

**УДК 346.7****ПРОИЗВОДНЫЕ ФИНАНСОВЫЕ ИНСТРУМЕНТЫ В СИСТЕМЕ
НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ РФ: ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ****Апикова Амина Анзоровна**

магистрант направления «Финансовое право»

ФГБОУ ВО «Кабардино-Балкарский государственный университет им. Х.М. Бербекова»

КБР, г. Нальчик

Аннотация

Одним из наиболее активно развивающихся секторов мирового и отечественного финансовых рынков является рынок производных финансовых инструментов. Его значение в национальной экономике страны постоянно увеличивается, а различные виды деривативов все стремительнее интегрируются в производственную деятельность коммерческих и финансовых организаций, открывая тем самым широкие возможности для финансового менеджмента и управления рыночными рисками, что, соответственно, также влечет за собой немалые характерные риски. В связи с вышесказанным, актуальной задачей государства на данном этапе является правовое регулирование рынка производных финансовых инструментов, а также дальнейшее усовершенствование и модернизация системы налогообложения данного вида рынка, что будет способствовать повышению устойчивости финансового рынка в целом, расширению спектра доступных финансовых инструментов, высокой ликвидности рынка, а также гарантированному и стабильному росту эффективности национальной экономики страны. Все вышесказанное и обусловило выбор темы нашего исследования.

Ключевые слова: производные финансовые инструменты, свопы, деривативы, финансовый рынок, налогообложение, налоговая база, правовое регулирование.

**DERIVATIVE FINANCIAL INSTRUMENTS IN THE SYSTEM OF TAXATION
OF THE RUSSIAN FEDERATION: LEGAL ASPECTS****Amina A. Apikova**

master student of the direction "Financial Law"

FSBEI HE "Kabardino-Balkarian State University named after H.M. Berbekova "

KBR, Nalchik

ABSTRACT

One of the most actively developing sectors of the global and domestic financial markets is the market for financial derivatives. Its importance in the national economy of the country is constantly increasing, and various types of derivatives are increasingly being integrated into the production activities of commercial and financial organizations, thereby opening up ample opportunities for financial management and market risk management, which, accordingly, also entails considerable inherent risks. In connection with the above, the current task of the state at this stage is the legal regulation of the market for financial derivatives, as well as further improvement and modernization of the taxation system for this type of market, which will help to increase the stability of the financial market as a whole, expand the range of available financial instruments, and high market liquidity, as well as guaranteed and stable growth of the efficiency of the national economy of the country. All of the above determined the choice of the topic of our research.

Key words: financial derivatives, swaps, derivatives, financial market, taxation, tax base, legal regulation.

Налогообложение операций с производными финансовыми инструментами в РФ является не менее важным аспектом, чем налоговые нормы относительно классических ценных бумаг – акций, облигаций и др.

На сегодняшний день в отечественных нормативных актах отсутствует надлежащая характеристика такого вида финансовых инструментов, как производные финансовые инструменты (ПФИ).

Основным документом в области налоговой политики РФ по ПФИ является Налоговый кодекс РФ (часть 2), ст. 301-305.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» № 39-ФЗ от 22.04.1996 г., производный финансовый инструмент – это договор [1].

Российское законодательство, регулирующее рынок производных финансовых инструментов, сильно разрознено и разнородно, что явилось следствием отсутствия единых принципов регулирования рынка производных финансовых инструментов в нашей стране. Отечественное финансовое законодательство селективно трактуя отдельные группы деривативов, стремится сформировать необходимый пакет нормативных документов на отраслевом уровне [7, с.50].

С целью эффективного регулирования рынка производных финансовых инструментов в Налоговый кодекс РФ введено ряд специфических статей, регламентирующих основные принципы налогообложения данного сегмента финансового рынка. В соответствии с этими статьями, все сделки с производными финансовыми инструментами делятся на «сделки с отсрочкой исполнения» и «финансовый инструмент срочной сделки» (ФИСС), причем налогоплательщик может самостоятельно охарактеризовать сделку в налоговых целях, определяя соответствующие положения в налоговой учетной политике [1, ст.301-305].

К сделкам с отсрочкой исполнения предполагается применять общий порядок расчета налоговой базы по налогу на прибыль. Режим же сделок с ФИСС подразумевает под собой особенный и наиболее сложный процесс построения налоговой базы.

Сделки с ФИСС делятся на сделки хеджирования и спекулятивные сделки. Если налогоплательщик утверждает, что он заключает сделку хеджирования и может это обосновать, то он имеет право отнести финансовый результат по сделке в налоговую базу базисного актива. Если же аргументировать то, что сделка имеет хеджирующий характер налогоплательщику не удастся, то финансовый результат по биржевым сделкам налогоплательщик может включать в общую налоговую базу по налогу на прибыль, а если сделка является внебиржевой, то ее финансовый результат идет в отдельную налоговую базу. В том случае, когда этот результат положительный, то исчисляется налоговая база, и с налогоплательщика взимается налог на прибыль. Если же следствием внебиржевой спекуляции стали убытки, то такой результат может быть засчитан только против прибыли по идентичным сделкам [7, с.51].

Одной из основных проблем регулирования отечественного рынка производственных финансовых инструментов является отсутствие надлежащей нормативно-правовой базы. Последующее совершенствование налогового законодательства путем использования инновационных форм и методов, очевидно, зависит от законодательной инициативы государства и для его успешной реализации может быть предложено два направления.

1. Реализация выбранного курса на независимое развитие налогового законодательства, продвижение существующей концепции налогообложения ФИСС, расширение понятийного аппарата в контексте Налогового кодекса, представление специфичной, принципиально обособленной концепции регулирования рынка производных финансовых инструментов для целей налогообложения.

2. Формирование целостного подхода к управлению рынком и принятие ключевого, базисного закона о рынке производных финансовых инструментов, регулирующего единый интегративный подход к регламентированию системы налогообложения относительно рынка производных финансовых инструментов [7, с.53].

Единая правовая основа позволит привести в надлежащее соответствие понятийный аппарат, согласовать отдельные положения законодательства с едиными стандартами, гарантировать правовую поддержку вкладчикам и инвесторам. На его основе целесообразно дальнейшее эффективное развитие налогового законодательства, обеспечивающего общность принципов, положений и, в целом, теоретической базы рынка деривативов. Нам представляется, что такой подход является наиболее перспективным для долгосрочного и устойчивого развития национального рынка производных финансовых инструментов в Российской Федерации [9, с.5].

За последние несколько лет произошел ряд изменений в порядке налогообложения финансовых инструментов и деривативов в РФ. Рассмотрим в данной статье некоторые из них, которые, на наш взгляд, являются наиболее значимыми.

Основным документом в теории налогообложения касательно ПФИ является Закон № 420-ФЗ «О внесении изменений в статью 27.5-3 Федерального закона «О рынке ценных бумаг» и части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации» от 28 декабря 2013 г., который разработан с целью приведения в соответствие изменений в положениях НК РФ о трансфертном ценообразовании с существующим порядком налогообложения финансовых инструментов и деривативов, а также призван модернизировать и оптимизировать порядок налогообложения операций, реализуемых на финансовых рынках [2].

1. Межбанковские кредиты (депозиты) со сроком до 7 календарных дней не признаются контролируемыми сделками вне зависимости от соблюдения соответствующих критериев.

2. Конкретизирован порядок расчета пропорции облагаемых и освобождаемых от НДС операций, на основании которой «входной» НДС принимается к вычету или учитывается в стоимости товаров (работ, услуг), которые одновременно используются как для осуществления облагаемых, так и освобождаемых от НДС операций (п. 4, 4.1. ст. 170 НК РФ) [1].

В частности, уточняется, что при расчете пропорций в облагаемый (льготный) оборот включаются проценты, начисленные по долговым обязательствам (включая займы ценными бумагами и сделки РЕПО), а также финансовый результат от реализации ценных бумаг.

3. Перечень в нереализационных расходов дополнен расходами эмитента на погашение эмиссионных долговых ценных бумаг в сумме разницы между стоимостью их погашения и их номинальной стоимостью.

Ранее Министерство финансов Российской Федерации высказывало обратную точку зрения по вопросу учета аналогичных расходов (см., например, письмо от 15.05.08 № 03-03-06/2/55).

4. Банкам предоставлено право включать в состав сомнительных долгов задолженность по уплате процентов в случае, если они не уплачены в установленные договором сроки вне зависимости от наличия обеспечения.

5. Изменился порядок учета процентов по долговым обязательствам (п. 1 ст. 269 НК РФ) [1].

Ограничение по учету процентов применяется только в отношении долговых обязательств, подпадающих под контролируемые сделки. По иным долговым обязательствам доходы (расходы) в виде процентов учитываются исходя из условий договора.

Если одной из сторон долгового обязательства, которое признается контролируемой сделкой, является банк, налогоплательщик вправе признать доход (расход) в виде процентов, исходя из фактической ставки, при условии, что она находится в интервале предельных значений процентных ставок, предусмотренных НК РФ, либо находится в интервале рыночных процентных ставок, рассчитанных на основе методов трансфертного ценообразования.

Обновленная версия статьи Закона предполагает шесть разных промежутков предельных значений процентных ставок в соответствии с валютой долгового обязательства.

6. Уточняется дата расценивания доходов (расходов) в виде процентов по долговым обязательствам. Доход (расход) в форме процентов агнозируется на конец каждого месяца соответствующего отчетного (налогового) периода независимо от даты (сроков) его выплаты, предусмотренных долговыми обязательствами.

Данная поправка принципиально меняет правоприменительную практику, действовавшую после принятия Постановления ВАС РФ по делу «СаНиВа» (от 21.11.2009 №11200/09), в котором Высшим арбитражным судом РФ определена правовая позиция о возможности учета в расходах процентов не ранее срока их выплаты, предполагаемого долговым обязательством.

В новой редакции НК РФ также подчеркивается, что по тем долговым обязательствам, по которым доходы (расходы) рассчитываются в зависимости от стоимости (или иного показателя) базового актива, а также на основе фиксированной процентной ставки, на конец каждого месяца отчетного (налогового) периода признаются только доходы (расходы), исчисленные на основе фиксированной ставки, а доходы (расходы), исчисленные на основе сложившейся стоимости (или иного показателя) базового актива, учитываются на дату исполнения обязательства [1].

7. В последней редакции Налогового кодекса РФ раскрыт порядок исчисления налоговой базы участников договора доверительного управления имуществом. В частности, детально рассматривается ситуация, когда учредитель доверительного управления является выгодоприобретателем. Объясняется, что в таком случае доходы (расходы) учредителя доверительного управления по операциям с ценными бумагами и деривативами включаются в состав его доходов (расходов) по операциям с взаимосопоставляемыми категориями ценных бумаг (и/или деривативов).

В случае, когда выгодоприобретатель не один, а их несколько, то их доходы и расходы учитываются пропорционально причитающимся им долям (пп. 4 п. 3).

8. Разъясняется порядок исчисления убытка при реализации прав требования долга до наступления установленной даты платежа. Сумма убытка в таком случае не должна превышать ставку процента по долговому обязательству, эквивалентному доходу от уступки за период от даты уступки до даты платежа, предусмотренной условиями договора. При этом процентная ставка устанавливается в соответствии со ст. 269 НК РФ.

В тех же случаях, когда уступается право требования с наступившим сроком платежа, фактическая цена сделки приемлема для целей налогообложения, если такая сделка не является контролируемой. По контролируемым сделкам стоимость для целей налогообложения рассчитывается в рамках промежутка цен, исчисляемых с использованием методов и приемов трансфертного ценообразования.

9. Кардинально изменилось налогообложение доходов от сделок с ценными бумагами.

В соответствии с новой редакцией ст. 280 НК РФ доходы (расходы) по операциям с обращающимися ценными бумагами учитываются налогоплательщиками при исчислении единой налоговой базы в установленном законом порядке.

Налоговая база по операциям с необрачающимися ценными бумагами и необрачающимися деривативами формируется интегрально и дифференцированно от совокупной налоговой базы. При этом убыток, получаемый при расчете единой налоговой базы, может быть направлен на минимизацию налогооблагаемого дохода по операциям с необрачающимися ценными бумагами и деривативами. При этом, профессионалы рынка ценных бумаг, бизнес-организаторы, организаторы торгов, фондовые биржи, а также управляющие компании и клиринговые организации имеют право уменьшать общую налоговую ставку на размер убытка, полученного по операциям с необрачающимися ценными бумагами и необрачающимися деривативами.

Реальная (фактическая) цена сделок с ценными бумагами принимается для целей налогообложения при условии, что такие сделки не являются контролируемыми.

В отношении контролируемых сделок с обращающимися ценными бумагами (а также неконтролируемых сделок) фактическая цена сделки принимается для целей налогообложения при условии, что она произведена на организованном рынке ценных бумаг. Если сделка с обращающейся ценной бумагой была совершена вне

организованного рынка, фактическая цена сделки принимается для целей налогообложения при условии, что она находится в интервале между максимальной и минимальной ценами сделок с такой ценной бумагой, зарегистрированными организатором торговли в соответствующий период. Если организатором торговли зарегистрирована только одна такая сделка, то ее цена признается одновременно максимальной и минимальной ценой сделки, зарегистрированной на организованном рынке.

Налогоплательщик имеет право применять для целей налогообложения расчетную цену сделки, определяемую на основе принципов трансфертного ценообразования, при соблюдении неких обязательных условий.

Для целей налогообложения также принимается фактическая цена сделки при условии приобретения обращающихся эмиссионных ценных бумаг при их размещении, а также при первом после размещения предложении этих ценных бумаг широкому кругу лиц, в т.ч. у брокера.

Что касается контролируемых сделок с необращающимися ценными бумагами (а также неконтролируемых сделок) фактическая цена сделки принимается для целей налогообложения при условии, что она не отклоняется более чем на 20% от расчетной цены необращающейся ценной бумаги. Алгоритм исчисления расчетной цены определяется Центробанком РФ по согласованию с Министерством финансов Российской Федерации.

Разъясняется, что расходы на покупку ценных бумаг, условиями выпуска которых предусмотрено дробное погашение номинальной стоимости в период их обращения, признаются на дату реального получения налогоплательщиком сумм установленных частичных платежей по погашению номинальной стоимости, пропорциональных долям выплат, фактически полученных при частичном погашении номинальной стоимости, в общей сумме обязательных к погашению выплат номинальной стоимости, в соответствии с условиями выпуска данных ценных бумаг.

Подобные разъяснения основных принципов и методов учета затрат на приобретение указанных ценных бумаг давались и ранее в ряде писем Минфина РФ (см., например, письмо от 04.03.13 № 03-03-06/2/6367).

В соответствии со статьей 214.1 НК РФ, не признается реализацией или иным выбытием ценных бумаг:

- 1) погашение депозитарных расписок при получении представляемых ценных бумаг;
- 2) передача представляемых ценных бумаг при размещении депозитарных расписок, удостоверяющих права на представляемые ценные бумаги [3].

10. Уточнен порядок определения налоговой базы по операциям РЕПО.

Законодательно закреплены основания переквалификации операций РЕПО:

- при несоблюдении требований, предъявляемых к договорам РЕПО Законом «О рынке ценных бумаг», и (или) требований, предъявляемых ст. 282 НК РФ к операции РЕПО;
- при расторжении операции РЕПО;
- при ненадлежащем исполнении второй части РЕПО.

При переквалификации операции РЕПО налогоплательщик должен осуществить восстановление ранее признанных доходов и расходов по операции РЕПО и признать реализацию (приобретение) соответствующих ценных бумаг по правилам ст. 280 НК РФ.

11. НК РФ дополнен ст. 299.5 НК РФ, которая регламентирует особенности определения доходов и расходов эмитентов российских депозитарных расписок. [1]

12. Изменился порядок налогообложения доходов по сделкам с деривативами (ФИСС).

В частности, доходы (расходы) по операциям с обращающимися ФИСС учитываются теперь при исчислении общей налоговой базы. В общей налоговой базе также могут быть учтены доходы (расходы) по своп-контрактам и опционным контрактам, не обращающимся на организованном рынке, при условии, что стороной по ним выступает центральный контрагент, который осуществляет свои функции в соответствии с законодательством о клиринговой деятельности.

Что касается фактической цены, то для обращающихся ФИСС она признается рыночной и принимается для целей налогообложения. Фактическая цена же необрачающихся ФИСС принимается для целей налогообложения при условии, что такие сделки не являются контролируруемыми (данное положение вступило в силу с 01.01.2016).

Относительно контролируемых сделок с необрачающимися ФИСС, фактическая цена сделки принимается для целей налогообложения при условии, что она не отклоняется более чем на 20% от расчетной цены необрачающегося ФИСС. Принципы и порядок определения расчетной цены определяется ЦБ РФ по согласованию Минфином РФ.

Причем, фактическая цена своп-контрактов и опционных контрактов, как обращающихся, так и не обращающихся, признается рыночной и принимается для целей налогообложения при условии, что стороной по ним выступает центральный контрагент, который осуществляет свои функции в соответствии с законодательством о клиринговой деятельности.[9]

13. Статья 309 НК РФ дополнена п. 2.2., согласно которому выплаты по представляемым ценным бумагам, полученные от эмитента российских депозитарных расписок, не признаются доходами от источников в РФ.

14. Законом также внесен ряд поправок в главы НДФЛ. Среди наиболее значимых можно выделить появление новой ст. 219.1 НК РФ, которая регламентирует порядок предоставления инвестиционных налоговых вычетов. [4]

Законом РФ также предусмотрен порядок оценки производных финансовых инструментов (ПФИ) для целей налогообложения.

Статья 305 НК вводит соответствие между фактической и рыночной ценой сделки для ПФИ.

1. Для обращающихся контрактов фактическая цена равна рыночной. Это общая черта для любых биржевых финансовых инструментов.

Фактическая цена принимается равной рыночной и для необрачающихся опционов и свопов, в том случае, когда операции по ним проводятся через центрального контрагента.

2. Для необрачающихся ПФИ по сделкам, находящимся под контролем, согласно разделу V.1 (по взаимозависимым лицам), применяется такая норма.

Фактическая цена признается рыночной, в том случае, если она отличается не более, чем на 20% с обеих сторон от расчетной цены контракта на день заключения. Порядок исчисления расчетной цены ПФИ устанавливается отдельным документом ЦБ РФ, согласованным с Минфином.

Когда фактическая стоимость контракта выходит за рамки этих пределов, для целей налогообложения применяется расчетная цена увеличенная/уменьшенная ровно на 20%.

Если участники сделок с ПФИ не подпадают под действие раздела V.1 НК РФ, то фактическая цена необращающегося инструмента признается рыночной, как для биржевого контракта.

Из сказанного можно сделать вывод, что статьи НК РФ касательно производных финансовых инструментов, важны не только как руководство к действию в налоговом учете для организаций, работающих на рынке срочных контрактов (срочном рынке), но, наряду с подзаконными актами (Указаниями ЦБ РФ и др.), они освещают единые принципиальные моменты, связанные с налоговой базой ПФИ: виды и оценка стоимости ПФИ, хеджирование, опционные и своп-контракты, процентные свопы, биржевые и внебиржевые инструменты и пр. с точки зрения действующего российского законодательства и в соответствии с его нормами.[7, с. 55]

Список литературы

1. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 N 117-ФЗ (ред. от 23.11.2020) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28165/
2. Федеральный закон «О внесении изменений в статью 27.5-3 Федерального закона "О рынке ценных бумаг" и части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации» от 28.12.2013 N 420-ФЗ// http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_156529/ (Редакция от 28.11.2015)
3. Налоговый кодекс Российской Федерации, Статья 214.1. Особенности определения налоговой базы, исчисления и уплаты налога на доходы по операциям с ценными бумагами и по операциям с производными финансовыми инструментами // <http://www.nalkod.ru/statia214-1>
4. Налоговый кодекс Российской Федерации, Статья 219.1. «Инвестиционные налоговые вычеты» (введена Федеральным законом от 28.12.2013 N 420-ФЗ)// http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28165/2b69106f66601ba5b58aaeb82395674581c66c20/
5. Письмо ГКАП России, Комиссии по товарным биржам от 30.07.1996 № 16-151/АК «О форвардных, фьючерсных и опционных биржевых сделках». // <http://www.consultant.ru>
6. Письмо Минфина России от 04.03.13 № 03-03-06/2/6367 <https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=QUEST&n=121327&demo=1>
7. Гончаренко Л.И., Галкин С.С. Налоговое регулирование рынка деривативов в России: пути дальнейшего совершенствования // Финансы и кредит. – 2009. – С.47-56
8. Резникова А.В., Писцов Г.И. О налогообложении производных финансовых инструментов//Налоговый вестник. – 2020. - №9. - <http://www.nalvest.ru/nv-articles/detail.php?ID=28733>
9. https://zakon.ru/blog/2014/01/15/izmeneniya_v_poryadke_nalogooblozheniya_finansovykh_instrumentov_i_derivativov

References

1. Tax Code of the Russian Federation (part two) of 08/05/2000 N 117-FZ (as amended on 11/23/2020) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28165/ [in Russian].

2. Federal Law "On Amendments to Article 27.5-3 of the Federal Law" On the Securities Market "and Parts One and Two of the Tax Code of the Russian Federation" dated 28.12.2013 N 420-FZ // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_156529/ (Revised 11/28/2015) [in Russian].
3. Tax Code of the Russian Federation, Article 214.1. Specifics of determining the tax base, calculating and paying tax on income from operations with securities and operations with derivative financial instruments // <http://www.nalkod.ru/statia214-1> [in Russian].
4. Tax Code of the Russian Federation, Article 219.1. "Investment tax deductions" (introduced by Federal Law of December 28, 2013 N 420-FZ) // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28165/2b69106f66601ba5b58aaeb82395674581c66c20/ [in Russian].
5. Letter from the SCAP of Russia, the Commodity Exchanges Commission dated July 30, 1996 No. 16-151 / AK "On forward, futures and options exchange transactions." // <http://www.consultant.ru> [in Russian].
6. Letter of the Ministry of Finance of Russia dated 04.03.13 No. 03-03-06 / 2/6367 <https://login.consultant.ru/link/?req=doc&base=QUEST&n=121327&demo=1> [in Russian].
7. Goncharenko L.I., Galkin S.S. Tax regulation of the derivatives market in Russia: ways of further improvement // Finance and Credit. - 2009. - P.47-56 [in Russian].
8. Reznikova A.V., Pistsov G.I. On taxation of derivative financial instruments // Tax Bulletin. - 2020. - No. 9. - <http://www.nalvest.ru/nv-articles/detail.php?ID=28733> [in Russian].
9. https://zakon.ru/blog/2014/01/15/izmeneniya_v_poryadke_nalogooblozheniya_finansovykh_instrumentov_i_derivativov [in Russian].