

2. КРИТИКА ПРАКТИКИ ИНТЕРПРЕТАЦИИ НОРМ НК РФ О ПОРЯДКЕ РАСЧЕТА ДОЛИ КОСВЕННОГО УЧАСТИЯ.
3. ПРИНЦИПЫ, СОБЛЮДАЕМЫЕ ПРИ РАСЧЕТЕ ДОЛИ КОСВЕННОГО УЧАСТИЯ.
4. УТОЧНЕНИЕ МЕТОДА РАСЧЕТА ДЛЯ СЛУЧАЯ НАХОЖДЕНИЯ В СОБСТВЕННОСТИ ОРГАНИЗАЦИИ СОБСТВЕННЫХ АКЦИЙ (ДОЛЕЙ).
5. УТОЧНЕНИЕ МЕТОДА РАСЧЕТА ДЛЯ СЛУЧАЯ «ПЕТЕЛЬ» УЧАСТИЯ.
6. ПРИМЕНЕНИЕ МЕТОДА ДЛЯ УЧАСТИЯ ОРГАНИЗАЦИИ В КГН.  
НЕЯСНЫЕ ВОПРОСЫ ПРИМЕНЕНИЯ МЕТОДА РАСЧЕТА (ПРИВИЛЕГИРОВАННЫЕ АКЦИИ И АКЦИОНЕРНЫЕ СОГЛАШЕНИЯ).

# Статья 105.1 НК РФ «Взаимозависимые лица»

2

2. С учетом пункта 1 настоящей статьи в целях настоящего Кодекса взаимозависимыми лицами признаются:
  - 1) организации в случае, если одна организация прямо и (или) косвенно участвует в другой организации и доля такого участия составляет более 25 процентов;
  - 2) физическое лицо и организация в случае, если такое физическое лицо прямо и (или) косвенно участвует в такой организации и доля такого участия составляет более 25 процентов;
  - 3) организации в случае, если одно и то же лицо прямо и (или) косвенно участвует в этих организациях и доля такого участия в каждой организации составляет более 25 процентов;

## Статья 105.2 НК РФ «Порядок определения доли участия одной организации в другой организации или физического лица в организации»

3

1. В целях настоящей главы доля участия одной организации в другой организации определяется в виде **суммы выраженных в процентах долей прямого и косвенного участия одной организации в другой организации.**
2. Долей прямого участия одной организации в другой организации признается **непосредственно принадлежащая одной организации доля голосующих акций другой организации или непосредственно принадлежащая одной организации доля в уставном (складочном) капитале (фонде) другой организации,** а в случае невозможности определения таких долей - **непосредственно принадлежащая одной организации доля, определяемая пропорционально количеству участников в другой организации.**

# Статья 105.2 НК РФ «Порядок определения доли участия одной организации в другой организации или физического лица в организации»

## /продолжение/

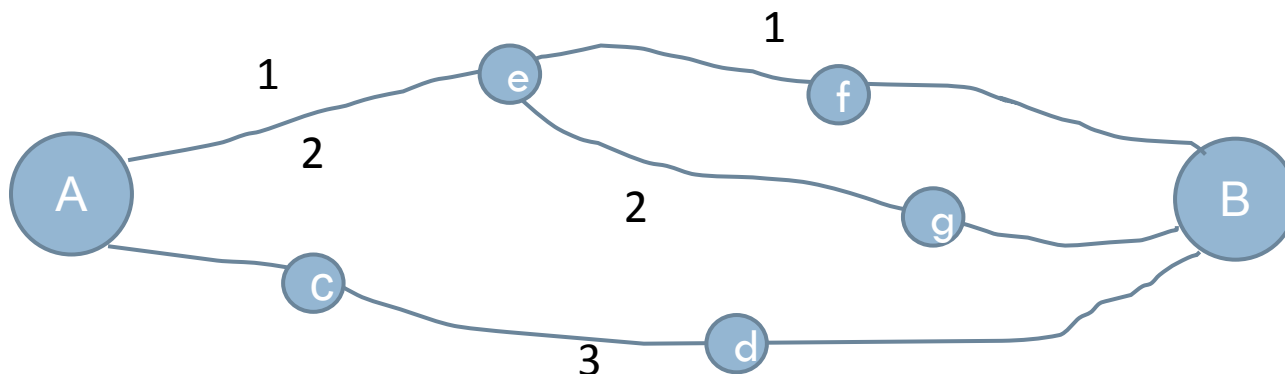
4

3. Долей косвенного участия одной организации в другой организации признается доля, определяемая в следующем порядке:
  - 1) определяются **все последовательности участия одной организации в другой организации** через прямое участие каждой предыдущей организации в каждой последующей организации соответствующей последовательности;
  - 2) определяются **доли прямого участия** каждой предыдущей организации в каждой последующей организации соответствующей последовательности;
  - 3) **суммируются произведения долей прямого участия одной организации в другой организации через участие каждой предыдущей организации в каждой последующей организации всех последовательностей.**
4. **Дополнительные обстоятельства при определении доли участия одной организации в другой организации или физического лица в организации учитываются в судебном порядке.**

# Правильная интерпретация п.3 ч.3 ст. 105.2 НК РФ

5

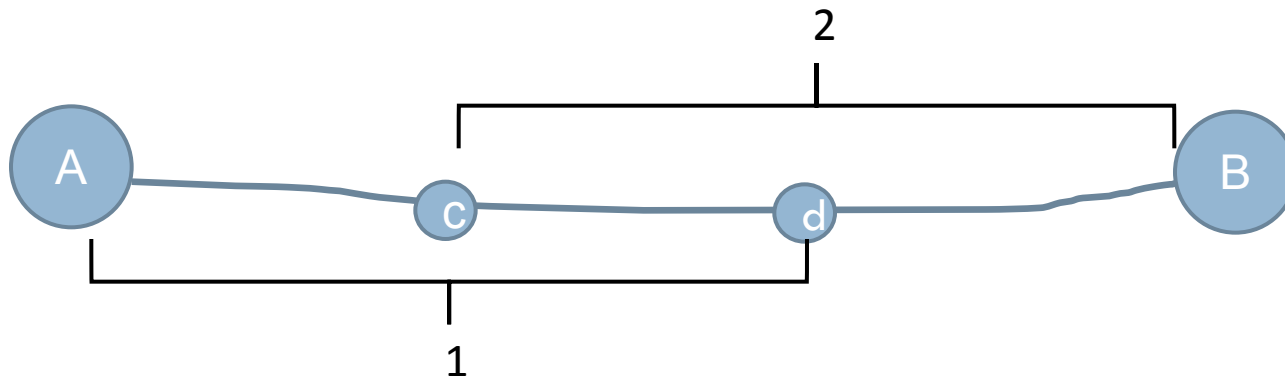
- ❖ Суммируются результаты оценки косвенного участия для каждой последовательности как произведения долей прямого участия по каждому звену последовательности
- ❖ *«Доля прямого участия одной организации в другой организации» = доля прямого участия для любого звена последовательности*



# Неверная интерпретация п.3 ч.3 ст. 105.2 НК РФ

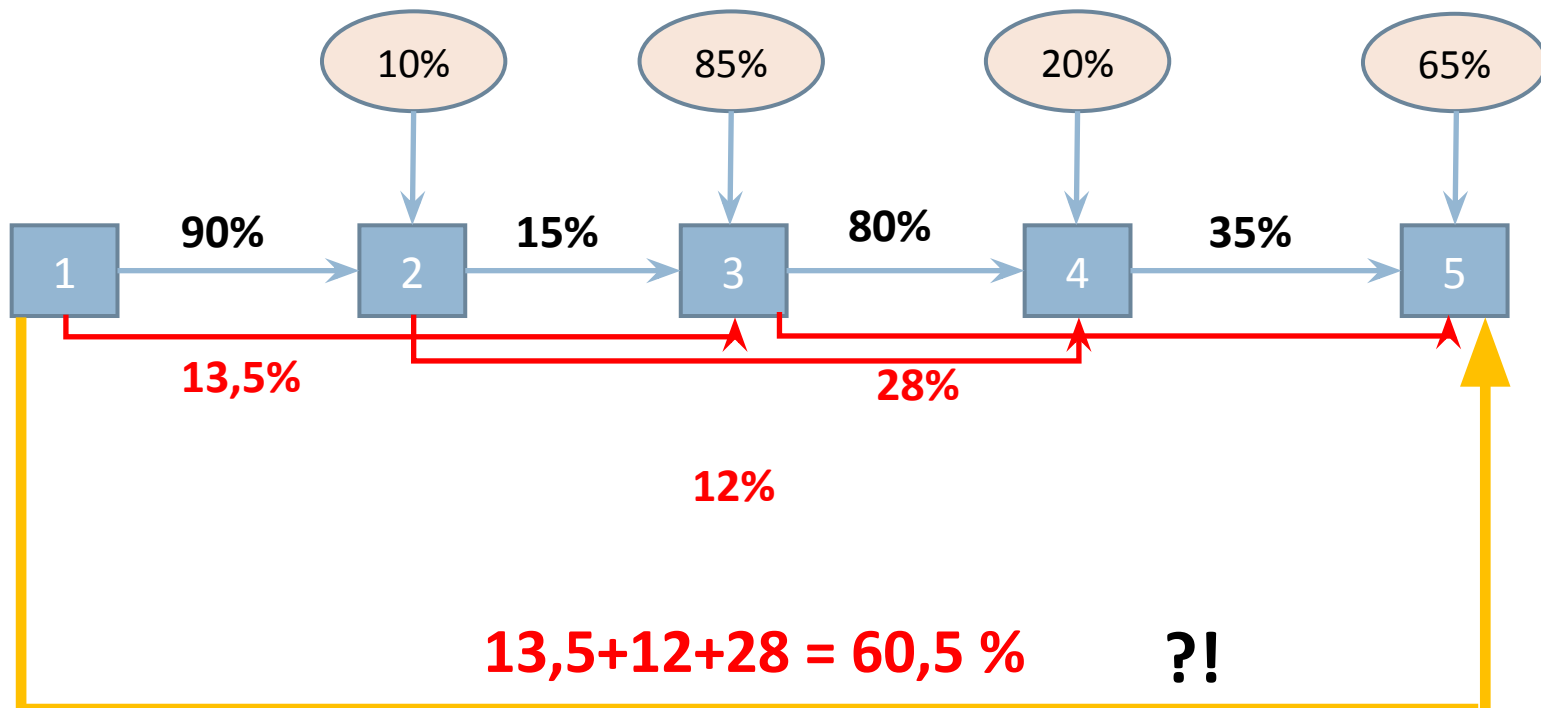
6

- ❖ Суммируются все пары произведений долей прямого участия двух соседних организаций
  - ❖ «Последовательность» трактуется как **любая тройка** организаций, связанных между собой отношением прямого участия
  - ❖ Косвенное участие **по каждой тройке**:
    - ❖  $X\%$  (размер доли в уставном капитале первой организации)  $\times Y\%$  (размер доли второй организации в уставном капитале третьей организации) :  $100\% = Z$  (размер косвенного участия первой организации в третьей)



# Пример применения неверной интерпретации ст.105.2 НК РФ (из публикации)

7



**Правильный расчет:**

$$[0,90 \times 0,15 \times 0,80 \times 0,35] \times 100\% = 3,78 \%$$

# Признаки ошибочности интерпретации

1. Сумма долей прямого и косвенного участия владельцев организации может оказаться более 100% ( $65 + 60,5 = 125,5\%$ ).
2. Рассчитанная величина доли косвенного участия может оказаться более 100 %.
3. Удлинение цепочки увеличивает долю косвенного участия – противоречие здравому смыслу.
4. Противоречие буквальному толкованию статьи 105.2 НК РФ, где говорится о суммировании долей по множеству последовательностей участия одной организации в другой организации.



# Принципы сохранения долей участия в организации

9

## I. Принцип «замещения»

□ Косвенное участие = «участие через...». **Сумма всех долей косвенного участия**  $S[(C_i \rightarrow B \rightarrow A)]$  через организацию B в капитале организации A равна доле прямого участия организации B в капитале организации A  $S[B \rightarrow A]$  :

$$\sum_i S_{C_i B A} = S_{B A}$$

## II. Принцип «сохранения общего влияния»

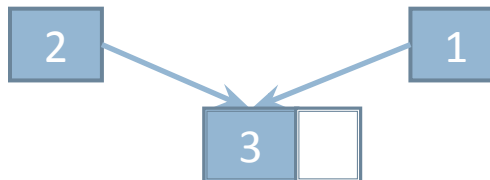
Сумма долей прямого и косвенного участия всех владельцев (с учетом применения принципа «замещения») равняется 100%:

$$\sum_j S_{j \dots A} = 100\%$$

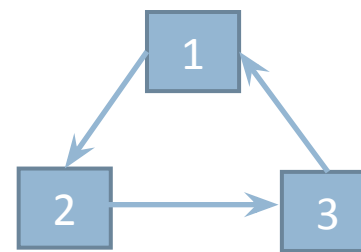
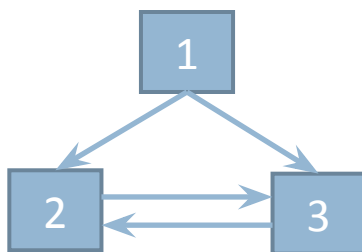
# Ситуации, требующие уточнения метода расчета доли участия в организации

10

- Собственные акции (доли), принадлежащие организации



- Наличие «петель» владения (включая перекрестное владение акциями (долями))



# Собственные акции (доли), принадлежащие организации

11

## Федеральный закон «Об акционерных обществах»:

Статья 72. Приобретение обществом размещенных акций

2. Общество, если это предусмотрено его уставом, вправе приобретать размещенные им акции по решению общего собрания акционеров или по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества, если в соответствии с уставом общества совету директоров (наблюдательному совету) общества принадлежит право принятия такого решения.

...

3. **Акции, приобретенные обществом в соответствии с пунктом 2 настоящей статьи, не предоставляют права голоса, они не учитываются при подсчете голосов, по ним не начисляются дивиденды.**

## Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью»

Статья 24. Доли, принадлежащие обществу

1. **Доли, принадлежащие обществу, не учитываются при определении результатов голосования на общем собрании участников общества, при распределении прибыли общества, также имущества общества в случае его ликвидации.**

# Порядок расчета с учетом собственных акций (долей), принадлежащих организации

12

## I. Принцип «замещения»

Косвенное участие = «участие через...». **Сумма всех долей косвенного участия**  $S[(C_i \rightarrow B \rightarrow A)]$  через организацию B в капитале организации A равна доле прямого участия организации B в капитале организации A  $S[B \rightarrow A]$  :

$$\sum_i S_{C_i B A} = S_{B A}$$

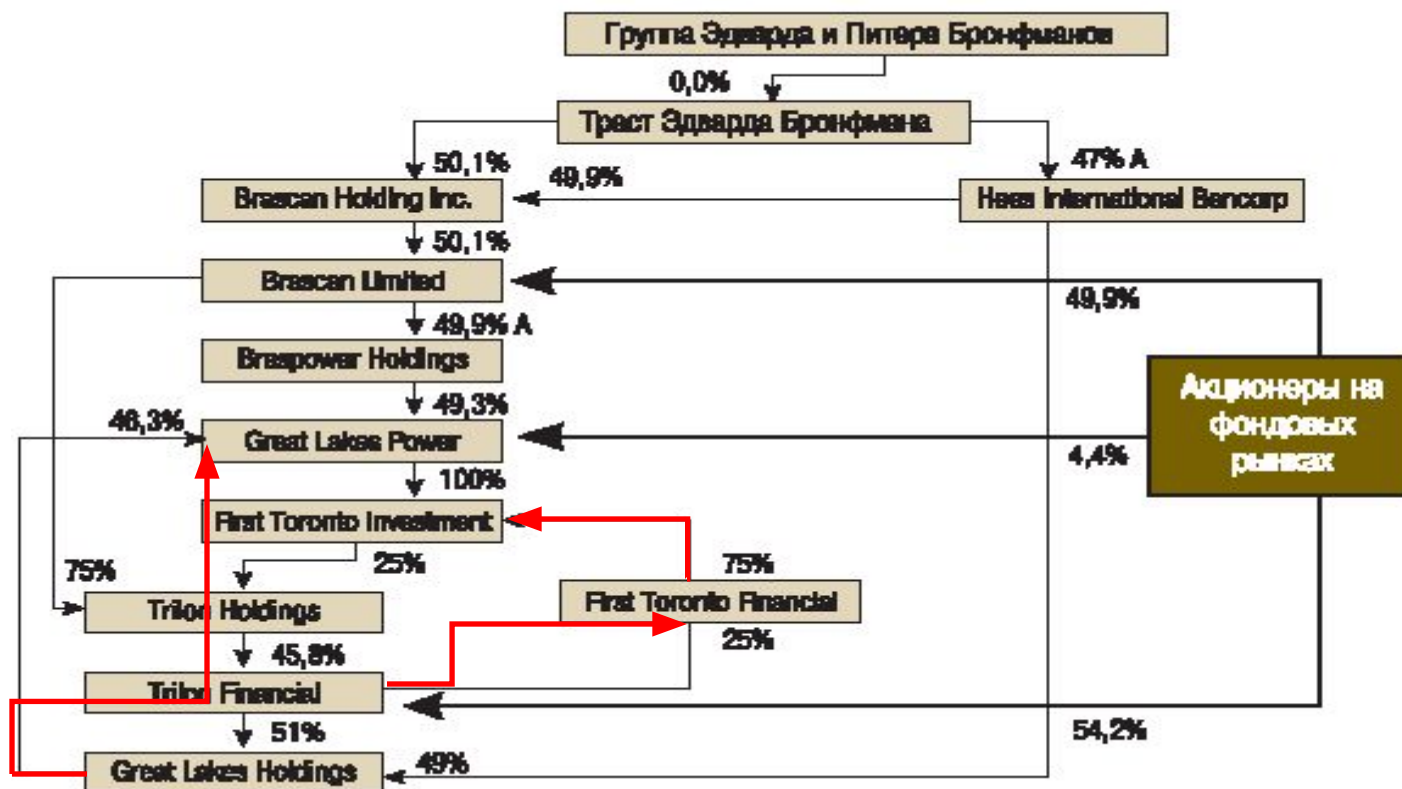
## II. Принцип «сохранения общего влияния»

Сумма долей прямого и косвенного участия всех владельцев (с учетом применения принципа «замещения») равняется 100%:

$$\sum_j S_{j \dots A} = 100\%$$

# «Петли» владения (пример 1)

13



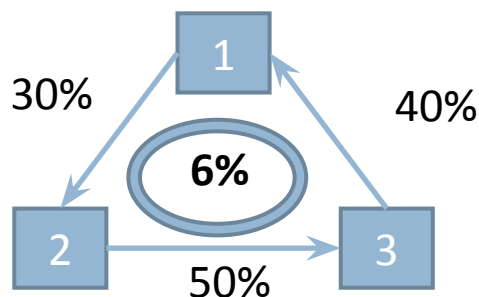
Структура торонтской ветви семейной бизнес-группы Канады (Hees-Edper Group). В целом Группа состоит из шестнадцати уровней и более 300 компаний.

Источник: А.В. Лукашов, «Сравнительные корпоративные финансы и корпоративное управление», журнал «Управление корпоративными финансами», № 2, 2005 г.



# Проблема учета «петель» владения

15



6% - доля косвенного участия каждой организации в собственном капитале

## 2 альтернативных подхода к разрешению ситуации:

### 1) «Петли» не учитываются при расчете косвенного участия

Признается самостоятельность организаций, входящих в «петлю», в части долей, относящихся к «петле»

### 2) Доля косвенного участия, относящаяся к «петле», распределяется между внешними участниками

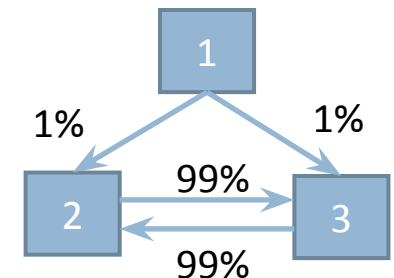
Признается отсутствие самостоятельности организаций, входящих в «петлю» (полностью внешний контроль со стороны акционеров/участников)

# Обоснование выбора подхода к учету «петель» владения в расчете

16

## Основания выбора подхода 2 (распределение доли «участия в себе» между внешними участниками):

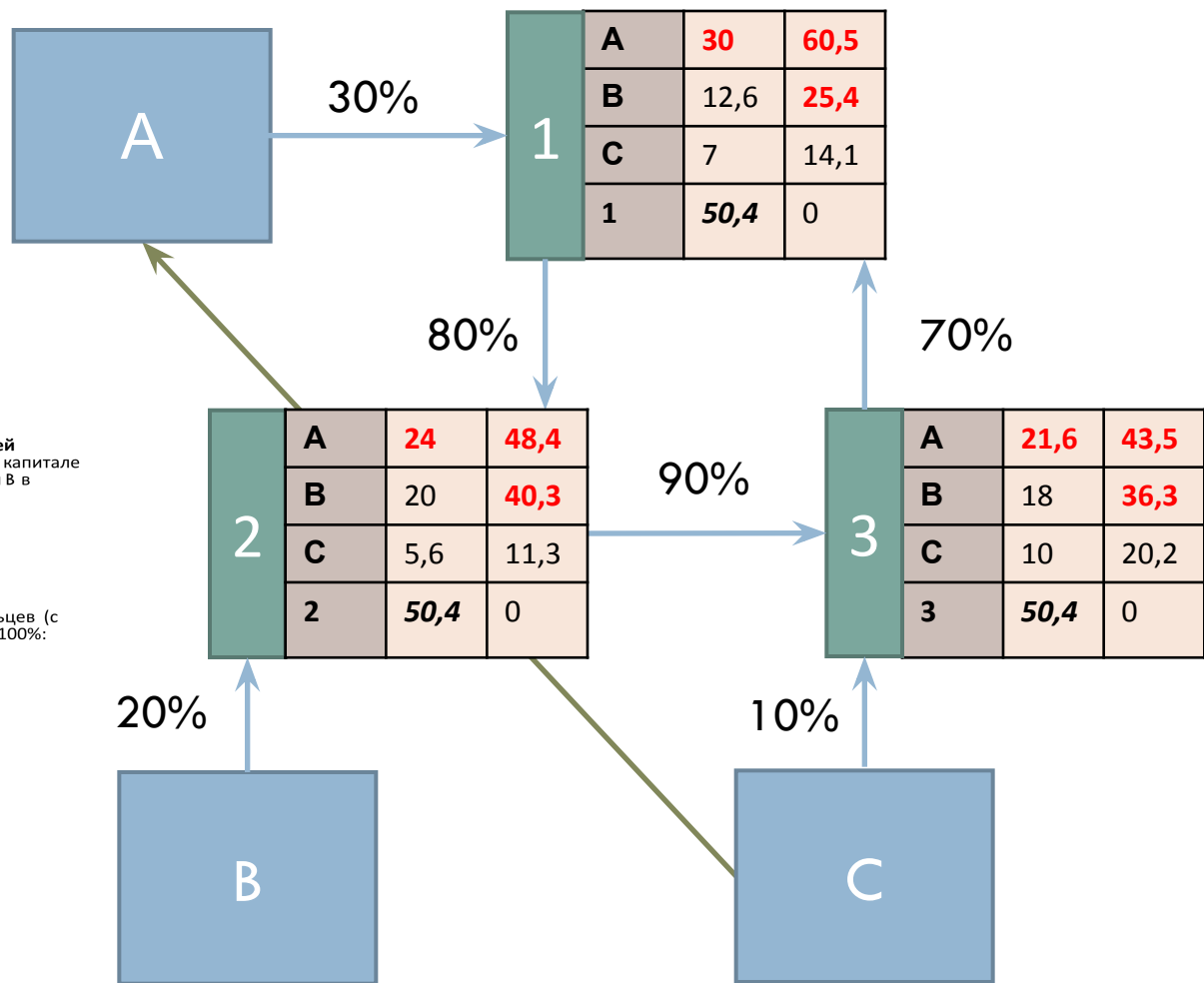
- 1) Корпоративное законодательство РФ исходит из принципа внешнего контроля над капиталом (*см. слайд «Собственные акции (доли), принадлежащие организации»*).
- 2) Ст. 105.2 НК РФ **не содержит разрешения не учитывать** последовательности, в которые в качестве промежуточного элемента входит сама зависимая организация.
- 3) Положения НК РФ ориентируют на выделение **максимального круга взаимозависимых лиц**.
- 4) На практике перекрестное владение в значительной части случаев применяется в интересах внешних собственников.





# Пример расчета долей с учетом «петли» владения

17



## I. Принцип «замещения»

Косвенное участие = «участие через...». Сумма всех долей косвенного участия  $S[(C_i \rightarrow B \rightarrow A)]$  через организацию B в капитале организации A равна доле прямого участия организации B в капитале организации A  $S[B \rightarrow A]$ :

$$\sum_i S_{C_i B A} = S_{B A}$$

## II. Принцип «сохранения общего влияния»

Сумма долей прямого и косвенного участия всех владельцев (с учетом применения принципа «замещения») равняется 100%:

$$\sum_j S_{j \dots A} = 100\%$$

# Применение расширительного метода для КГН

18

## Статья 25.2 НК РФ «Условия создания консолидированной группы налогоплательщиков»

«2. Консолидированная группа налогоплательщиков может быть создана организациями при условии, что одна организация непосредственно и (или) косвенно участвует в уставном (складочном) капитале других организаций и **доля такого участия в каждой такой организации составляет не менее 90 процентов. Указанное условие должно соблюдаться в течение всего срока действия договора о создании консолидированной группы налогоплательщиков.**

**Доля участия одной организации в другой организации определяется в порядке, установленном настоящим Кодексом.»**

**Риск непризнания налоговыми органами расширительного применения метода.**

**Различие ситуаций:**

- 1) При оценке взаимозависимости – увеличение доли в интересах налогового контроля (расширение числа взаимозависимых лиц)**
- 2) При оценке права на участие в КГН- уменьшение доли в интересах налогового контроля (сокращение числа участников для применения режима КГН).**

**Позиция автора: исходить из принципа осмотрительности.**

# Неясные вопросы применения метода определения косвенного участия

19

- Привилегированные акции (в случае просрочки выплаты дивидендов).
- Акционерные соглашения.

# Участие владельцев привилегированных акций в управлении обществом

20

- ❖ Акционеры - владельцы привилегированных акций имеют право участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса по всем вопросам его компетенции, начиная с собрания, следующего за годовым общим собранием акционеров, на котором независимо от причин не было принято решение о выплате дивидендов или было принято решение о неполной выплате дивидендов по привилегированным акциям. (п. 5 ст. 32 Федерального закона "Об акционерных обществах»).
- ❖ *Принцип применяется и к акционерам кумулятивных привилегированных акций.*

# Акционерное соглашение

Акционерным соглашением признается договор об осуществлении прав, удостоверенных акциями, и (или) об особенностях осуществления прав на акции. По акционерному соглашению его стороны обязуются осуществлять определенным образом права, удостоверенные акциями, и (или) права на акции и (или) воздерживаться от осуществления указанных прав. Акционерным соглашением может быть предусмотрена обязанность его сторон голосовать определенным образом на общем собрании акционеров, согласовывать вариант голосования с другими акционерами, ... (ст. 32.1 Федерального закона "Об акционерных обществах»).

**Проблема толкования: формулировка ст. 105.2 НК РФ: «непосредственно принадлежащая организации доля»**

**Позиция автора: акционерное соглашение (передача или ограничение прав по доле) может рассматриваться как передача доли другой организации. Однако это может быть осуществлено только добровольно либо в соответствии с п. 4 ст. 105.2 НК РФ в судебном порядке.**