕГИЯ
АДВОКАТОВ**



**ОБЗОР НОРМАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ
(17 марта 2022 г.)**

Ref. 1069-321

ОГРАНИЧЕНИЯ В ОТНОШЕНИИ СДЕЛОК С НЕРЕЗИДЕНТАМИ ИЗ НЕДРУЖЕСТВЕННЫХ ГОСУДАРСТВ¹

Анализ нормативно-правового регулирования в настоящей Справке проведен на дату 17 марта 2022 г. При планировании сделок необходима дополнительная проверка в связи с возможными законодательными изменениями.

1. Лица, на операции с которыми распространяется особый порядок совершения операций.

1.1. Особый порядок распространяется на совершение операций со следующими лицами (далее – «Лица недружественных государств»):

- иностранными лицами, связанными с иностранными государствами, которые совершают в отношении российских лиц недружественные действия.

Из Указа следует, что о связи с такими государствами может свидетельствовать не только гражданство этих государств или место регистрации в них, но и преимущественное ведение деятельности или преимущественное извлечение прибыли в таких государствах.

- лицами, которые находятся под контролем указанных в п. «а» лиц.

Такая формулировка означает, что упомянутые сделки ограничиваются не только в случае, если их стороной является иностранное лицо из недружественной страны, но и тогда, когда они заключаются с лицами из дружественных стран или даже с российскими лицами, которые подконтрольны лицам из недружественной страны.

При этом понятие «контроль» в рамках Указа №81 понимается в значении согласно п. 1 ст. 5 Федерального закона "О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства" от 29.04.2008 N 57-ФЗ².

1.2. Отдельно был урегулирован вопрос о том, как рассматривать иностранные лица, которые контролируются российскими лицами.

Так, в соответствии с п.12 Указа Президента РФ от 05.03.2022г. № 95 из категории лиц иностранных государств, совершающих недружественные действия, исключаются лица, *одновременно* удовлетворяющие следующим условиям:

- они находятся под контролем российских юридических лиц или физических лиц (конечными бенефициарами являются Российская Федерация, российские юридические лица или физические лица), в том числе в случае если этот контроль осуществляется через иностранные юридические лица, связанные с такими иностранными государствами;
- информация о контроле над ними раскрыта российскими юридическими лицами или физическими лицами, упомянутым выше, налоговым органам Российской Федерации в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

В Указе Президента № 95 нет информации о том, каким образом должен пониматься термин «контроль» в данном пункте 12.

- Первый вариант толкования – термин «контроль» понимается так же, как и в Указе № 81 (согласно ст. 5 ФЗ от 29.04.2008 N 57-ФЗ). В таком случае для установления контроля необходимо подтверждение права распоряжения более 50% голосов в компании.

¹ Указ Президента РФ от 01.03.2022 № 81 «О дополнительных временных мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности Российской Федерации»).

² П. 2, 3, Постановление Правительства РФ от 06.03.2022 N 295 "Об утверждении Правил выдачи Правительственной комиссией по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации разрешений на осуществление (исполнение) резидентами сделок (операций) с иностранными лицами в целях реализации дополнительных временных мер экономического характера по обеспечению финансовой стабильности Российской Федерации и внесении изменения в Положение о Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации", принятого во исполнение Указа Президента РФ от 01.03.2022 № 81.

- Второй вариант – термин «контроль» понимается согласно ст. 25.13 НК РФ, в которой установлены критерии признания иностранной компании КИК (т.е. по общему правилу – владение более 25% акций КИК или более 10%, если остальные налоговые резиденты РФ владеют более 50% компании, либо осуществление контроля «иным образом», в том числе посредством обладания правом блокировать решения о распределении прибыли КИК, например, на основании акционерного соглашения³).

Таким образом, при осуществлении сделок по предоставлению кредитов и займов в рублях, а также сделок по купле-продаже ценных бумаг и недвижимого имущества с лицом, соблюдающим вышеупомянутые условия, особый разрешительный порядок неприменим.

1.3. Список «недружественных стран»⁴ :

Австралия	Исландия
Албания	Канада
Андорра	Лихтенштейн
Великобритания (включая о. Джерси (коронное владение Британской короны) и подконтрольные заморские территории - о. Ангилья, Британские Виргинские острова, Гибралтар)	Микронезия
Государства - члены Европейского союза	Монако
Соединенные Штаты Америки	Новая Зеландия
Тайвань (Китай)	Норвегия
Украина	Республика Корея
Черногория	Сан-Марино
	Северная Македония
	Сингапур
	Швейцария
	Япония

2. Операции (сделки), на которые распространяются ограничения

2.1. Разрешение комиссии требуется для сделок с Лицами недружественных государств:

- влекущие возникновение права собственности на ценные бумаги и недвижимое имущество, совершаемые с Лицами недружественных государств;
- по предоставлению Лицам недружественных государств кредитов и займов в рублях и в валюте;
- с иностранными лицами, не являющимися Лицами недружественных государств, если предметом сделок (операций) являются ценные бумаги и недвижимое имущество, приобретенные после 22 февраля 2022 г. у Лиц недружественных государств.
- зачисления резидентами иностранной валюты на свои счета (вклады), открытые в расположенных за пределами территории Российской Федерации банках и иных организациях финансового рынка, а также осуществление переводов денежных средств без открытия банковского счета с использованием электронных средств платежа, предоставленных иностранными поставщиками платежных услуг.

2.2. Исходя из текста документа можно сделать вывод о том, что:

- Особый порядок совершения операций **не** распространяется на те сделки с ценными бумагами/недвижимостью, которые **не** связаны с *возникновением* права собственности (например, на договоры залога ценных бумаг, договоры аренды, найма, залога недвижимого имущества, договоры доверительного управления ценными бумагами и недвижимым имуществом и пр.).
- Особый порядок также формально **не** распространяется на операции с долями в обществах с ограниченной ответственностью, так как последние не подпадают под определение «ценные бумаги» и не являются недвижимостью.

³ Письмо Минфина от 20 июня 2017 года № 03-12-11/2/38303.

⁴ Согласно Распоряжению Правительства РФ от 05 марта 2022г. № 430-р

- При этом особый порядок, очевидно, будет распространяться на такие операции, как купля-продажа ценных бумаг, купля-продажа, мена, дарение недвижимого имущества, внесение недвижимого имущества в уставные капиталы обществ или в качестве вклада в имущество последних. При этом согласно тексту Указа не имеет значения то обстоятельство, в качестве какой стороны в сделке (в качестве покупателя, продавца и т.д.) будет выступать Лицо недружественного государства.
- Ограничения, установленные Указом, действуют только применительно к конкретным видам сделок: займы, сделки с недвижимостью, ценными бумагами, зачисления на свои счета, и **не** распространяются на иные виды хозяйственных договоров (купля-продажа товаров, договоры подряда, возмездного оказания услуг и пр.)

3. Порядок получения согласия на совершения сделки с Лицом недружественного государства

Особый порядок совершения операций заключается в следующем:

- для совершения указанных выше операций требуется *получение разрешения* (далее – Разрешение), выдаваемого Правительственной комиссией по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации (далее – Правительственная комиссия). Такое Разрешение может содержать, в том числе, условия, на которых должна быть совершена операция (сделка); при этом
- для совершения операций (сделок), влекущих возникновение права собственности на ценные бумаги, на организованных торгах требуется разрешения, выдаваемые Центральным банком РФ по согласованию с Минфином России и содержащие условия совершения таких операций (сделок).

Обращаться могут как российские, так и иностранные компании. Заявление о выдаче разрешения с прилагаемыми документами можно отправить:

- электронной почтой по адресу: podcom@minfin.gov.ru;
- почтой России по адресу: 109097, г. Москва, ул. Ильинка, д. 9;
- лично: г. Москва, ул. Ильинка, д. 9, 5 подъезд, комн. 121 (вход со стороны Большого Черкасского переулка).

Срок рассмотрения заявления и вынесения решения в Постановлении не указан; основания для отказа в выдаче разрешения не детализированы.

4. Последствия несоблюдения особого порядка совершения операций

4.1. Последствием совершения операций без получения указанных выше разрешений может быть ничтожность соответствующей сделки (на основании п. 2 ст. 168 Гражданского кодекса РФ).

4.2. Также при исполнении сделок с недвижимым имуществом возможен отказ органа, регистрирующего права на недвижимость (Росреестра), в регистрации перехода права собственности на недвижимость.

5. Относительно кредитовании российскими кредитными организациями резидентов, находящихся под контролем нерезидентов, осуществляющих хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации⁵

5.1. Правительственной комиссией было принято решение *разрешить кредитование* российскими кредитными организациями резидентов (юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, местом регистрации которых является РФ, а также физических лиц, являющихся гражданами РФ),

⁵ Результаты заседания Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации в формате ВКС от 09.03.2022 23:50

которые находятся под контролем иностранных лиц, связанных с иностранными государствами, которые совершают в отношении российских юридических лиц и физических лиц недружественные действия (в том числе если такие иностранные лица имеют гражданство этих государств, местом их регистрации, местом преимущественного ведения ими хозяйственной деятельности или местом преимущественного извлечения ими прибыли от деятельности являются эти государства), осуществляющих производственно-хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации, при условии направления вновь поступающих кредитных ресурсов на осуществление производственно-хозяйственной деятельности на территории Российской Федерации.

6. Участие в закупочных процедурах по 223-ФЗ.

6.1. Федеральный закон от 04.06.2018 № 127-ФЗ «О мерах воздействия (противодействия) на недружественные действия Соединенных Штатов Америки и иных иностранных государств» (далее – ФЗ О мерах противодействия) ввел запрет или ограничение на выполнение работ, оказание услуг нужд отдельных видов юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», на территории Российской Федерации организациями, находящимися под юрисдикцией недружественных иностранных государств, прямо или косвенно подконтрольными недружественным иностранным государствам или аффилированными с ними. (п. 4 ст. 2 ФЗ О мерах противодействия)

В том же пункте установлено, что перечень видов таких работ, услуг (далее – Перечень) определяется Правительством РФ, но **до сих пор данный перечень не установлен.**

7. Льготы в рамках передачи ценных бумаг российских организаций, находящихся во владении КИК, в прямое владение физическому лицу.

7.1. Резидентов РФ планируется освободить от уплаты налогов при реоформлении в собственность ценных бумаг российских организаций, долей участия в уставном капитале российских организаций от иностранной организации, в отношении которой налогоплательщик являлся контролирующим лицом по состоянию на 31 декабря 2021 года, а также в виде материальной выгоды, полученной от приобретения указанных в настоящем абзаце акций при одновременном соблюдении следующих условий:

- указанные в абзаце первом настоящего пункта ценные бумаги (доли) принадлежали передающей их иностранной организации по состоянию на 1 марта 2022 года;
- налогоплательщик представил в налоговый орган одновременно с налоговой декларацией составленное в произвольной форме заявление об освобождении таких доходов от налогообложения с указанием характеристик полученных ценных бумаг (долей) и передающей их иностранной организации и приложением документов, содержащих сведения о стоимости ценных бумаг (долей) по данным учета передающей иностранной организации по состоянию на дату получения ценных бумаг (долей) от такой иностранной организации.

7.2. В данном случае речь идет о владении ценными бумагами российской организации через КИК и о передаче в собственность ценных бумаг российской организации от КИК контролирующему лицу.

7.3. Тем не менее, данная льгота предусмотрена только в рамках законопроекта № 84984-8, который пока не принят⁶.

⁶ <https://sozd.duma.gov.ru/bill/84984-8>

8. Ограничения на выплату дивидендов и иных выплат по российским ценным бумагам

8.1. Запрещена «передача выплат» по ценным бумагам любым иностранным юридическим и физическим лицам. Это определено касается таких выплат как дивиденды⁷.

8.2. Указ Президента РФ от 05.03.2022 N 95 "О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами" установил порядок исполнения российскими должниками обязательств по кредитам и займам, финансовым инструментам перед кредиторами из недружественных государств.

8.3. Документ установил механизм спецсчетов типа «С», которые открываются на имя иностранного кредитора. На счета типа «С» зачисляются рубли в сумме, эквивалентной стоимости обязательств в иностранной валюте по официальному курсу ЦБ на день платежа, «для последующего перечисления владельцам ценных бумаг, являющимся иностранными кредиторами».

8.4. Данный порядок распространяется на исполнение обязательств в размере, превышающем 10 млн. рублей в календарный месяц, или в размере, превышающем эквивалент этой суммы в иностранной валюте по официальному курсу ЦБ РФ, установленному на 1-е число каждого месяца.

8.5. В настоящее время известно об отмене Предписания Банка России No 018-34-3/1202 от 28 февраля 2022 года в отношении депозитариев ценных бумаг и применимости к их деятельности порядка, установленного Указом Президента РФ от 05.03.2022 N 95⁸. Представляется, что Указ Президента РФ (как правовой акт с большей юридической силой) должен распространяться по аналогии и на операции по выплате обязательств по финансовым инструментам (к которым могут быть отнесены дивиденды по акциям).

9. Исполнение санкций, введенных иностранными государствами в отношении России

9.1. Списки физических лиц, в отношении которых странами ЕС, США введены санкции, размещены на сайтах соответствующих государственных и международных органов. Основные ресурсы для поиска перечислены ниже.

- США: <https://sanctionssearch.ofac.treas.gov> (сайт для поиска лиц, в отношении которых введены санкции Управления по контролю за иностранными активами, OFAC), <https://home.treasury.gov/policy-issues/financial-sanctions/consolidated-sanctions-list-non-sdn-lists/sectoral-sanctions-identifications-ssi-list> (сводные перечни секторальных санкций).
- ЕС: [https://eur-lex.europa.eu/eli/dec/2014/145\(1\)/](https://eur-lex.europa.eu/eli/dec/2014/145(1)/) (санкции в отношении лиц из РФ в связи с ситуацией в Украине), <https://webgate.ec.europa.eu/fsd/fsf/public/files/pdfFullSanctionsList/content?token=dG9rZW4tMjAxNw> (доступный для скачивания файл со сводным перечнем лиц «под санкциями»; поскольку данный файл будет обновляться, рекомендуется на каждую конкретную дату скачивать его на сайте https://ec.europa.eu/info/business-economy-euro/banking-and-finance/international-relations/restrictive-measures-sanctions_en в разделе «Financial sanctions: Consolidated list»)
- Великобритания: <https://sanctionssearch.ofsi.hmtreasury.gov.uk> (сводный перечень санкции HM Treasury).

9.2. Тем не менее, в случае вынесения судебными инстанциями зарубежных государств решений, связанных с нарушением санкционного режима, такие решения не будут подлежать исполнению в российском суде против российских юридических лиц в соответствии с ч. 1 ст. 248.1 Арбитражного процессуального кодекса РФ (АПК РФ). Согласно данному положению, если иное не установлено международным договором РФ или соглашением сторон, в соответствии с которыми рассмотрение споров с их участием отнесено к компетенции иностранных судов, международных

⁷ Предписание Банка России No 018-34-3/1202 от 28 февраля 2022 года

⁸ <https://www.interfax.ru/business/828153>

коммерческих арбитражей, находящихся за пределами территории РФ, к исключительной компетенции арбитражных судов в РФ относятся дела:

- 1) по спорам с участием лиц, в отношении которых применяются меры ограничительного характера иностранным государством, государственным объединением и (или) союзом и (или) государственным (межгосударственным) учреждением иностранного государства или государственного объединения и (или) союза;
- 2) по спорам одного российского или иностранного лица с другим российским или иностранным лицом, если основанием для таких споров являются ограничительные меры, введенные иностранным государством, государственным объединением и (или) союзом и (или) государственным (межгосударственным) учреждением иностранного государства или государственного объединения и (или) союза в отношении граждан Российской Федерации и российских юридических лиц.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 244 АПК РФ, арбитражный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда полностью или в части в случае, если рассмотрение дела в соответствии с международным договором РФ или федеральным законом относится **к исключительной компетенции суда в РФ**, за исключением случаев, когда лицо, в отношении которого применяются иностранные санкции, не возражало против рассмотрения соответствующего спора иностранным судом / арбитражем (в том числе не обращалось с заявлением о запрете инициировать или продолжать разбирательство в таком суде или арбитраже).

9.3. В РФ имеются судебные решения, согласно которым исполнение российскими юридическими лицами на территории РФ ограничений и запретов (эмбарго), введенных ЕС (международной организацией, членом которой РФ не является), «напрямую противоречит основам правопорядка (публичного порядка) РФ», даже если имелись заверения об их соблюдении⁹. Таким образом, в случае возникновения соответствующих претензий возможно использование указанной позиции.

9.4. В настоящее время обсуждается введение уголовной ответственности за отказ от сотрудничества с попавшим под санкции бизнесом¹⁰.

⁹ Постановление 9ААС по делу А40-171207/2017 (оставлено без изменений Определением ВС РФ No 305-ЭС18-1645 от 29.10.2018)

¹⁰ <https://www.vedomosti.ru/politics/articles/2022/03/14/913455-otkaz-sotrudnichestva-ugolovnyyu>

Коллегия адвокатов «ТИМОФЕЕВ, ФАРЕНВАЛЬД И ПАРТНЕРЫ» (TV&P) является одной из ведущих юридических компаний России. Наши адвокаты вправе оказывать юридическую помощь в том числе в странах Европейского союза, Швейцарии и штате Нью-Йорк, США (где находятся представительства компании). В большинстве мировых юрисдикций мы имеем налаженные профессиональные связи с адвокатскими организациями. Юристы нашей компании уделяют значительное внимание научным исследованиям (основу юридического коллектива компании составляют специалисты, получившие юридическое образование в МГУ им. М.В.Ломоносова и МГИМО (У) МИД России), сотрудничеству с ведущими российскими и зарубежными правоведами. Все юристы **TV&P** окончили престижные ВУЗы, многие из них проходили практику и работали в США, Франции, Великобритании и Германии.

TV&P специализируется на оказании правовой помощи российскому и иностранному бизнесу по сложным корпоративным сделкам и коммерческим спорам, представительстве интересов компаний в арбитражных и третейских судах.

Рабочими языками компании являются **английский** и **русский**, но наши юристы и адвокаты также имеют возможность работать на **французском, немецком, норвежском, шведском, датском и итальянском** языках.

Специалисты компании привлекались в качестве консультантов по различным аспектам права международными организациями (Программа ООН по окружающей среде, ЮНЕП (United Nations Environment Programme, UNEP); Глобальная программа защиты окружающей среды (Global Environment Facility, GEF); Межгосударственный авиационный комитет (МАК); Региональное содружество в области связи, РСС); государственными органами Российской Федерации (Министерство экономического развития, Министерство природных ресурсов, Министерство образования и науки) и Посольствами иностранных государств.

Клиенты **TV&P** – российские и международные компании, работающие на рынке банковских и финансовых услуг, в сферах недвижимости, оптовой торговли, фармацевтики, информационных технологий и телекоммуникаций, нефтегазовой промышленности, машиностроения и других отраслях экономики.

Квалификация юристов, качество и удобство работы с **TV&P** регулярно подтверждаются высокими оценками рейтинговых агентств и рекомендациями наших клиентов. В 2010 г. Компания **TV&P** была включена в список 100 ведущих юридических компаний России, а также вошла в Топ 4 Российских юридических компаний в сферах Международного Арбитража и Несостоятельности/Банкротства¹¹. Global Dispute Resolution Adviser Guide наша компания была особо отмечена за активное использование ADR (альтернативных методов разрешения споров). Юристы компании являются членами редакционной коллегии авторитетного международного юридического издания *International Energy Law Review* по странам Россия / СНГ, Германия и ОАЭ, а также экспертами Независимой Ассоциации кинопромышленников IFTA (Лос-Анджелес, США) по вопросам приведения в исполнение иностранных арбитражных решений в данных юрисдикциях.¹²

Юристы **TV&P** предоставляют полный спектр юридической помощи в области корпоративного, коммерческого и финансового права:

- комплексное юридическое сопровождение текущей деятельности компаний;
- структурирование, заключение, изменение и расторжение всех видов договоров;
- представление интересов в арбитражных судах, взыскание долгов, сопровождение процедуры несостоятельности (банкротства);
- сопровождение сделок по слиянию и поглощению;
- корпоративная реструктуризация;
- консультирование по вопросам антимонопольного законодательства;
- разрешение корпоративных споров;
- сопровождение внешнеторговых сделок;
- консультирование по вопросам построения дистрибьюторской сети и разработке дистрибьюторских соглашений, включая эксклюзивность и ценообразование;
- подготовка тендерной документации.

Мы будем рады видеть Вас в числе наших клиентов!

¹¹ Ведущий аналитик российского рынка правовых услуг PRAVO.RU – Совместное независимое исследование компании Ernst & Young и газеты «Ведомости»

¹² Членами IFTA являются многие всемирно известные кинокорпорации (в том числе Buena Vista Television, Dream Entertainment, Gaumont, Miramax International, TF1 International и др.), а также банковские организации (в том числе Bank of Ireland, Natexis Banques Populaires, U.S. Bank, Union Bank of California и др.)