

БЮЛЛЕТЕНЬ ANSV

СПЕЦИАЛЬНЫЙ ВЫПУСК



ANSV Partners: legal services

Build. 1, 9 Vasnetsov lane, Moscow,
Russia, 129090

T: +7 495 646 81 76

F: +7 495 646 81 76

contacts@ansvpartners.com

www.ansvpartners.com

1. **ПРОИЗВОДНЫЕ ФИНАНСОВЫЕ ИНСТРУМЕНТЫ И РЕПО: ДОЛГОЖДАННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**
2. **ТОВАРНЫЕ БИРЖИ И ДОМИНИРУЮЩИЕ СУБЪЕКТЫ: ИСПРАВЛЕНИЕ ОШИБОК**

КОММЕНТАРИЙ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА ОТ 25.11.2009 №281-ФЗ "О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В ЧАСТИ ПЕРВУЮ И ВТОРУЮ НАЛОГОВОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ОТДЕЛЬНЫЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ АКТЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ"

1. **ПРОИЗВОДНЫЕ ФИНАНСОВЫЕ
ИНСТРУМЕНТЫ И РЕПО:
ДОЛГОЖДАННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**

I. История проблемы

Вот уже очень долгое время перед законодателем стоит проблема правовой регламентации деривативов (производных финансовых инструментов) и сделок репо. Отсутствие нормативного регулирования данных инструментов являлось серьезным препятствием для развития финансового рынка и экономики в целом. Напомним, что попытки регулирования института деривативов и сделок репо в отечественной системе права предпринимались и ранее. Так, сначала ГК РФ в ст. 1062 (*Требования, связанные с организацией игр и пари и участием в них*) были внесены изменения, по которым на "сделки на разницу" была распространена судебная защита, однако, они были фактически отнесены к видам сделок пари. Некоторые положения о договорах репо были закреплены в НК РФ.

Принятый недавно Федеральный закон от 25.11.2009 №281-ФЗ внес изменения в НК РФ, ФЗ "О рынке ценных бумаг", ФЗ "О товарных биржах и биржевой торговле", ФЗ "О банках и банковской деятельности",

ФЗ "Об инвестиционных фондах" и в ряд иных законов.

Новый закон закрепил основы правового регулирования рынка производных финансовых инструментов и сделок репо, а также особенности налогообложения операций с ними.

II. Понятие деривативов по новому законодательству

Новый закон вводит в ст. 2 ФЗ "О рынке ценных бумаг" понятие *финансового инструмента*, определив его как:

- ценную бумагу или
- производный финансовый инструмент.

В свою очередь, *производный финансовый инструмент* – договор (за исключением договора репо), предусматривающий одну или несколько из следующих обязанностей для сторон:

- уплачивать денежные суммы, в зависимости от изменения цен и других показателей или наступления определенных законом или актами ФСФР обстоятельств, относительно которых неизвестно, наступят они или нет. При этом такой договор может также предусматривать обязанность

сторон или стороны договора передать другой стороне ценные бумаги, товар или валюту либо обязанность заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом;

- купить или продать ценные бумаги, валюту или товар либо заключить договор, являющийся производным финансовым инструментом;
- передать ценные бумаги, валюту или товар в собственность другой стороне не ранее третьего дня после дня заключения договора, обязанность другой стороны принять и оплатить указанное имущество.

Устанавливается, что заключение участниками торгов фондовой биржи договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, допускается при условии, что другой стороной по таким договорам является клиринговая организация.

В случае намерения заключить более двух договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, допускается заключение *генерального соглашения* (единого договора).

Договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, могут отсылать к примерным условиям, разработанным для указанного договора саморегулируемыми организациями на рынке ценных бумаг и опубликованным в печати или размещенными в сети Интернет.

III. Договор репо по новому законодательству

С 01.01.2010 под договором репо понимается договор, по которому одна сторона (продавец по договору репо) обязуется в срок, установленный этим договором, передать в собственность другой стороне (покупателю по договору репо) ценные бумаги, а покупатель по договору репо обязуется принять ценные бумаги и уплатить за них определенную денежную сумму (первая часть договора репо) и по которому покупатель по договору репо обязуется в срок, установленный этим договором, передать ценные бумаги в собственность продавца по договору репо, а продавец по договору репо обязуется принять ценные бумаги и уплатить за них определенную денежную сумму (вторая часть договора репо).

Ценными бумагами по договору репо могут быть эмиссионные ценные бумаги российского эмитента, инвестиционные паи

паевого инвестиционного фонда, доверительное управление которым осуществляет российская управляющая компания, акции или облигации иностранного эмитента и ценные бумаги иностранного эмитента, удостоверяющие права в отношении ценных бумаг российского и (или) иностранного эмитента.

Закон также устанавливает существенные условия договора репо.

IV. Вопросы налогообложения

Согласно поправкам в определенных случаях при приобретении ценных бумаг по первой или второй части репо материальная выгода, облагаемая НДФЛ, не возникает.

Установлены особенности определения налоговой базы по НДФЛ по операциям репо с ценными бумагами, по операциям займа ценными бумагами.

Предусмотрены налоговые вычеты по НДФЛ при переносе на будущее убытков от операций с ценными бумагами и с деривативами (в отношении убытков, полученных начиная с 2010 года).

При налогообложении прибыли клиринговых организаций теперь не учитываются доходы и расходы от операций с финансовыми инструментами, обеспечивающими клиринг, что, безусловно, является серьезным стимулирующим фактором.

Уточнен порядок налогового учета по срочным сделкам при методе начисления, а также по операциям репо.

В отличие от ранее существовавшего законодательства, установлен *одинаковый режим налогообложения для финансовых инструментов, в не зависимости от обращения базисного актива на организованном рынке* Налогоплательщики вправе отнести к убыткам финансовый результат от таких сделок вне зависимости от их цели.

Не подлежат отныне налогообложению НДС операции займа не только в денежной форме, но и ценными бумагами, включая проценты по ним, а также операции репо, включая денежные суммы, подлежащие уплате за предоставление ценных бумаг по операциям репо.

2. ТОВАРНЫЕ БИРЖИ И ДОМИНИРУЮЩИЕ СУБЪЕКТЫ: ИСПРАВЛЕНИЕ ОШИБОК

I. Суть проблемы

С принятием Федерального закона от 17.07.2009 №164-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О защите конкуренции" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" был введен запрет быть членами товарных бирж субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара и реализующих биржевой товар на данной бирже.

При этом Закон РФ о "О товарных биржах и биржевой торговле" не проводит четкую грань между акционером и членом биржи, смешивая эти понятия. Получалось, что указанный выше запрет следует распространять и на акционеров биржи. То есть акционерами биржи не могли быть доминирующие субъекты.

Такая ситуация была парадоксальна, так как именно субъекты, занимающие доминирующее положение, как правило, учреждают биржи и способствуют их развитию.

II. Изменения

Комментируемым новым законом отменил запрет доминирующего субъекта быть членом товарной биржи.

Дополнительно установлено, что член товарной биржи-доминирующий субъект, не имеет права:

- участвовать в принятии решений по вопросам утверждения правил биржевой торговли и
- иных документов, регламентирующих порядок биржевой торговли данным товаром.

15.12.2009

Материал подготовили юристы юридической фирмы ANSV Partners: legal services.

За дополнительной информацией обращайтесь в ANSV Partners: legal services.

тел/факс +7 495 646 81 76

contacts@ansvpartners.com

www.ansvp.com.