



Личный фонд. Российский инструмент для сохранения и преемственности крупного капитала

15 МАРТА 2022

VEGAS LEX

СОДЕРЖАНИЕ

Какие задачи решает личный фонд?	3
Кто управляет личным фондом?	5
Какие права будет иметь выгодоприобретатель?	6
Какие документы нужны для работы личного фонда?	7
Какие "проблемные зоны" у конструкции личного фонда?	8

С 1 марта 2022 г. в России появилась новая форма юридического лица — личный фонд¹. Новелла призвана создать эффективный институт для сохранения и преемственности активов состоятельных граждан.

Это вторая попытка разработать в России альтернативу зарубежным трастам и частным фондам. Ранее законодатель попытался ввести в правовой обиход наследственные ("посмертные") фонды для профессионального управления бизнесом и наследственным имуществом после смерти учредителя фонда. Однако из-за обилия недостатков такой механизм не был воспринят на практике. Ключевая проблема наследственного фонда — невозможность создать такой фонд при жизни основателя.

Институт личного фонда преследует похожие цели, однако выглядит более привлекательно: он имеет подробную, но гибкую регламентацию и гораздо больший потенциал для применения. Главная особенность в том, что личный фонд можно создать при жизни его учредителя. На этот раз собственник капитала получил возможность самостоятельно проактивировать создание фонда, увидеть и превентивно наладить его работу и тем самым снизить риски будущих сбоев.

Конструкцию наследственных ("посмертных") фондов не упразднили: они рассматриваются как разновидность личных фондов, которые создаются нотариусом в силу завещания.

Запрос на "прижизненные" личные фонды в России назрел давно. В деловых кругах интерес к проблеме планирования наследства резко усилился в последние два года на фоне пандемии коронави-

руса, когда вопрос сохранения семейных активов встал особенно остро.

В разрезе сегодняшних событий такие личные фонды приобретают особую актуальность. Многие владельцы бизнеса из России начнут искать новую форму управления активами в "родной" юрисдикции, поскольку не захотят или объективно не смогут использовать зарубежную инфраструктуру. Это объясняется агрессивной политикой иностранных государств по отношению к российскому бизнесу и происхождению капитала и беспрецедентным наращиванием международных санкций в отношении российских лиц (через расширение критериев внесения в санкционные списки, практику заморозки активов россиян, наложение запретов на въезд в отдельные страны и пр.).

В этом обзоре мы рассмотрим, как должны функционировать "прижизненные" личные фонды.

Какие задачи решает личный фонд?

Личный фонд — юридическое лицо², которое управляет имуществом, полученным в собственность от своего учредителя.

Личный фонд создается на определенный срок или бессрочно. В уставе фонда можно предусмотреть, что фонд продолжит работу и после смерти учредителя — такой фонд нельзя будет ликвидировать по решению органов фонда.

У личного фонда может быть только один учредитель. Единственное исключение — соучредителями фонда могут быть супруги, которые передают ему общее имущество.

¹ См. подпараграф 1.1 параграфа 7 главы 4 Гражданского кодекса Российской Федерации.

² Унитарная некоммерческая организация.

Безвозмездно передать имущество личному фонду может только учредитель.

Закон не устанавливает ограничений по конкретным видам передаваемого имущества — это может быть любое имущество: бизнес в целом, недвижимость, транспорт, ценные бумаги и пр.

Тем не менее минимальная сумма активов, которые учредитель передает "приживенному" личному фонду, — 100 млн рублей (определяется на основании оценки рыночной стоимости).

Имущественную массу личного фонда также будут наполнять доходы, которые он получит при управлении имуществом (например, прибыль от бизнеса, доход от сдачи имущества в аренду или размещения денежных средств во вкладах, дивиденды по ценным бумагам и пр.).

При этом личный фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью. Это должно соответствовать целям деятельности фонда, которые зафиксированы в уставе фонда. В рамках предпринимательской деятельности фонд может создавать акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью или участвовать в них.

Учредитель утрачивает право собственности на имущество, которое он передает личному фонду. Однако фонд в любом случае будет управлять этим имуществом в интересах учредителя и выгодоприобретателей фонда.

Выгодоприобретатели личного фонда — это конкретные лица, которые в силу воли учредителя будут получать имущество фонда (в том числе доходы от использования имущества). Это могут быть текущие члены семьи учредителя, представители будущих поколений или любые другие лица. Можно перечислить таких

лиц поименно или, например, прописать порядок их определения. Выгодоприобретателем может быть и сам учредитель фонда, если это предусмотреть в уставе фонда. Выгодоприобретателями также могут быть организации, кроме коммерческих юридических лиц.

В соответствии с условиями управления личного фонда, помимо выгодоприобретателей, имущество фонда могут получить также отдельные категории лиц из неопределенного круга лиц. По всей видимости, в этом случае речь идет о выплатах в благотворительных или иных общественно полезных целях (например, на поддержку талантливых студентов).

Момент передачи имущества фонда в пользу выгодоприобретателей и отдельных категорий лиц разрешается связать с наступлением определенных обстоятельств, в том числе таких, в отношении которых неизвестно, наступят они или нет.

Порядок передачи имущества личного фонда детализируется в условиях управления фондом. Содержание указанных условий определит учредитель.

Ожидается, что с помощью конструкции личного фонда собственник капитала сможет:

- ▶ защитить бизнес от дробления или разрушения и обеспечить его стабильную работу после ухода основателя (в том числе с участием профессиональных управленцев или подготовленных наследников);
- ▶ освободить равнодушных или неискущенных наследников от предпринимательских рисков и бремени управления бизнесом и имуществом (в том числе разнородных активов);
- ▶ наделить всех или конкретных наследников правом на регулярное и достой-

ное содержание за счет имущества (в том числе без передачи им права распоряжения этим имуществом);

- ▷ обеспечить постепенную преемственность капитала при наступлении определенных условий или в отношении потомков, которые будут отвечать необходимым критериям (возрастным, профессиональным и пр.);
- ▷ минимизировать конфликтные ситуации и споры с участием наследников;
- ▷ защитить имущество от притязаний кредиторов наследников;
- ▷ реализовать благотворительные или иные общественно-полезные проекты.

Кто управляет личным фондом?

Закон называет следующие органы личного фонда: единоличный исполнительный орган; коллегиальный орган; высший коллегиальный органы; попечительский совет; надзорный орган.

В качестве единоличного исполнительного органа или члена коллегиального органа личного фонда может быть любое лицо, кроме учредителя фонда. Профессиональные требования к руководящему персоналу закона не устанавливает. Но их можно предусмотреть в документах фонда.

В уставе личного фонда можно предусмотреть создание высшего коллегиального органа и попечительского совета.

Выгодоприобретатели и учредитель фонда вправе войти в состав этих органов.

В личном фонде также может быть созданы надзорный орган со следующими полномочиями:

- ▷ надзор за деятельностью других органов фонда;
- ▷ согласование совершения фондом определенных в уставе юридически значимых действий;
- ▷ прекращение полномочий единоличного исполнительного органа, нарушившего обязанность действовать добросовестно или разумно в интересах фонда или выгодоприобретателей;
- ▷ назначение временного единоличного исполнительного органа фонда.

При жизни учредитель сам определяет состав органов, их функции и лиц, входящих в состав органов личного фонда. После смерти учредителя органы этого фонда формируются и изменяются в соответствии с уставом и условиями управления фонда.

Если в течение года со дня возникновения необходимости формирования органов личного фонда, созданного при жизни учредителя и продолжающего деятельность после его смерти, такие органы не будут сформированы, этот фонд подлежит ликвидации.

Какие права будет иметь выгодоприобретатель?

Право выгодоприобретателя	Условия предоставления или реализации права
Получать имущество фонда	Имущество предоставляется согласно условиям управления фондом. Закон не ограничивает формы предоставления имущества: можно предусмотреть, что фонд направляет выгодоприобретателю доходы от использования имущества или передает непосредственно имущество (в том числе в собственность или во владение и в пользование).
Требовать ликвидации фонда	Право предоставляется, если не удалось сформировать органы фонда (отсутствие кворума в коллегиальных органах, отсутствие единоличного исполнительного органа).
Получать имущество после ликвидации фонда	Имущество распределяется соразмерно объему прав выгодоприобретателей. Но иные правила можно закрепить в условиях управления фондом.
Знакомиться с условиями управления фондом	Право распространяется на: <ul style="list-style-type: none">▶ порядок определения и назначения органов фонда;▶ положения о передаче имущества фонда этому выгодоприобретателю;▶ описание обстоятельств, при наступлении которых фонд передает имущество выгодоприобретателю.
Запрашивать и получать у фонда информацию о его деятельности	Право должно быть закреплено в уставе фонда.
Требовать проведения аудита деятельности фонда выбранным им аудитором	Выгодоприобретатель оплачивает услуги аудитора самостоятельно. Но эти расходы могут быть ему возмещены по решению попечительского совета за счет средств фонда.
Требовать возмещения убытков за нарушение условий управления	Право должно быть закреплено в уставе фонда.
Требовать формирования и изменения органов фонда в соответствии с его уставом и условиями управления фонда	Право может быть реализовано после смерти учредителя.
Входить в состав органов фонда	Право должно быть закреплено в уставе фонда или условиях управления фондом. Выгодоприобретатель может выступать в качестве единоличного исполнительного органа фонда или члена коллегиального органа (запрет на это в законе не установлен), а также входить в состав высшего коллегиального органа и попечительского совета фонда.

Права выгодоприобретателя защищены:

- ▷ они не могут перейти к другим лицам (кроме случая преобразования выгодоприобретателя — юридического лица, если это не противоречит условиям управления фонда), в том числе они не могут переходить по наследству;
- ▷ на них не может быть обращено взыскание по обязательствам выгодоприобретателя.

Представляется, что запрет на обращение взысканий на права выгодоприобретателя не затрагивает судьбу имущества, которое выгодоприобретатель получит от личного фонда. Кредиторы выгодоприобретателя вправе претендовать на это имущество по общим основаниям.

В то же время выгодоприобретатель не отвечает по обязательствам личного фонда, а фонд не отвечает по обязательствам выгодоприобретателя. Причем закон не делает оговорок в отношении ситуации, когда фигура выгодоприобретателя совпадает с учредителем.

Какие документы нужны для работы личного фонда?

Чтобы создать личный фонд потребуется разработать как минимум следующие документы:

- 1) решение учредителя об учреждении фонда;
- 2) устав фонда (учредительный документ);
- 3) условия управления фондом.

Закон требует, чтобы эти документы были нотариально удостоверены.

В уставе личного фонда освещаются такие вопросы, как срок деятельности фонда, цели его деятельности, права выгодоприобретателя на получение информации

о деятельности фонда, состав органов фонда и пр.

Фундаментальный документ, который необходимо тщательно проработать, — условия управления фондом. Судьба личного фонда во многом зависит от качества этого документа.

В условиях управления фондом, в числе прочего, раскрываются:

- ▷ порядок определения и назначения органов фонда;
- ▷ сведения о выгодоприобретателях или отдельных категориях лиц, которым будет передаваться имущество фонда, или порядок определения таких лиц;
- ▷ вид и размер предаваемого имущества или порядок их определения, срок или периодичность передачи имущества;
- ▷ описание обстоятельств, при наступлении которых фонд передает имущество;
- ▷ правила распределения имущества, оставшегося после ликвидации фонда;
- ▷ основания для прекращения прав выгодоприобретателя;
- ▷ порядок выплаты и размер вознаграждений руководству фонда;
- ▷ основания проведения аудита деятельности фонда.

По общему правилу, условия управления личным фондом конфиденциальны. Исключения могут вытекать из устава фонда или Гражданского кодекса (например, право выгодоприобретателя знакомиться с отдельными условиями).

После смерти учредителя фонда утвержденные учредителем при его жизни устав личного фонда, условия управления личным фондом и иные внутренние документы личного фонда могут быть изменены только под контролем суда (по

требованию любых органов фонда). Это допустимо, если управление фондом на прежних условиях стало невозможно по обстоятельствам, возникновение которых при создании такого фонда нельзя было предполагать.

Какие "проблемные зоны" у конструкции личного фонда?

Необходимо учитывать следующие нюансы конструкции личного фонда.

1 При создании личного фонда наследники учредителя не теряют право на получение обязательной доли в наследстве. По крайней мере, закон не содержит положений об обратном.

2 В России пока отсутствуют традиции управления личными фондами и сложившийся институт независимых профессиональных управляющих в этой сфере.

3 Условия управления личным фондом публично (для третьих лиц) не раскрываются, поэтому выгодоприобретателю будет затруднительно оспорить сделки фонда, которые нарушают эти условия. Это частично компенсируется правильно построенной системой сдержек и противовесов в управлении фонда и за счет того, что выгодоприобретателя можно наделить правом на взыскание убытков за нарушение указанных условий управления.

4 Российские суды еще не имеют опыта разрешения споров по вопросам функционирования личных фондов, в том числе конфликтов руководства фонда и выгодоприобретателей. Представляется, что для разрешения некоторых таких споров суды могут использовать наработки по разрешению корпоративных споров и применять известные российскому праву стандарты добросовестности и разумности руководителя юридического лица (пункт З статьи 53 Гражданского кодекса).

5 Законодательство пока не предусматривает специальных налоговых льгот для личных фондов и выгодоприобретателей – действуют общие правила налогообложения.

6 Личный фонд сохраняет связь со своим учредителем. Учредитель фонда несет субсидиарную (дополнительную) ответственность по обязательствам этого фонда при недостаточности его имущества, а фонд несет субсидиарную ответственность по обязательствам учредителя. Кредиторы могут предъявить свои требования в течение 3 лет со дня создания фонда. В исключительных случаях этот срок может быть продлен судом, но не более чем на 5 лет со дня создания личного фонда. Предлагается, что кредиторы должны узнать о создании личного фонда из ЕГРЮЛ. Нельзя также забывать, что кредиторы вправе оспорить решение об учреждении фонда, если фонд учреждается исключительно во вред кредиторам.

Личные фонды серьезно расширяют возможности состоятельных граждан в вопросах определения судьбы своего капитала. В ближайшем будущем они действительно могут стать востребованным инструментом для эффективного управления бизнес-активами и достойной заменой иностранным аналогам. По большей части существующие пробелы в правовой регламентации этого института можно восполнить за счет глубокой юридической проработки внутренних документов фонда. При этом ожидается, что с учетом политики по деофшоризации российской экономики государство продолжит системное либо точеное развитие этого механизма.

Отметим, что в настоящий момент Государственная дума также рассматривает разработанный Правительством законо-

проект, который расширяет потенциал использования специальных административных районов (САР)³. Среди прочего, проект предусматривает возможность создания на территориях САР международных личных фондов со сверхкрупными

активами (от 5 млрд рублей). Предполагается, что эти фонды можно будет зарегистрировать и в порядке реомициляции, то есть "переезда" существующих иностранных личных фондов в российскую юрисдикцию.

³ Специальные административные районы функционируют в России с 2018 г. на о. Русский (Приморский край) и о. Октябрьский (Калининградская область) для создания условий и механизмов возврата российского и привлечения зарубежного капитала из иностранных юрисдикций.

Авторы



АЛЕКСАНДР
СИТНИКОВ
Управляющий
партнер

sitnikov@vegaslex.ru



МАКСИМ ГРИГОРЬЕВ
Партнер,
руководитель
специальных проектов

grigoryev@vegaslex.ru



АРТЁМ
ГАСПАРЯН
Юрист

gasparyan@vegaslex.ru

Контакты



ЦЕНТРАЛЬНАЯ ДИРЕКЦИЯ

Россия, 115054, город Москва,
Космодамианская наб, 52, строение 5
Бизнес-центр "Риверсайд Тауэрс"
(Riverside Towers), этаж 8

Тел.: +7 495 933 0800

vegaslex@vegaslex.ru



ПОВОЛЖСКАЯ ДИРЕКЦИЯ

Россия, 400005
город Волгоград,
ул. Батальонная,
д. 13, этаж 1

Тел.: +7 (8442) 26 63 12

volgograd@vegaslex.ru



ЮЖНАЯ ДИРЕКЦИЯ

Россия, 350000,
город Краснодар,
ул. Буденного, 117/2
Бизнес-центр КНГК
Групп, этаж 4

Тел.: +7 (861) 201 98 42

krasnodar@vegaslex.ru