

Трасты по Английскому праву

материалы подготовлены
MGAP Attorneys at Law

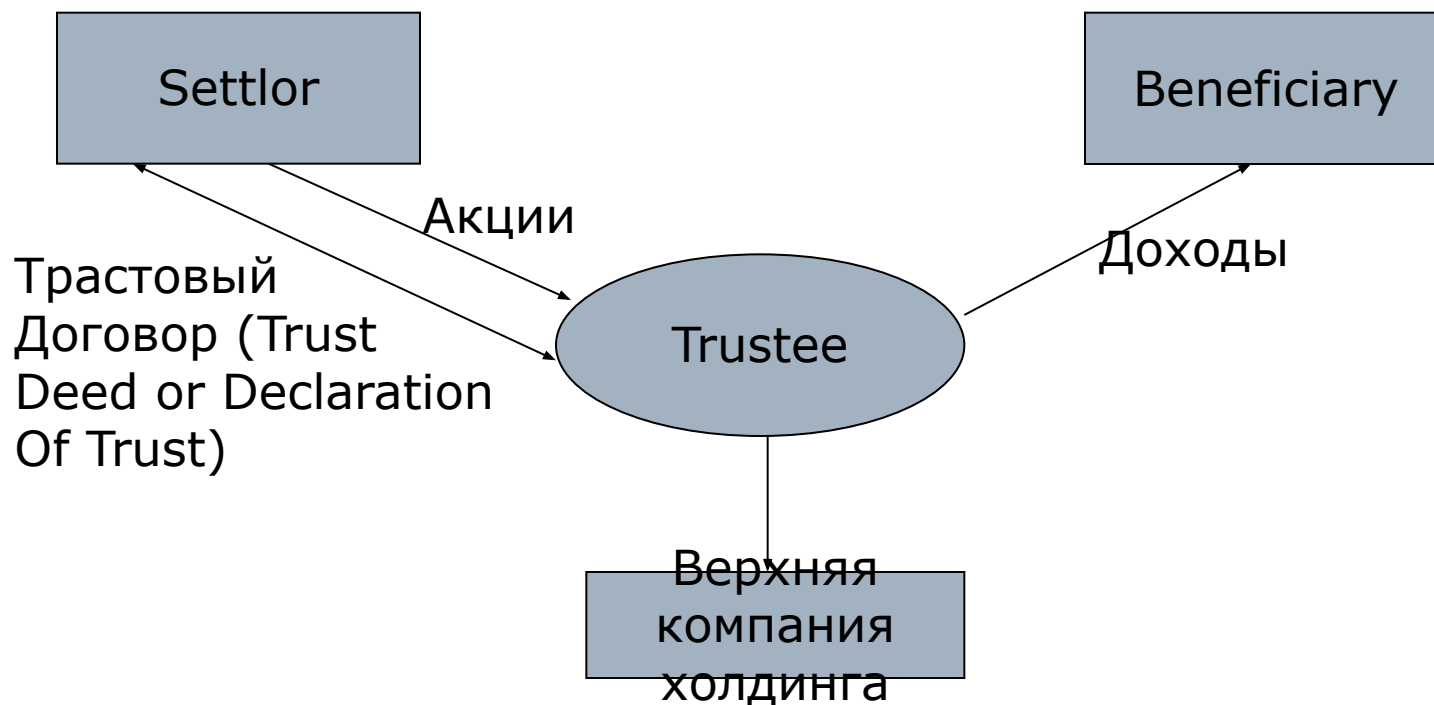
Основные понятия (I)

- Траст-это правовое отношение, возникающее между учредителем траста (settlor), трасти (trustee) и бенефициарием (beneficiary)
- Траст не является юридическим лицом
- Все понятия и комментарии в этой презентации относятся к конструкции траста по Английскому праву

Основные понятия (II)

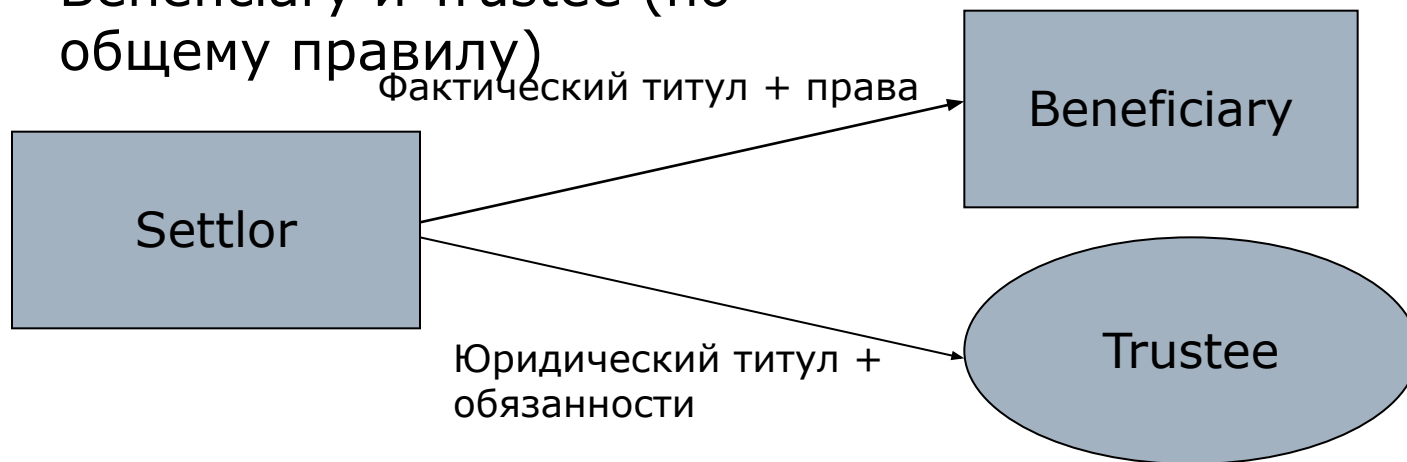
- Settlor – учредитель траста, первоначальный собственник имущества (например, акций компании, далее Акции)
- Trustee- лицо (физическое или юридическое), которому передаются Акции, это лицо становится юридическим собственником Акции с точки зрения всех третьих лиц
- У Trustee есть только обязанности, которые устанавливает Settlor, а именно – действовать в интересах Beneficiary
- Beneficiary – лицо, в интересах которого создается вся эта структура; ему принадлежат Акции фактически (по праву справедливости)
- У Beneficiary есть только права (см. ниже)

Структура траста (общий случай)



Расщепление титула

- Settlor и Beneficiary могут совпадать;
- Settlor и Trustee могут совпадать;
- Не могут совпадать Beneficiary и Trustee (по общему правилу)



Виды трастов

Bare Trust
(часто называют Declaration of Trust, хотя на самом деле это просто трастовый договор)

Акции помещаются в траст в пользу Beneficiary «абсолютно», у Trustee нет никаких других обязанностей, кроме как исполнять указания Beneficiary.

Special Trusts

Fixed Trust
(см. таблицу ниже)

Discretionary Trust
(см. таблицу ниже)

Может ли Settlor отозвать траст?

- ❑ Это зависит от природы траста и определяется трастовым договором
- ❑ Если траст создается как безотзывный, Settlor не может прекратить его или изменить его условия
- ❑ Если Settlor хочет в будущем изменять условия траста или иметь возможность прекратить его, это нужно закладывать в конструкцию траста при его создании

Может ли Beneficiary потребовать юридический титул?

- Это зависит от типа траста
- В Bare Trust beneficiary может потребовать юридический титул в любой момент, Trustee обязан подчиниться
- В случае Discretionary Trust обычно определяется круг Beneficiaries, они своим совместным решением могут потребовать себе юридический титул (у них тогда возникает совместная собственность)

Отставка Trustee (blank resignation letter)

- Предполагается что этот вопрос относится к праву Settlor'a менять Trustee
- Это возможно в том случае, если Settlor явным образом оговаривает это свое право в Трастовом Договоре
- Settlor может совпадать с Beneficiary

Стоимость учреждения траста и гонорары профессиональных Trustee

□ Складывается из:

- платежа за учреждение траста (фиксированный платеж); зависит от юрисдикции траста (BVI-1000 UK Pounds plus VAT and out of pocket expenses)
- Стоимости разработки Трастового договора (есть стандартные формы у каждого провайдера, но необходима «подстройка» под Клиента)
- Ежегодного гонорара Trustee (зависит от ставок компании – Trustee) (BVI- 700 UK Pounds)

Возможность использовать Швейцарскую компанию в качестве Trustee

- ❑ Швейцарская правовая система не знает конструкции Траста
- ❑ Однако услуги Trustee предлагаются и оказываются в течение десятилетий
- ❑ В 2005 году Швейцария приняла решение ратифицировать Гаагскую Конвенцию по праву, применимому к трастам и по признанию трастов
- ❑ После вступления в силу этой Конвенции для Швейцарии трасты будут полностью признаваться Швейцарией как созданные по праву, которое выбирает Settlor

Fixed Trust & Discretionary Trust (1)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Сущность	<p>Доля или процент каждого Beneficiary закрепляется в Тростовом Договоре и каждый Beneficiary является фактическим собственником (по праву справедливости) своей доли</p>	<p>Определяется круг (класс) Beneficiaries Trustee имеют право по своему усмотрению распределять доходы от тростового фонда между Beneficiaries. Beneficiaries (каждый в отдельности) не имеют права на определенную часть дохода или конкретную часть тростового фонда. При этом все вместе они являются фактическими собственниками (по праву справедливости) всего тростового фонда.</p>

Fixed Trust & Discretionary Trust (2)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Обязанности Trustee	<p>Действовать исключительно в интересах траста и Beneficiary в соответствии с тем, что установил Settlor в трастовом договоре.</p> <p>Проявлять разумную в соответствии с обстоятельствами и своим профессиональным уровнем заботу и осмотрительность. К профессиональным Trustee применяется более высокий стандарт (это означает, что суд более требователен к профессиональным Trustee при оценке их деятельности)</p>	Такие же, как и в фиксированном трасте

Fixed Trust & Discretionary Trust (3)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Обязанности Trustee (продолжение)	<p>Trustee не может:</p> <p>А) ставить себя в ситуацию, когда их обязанность действовать в интересах Beneficiary противоречит их профессиональным интересам</p> <p>Б) передать полномочия другому Trustee, если на это нет специального разрешения или распоряжения</p>	Такие же, как и в фиксированном трасте

Fixed Trust & Discretionary Trust (4)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Полномочия Trustee в отношении трастового имущества	<p>С момента, когда Settlor передал имущество в траст, Trustee становится юридическим собственником этого имущества.</p> <p>Trustee действуют самостоятельно – не от имени и по полномочию траста. С точки зрения конфиденциальности владения это очень важная характеристика траста.</p> <p>Полномочия Trustee ограничиваются (расширяются) трастовым договором.</p>	<p>Такие же, как в фиксированном трасте, только полномочия по распределению дохода Trustee может осуществлять на свое усмотрение</p>

Fixed Trust & Discretionary Trust (5)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Полномочия Trustee в отношении трастового имущества	<p>Полномочия включают в себя:</p> <ul style="list-style-type: none">❑ Возможность инвестировать трастовое имущество❑ Приобретать недвижимость❑ Назначать агентов, номинальных акционеров, депозитариев❑ Страховать трастовую собственность❑ Распределять доход от трастового имущества между Beneficiaries в пропорции, установленной Трастовым договором	<p>Такие же, как в фиксированном трасте, только полномочия по распределению дохода Trustee может осуществлять на свое усмотрение</p>

Fixed Trust & Discretionary Trust (6)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Права Beneficiary	<ul style="list-style-type: none">❑ Beneficiary имеет право на получение части дохода в соответствии с Тростовым договором❑ Право потребовать юридический титул в любой момент❑ Если Beneficiary и Settlor совпадают, то все права Settlor установить необходимые ограничения в тростовом договоре	<ul style="list-style-type: none">❑ Beneficiary не имеет права на заранее определенную часть дохода, до тех пор, пока Trustee не осуществил свое усмотрение.❑ Эта особенность такого траста делает его более интересным инструментом с точки зрения конфиденциальности владения и в некоторых случаях налоговой оптимизации❑ Право потребовать юридический титул в любой момент (это должно быть совместное решение всех Beneficiary)

Fixed Trust & Discretionary Trust (7)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Потенциальные Риски Beneficiary В отношении трастового имущества	<ul style="list-style-type: none">❑ инвестиции не в интересах Beneficiary без разрешения❑ Ненадлежащее сохранение инвестиций❑ Невыгодная продажа инвестиций, на которые было дано разрешение❑ Отказ от инвестиций❑ Кража трастового имущества	Все те же риски + неисполнение Trustee усмотрения по распределению дохода

Fixed Trust & Discretionary Trust

(8)

	Fixed Trust	Discretionary trust
Защита бенефициарного владения Как правило в таких структурах профессиональные Trustee не осуществляют никаких действий без инструкций Beneficiary или Протектора	<ul style="list-style-type: none">□ во всех случаях Beneficiary имеет право на иск против Trustee, включая право на взыскание убытков□ Прибыль незаконно полученная Trustee за счет трастового имущества расценивается судами, как имущество, находящееся в «подразумеваемом» трасте с тем же Beneficiary; последний может в судебном порядке осуществить все права бенефициария в отношении этой прибыли□ Обращение в суд в случае нарушений, допущенных Trustee должна осуществляться «в разумный срок», что по английскому праву означает «без промедления, как только узнал о нарушении»	

Защита Beneficiary от продажи имущества «Добросовестному приобретателю» (1)

- Критерии «добросовестного покупателя»
 - В момент передачи имущества не знал, не мог и не должен был знать о том, что покупает трастовое имущество
 - Рыночная цена продажи
 - В случае, если имущество было продано такому покупателю, **по общему правилу** Beneficiary не может взыскать трастовое имущество с такого покупателя
 - Beneficiary имеет право требовать у Trustee все полученное по такой сделке + проценты + убытки

Защита Beneficiary от продажи имущества «Добросовестному приобретателю» (2)

- В практике английских судов имеются прецеденты, когда признавалось, что такой покупатель становился не собственником имущества (юридическим и фактическим), а только Trustee для того же самого Beneficiary (по принципу «владеющий не может передать больше того, чем он владеет») – у Trustee только юридический титул, но нет бенефициарного, Beneficiary свой титул не передавал;
- Однако нет гарантии, что эти прецеденты будут применены в конкретном случае – все зависит от обстоятельств;
- Применяются различные способы хеджирования таких рисков:
 - Репутация Trustee – профессиональный Trustee – угроза потери бизнеса;
 - Назначение Протектора (см. ниже)
 - Страхование;
 - Внесение соответствующих записей в реестр;
 - Blank resignation letter (датированный до совершения сделки)
 - Определенным способом защиты является независимость английской судебной системы, и выбор соответствующей подсудности Трастового договора (с учетом его исполнимости против Трасти и Покупателя)
 - Создание траста в юрисдикциях с максимальной защитой Beneficiary
 - Создание собственной компании – trustee (см. Заключение)

Протектор

- Протектор – это лицо, названное в трастовом договоре, которое имеет право давать обязательные распоряжения Trustee.
- Объем полномочий Протектора определяется Трастовым договором
- Технически Протектором может быть любое лицо, но лучше, чтобы это было «независимое» третье лицо (не Settlor, Beneficiary или члены их семей)
- К недостаткам инструмента Протектора относятся:
 - Дополнительный уровень администрирования и административных расходов
 - Зависимость конструкции от личности Протектора
 - Поскольку на него возлагаются очень серьезные полномочия, необходимо очень аккуратно прописывать его полномочия

Номинальный директор

- Компания или лицо, назначенное владельцем компании для выполнения функций директора от его имени
- Обычно используется профессиональная компания – провайдер секретарских \ номинальных услуг
- Номинальный директор как правило несамостоятелен, действует исключительно по инструкции
- Так как в английском праве даже номинальный директор несет ответственность за действия компании (включая уголовную), номинальные директора вправе потребовать от владельца компании обоснование сделки, источник средств и т.п.
- С другой стороны, если номинальный директор не следует инструкциям, он заменяется другим директором.
- В случае серьезного нарушения или небрежности номинальный директор несет личную ответственность за понесенные убытки

Применение трастов (I)

- **Инвестиции (unit trusts)**
 - Инвестор покупает определенное количество долей (паев) фонда, которые управляются и инвестируются от их имени профессиональным менеджером. Фонд инвестирует в различные компании, существенно сокращая риски, всегда возникающие при игре на фондовых рынках.
- **Обеспечение в ситуации возможного банкротства**
 - Траст в сочетании с договором займа - приоритет кредитора при банкротстве (обеспеченный кредитор);
 - В договорах купли-продажи товаров трасты используются продавцом (удерживается бенефициарный титул на товары до момента надлежащей оплаты) или покупателем (удерживается бенефициарный титул на денежные средства до момента надлежащей поставки);

Применение трастов (II)

- Обеспечение имущественных интересов членов семьи
- Налоговая оптимизация

Применение трастов (III)

□ **Trusts and taxation**

- A common reason for having trusts, particularly family trusts, is to minimise the effects of taxation. Tax law changes frequently and the many uses of trusts in the field of tax planning are beyond the scope of an equity and trusts course. The following is therefore only intended as a basic illustration of the key principles.
- For high earners, putting property into a trust can result in a lower rate of income tax being applied to investment returns than would otherwise be the case if the income was paid directly to the settlor on a personal basis.
- The rate of capital gains tax, a tax payable on the disposal of capital assets, can also be more favourable within certain types of trust arrangement. This applies in particular to discretionary trusts, where the trustees select one or more beneficiaries from a defined class (ie the settlor's family) to benefit from the trust property, and accumulation trusts, where the trustees have power to accumulate the trust income and add investment returns to the existing capital already held on trust.
- Trusts may also have advantages with inheritance tax, a tax charged on property transferred as a result of the death of the owner. Special inheritance tax rules apply to trusts and these vary depending on the exact nature of the trust in question. These rules are complex and offer several tax planning options. This is often because trust property is held separately from the deceased's personal assets and the trust capital may therefore not be regarded as part of the deceased's estate for inheritance tax purposes.

