

КОНЦЕПЦИЯ ХОЗЯЙСТВЕННО-ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ РЕСТРУКТУРИЗАЦИИ АКТИВОВ В УСЛОВИЯХ ДЕОФФШОРИЗАЦИИ

**ГРИНЬКО Алла Андреевна - соискатель кафедры хозяйственного
и трудового права Института права имени князя Владимира Великого
Межрегиональной Академии управления персоналом, город Киев, Украина**

УДК 346.2

Статья посвящена концептуальным основам хозяйственно-правового обеспечения реструктуризации активов субъектов хозяйственной деятельности обоснованию и разработке практических рекомендаций относительно государственного регулирования процессов реструктуризации активов субъектов хозяйствования в современных условиях деофшоризации.

Рассмотрены теоретико-правовые основы привлечения субъектами хозяйствования оффшорных юрисдикций на основе правовой аргументации в современных экономических условиях Украины. Выделены негативные и позитивные особенности, присущие «оффшорному бизнесу».

Раскрываются сущность и содержание категории «реструктуризация». Структурировано современную систему правового обеспечения реструктуризации субъектов хозяйствования государственного и негосударственного сектора экономики, которая определяется системой источников права, а также структурированы организационно-правовые меры по реструктуризации предприятий.

Представлен анализ законодательных инициатив относительно упорядочения отношений субъектов хозяйствования с иностранным элементом оффшорных юрисдикций. Освещены основные этапы формирования оффшорного законодательства Украины и представлена его классификация.

Выделены и сгруппированы направления повышения эффективности проведения реструктуризационных процессов в современных экономических условиях.

Ключевые слова: государственное регулирование, реструктуризация предприятий, реструктуризация активов, субъекты хозяйствования, хозяйственная деятельность, предпринимательская деятельность, оффшорная юрисдикция, оффшорная компания, деофшоризация.

The article is devoted to the conceptual foundations of the economic and legal support of restructuring of business entities' assets, justification and development of practical recommendations on the state regulation processes of restructuring of business entities' assets in the current deoffshorization conditions.

Considered theoretical and legal foundations of attracting by business entities offshore jurisdictions on the basis of legal arguments in the current economic conditions of Ukraine. Highlighted negative and positive features inherent to "offshore business".

Reveals the essence and content of the "restructuring" category. Structured modern system of legal support of restructuring of business entities of state and non-state sector of the economy which is determined by the system of sources of law, as well as structured organizational and legal measures for restructuring.

Presented the analysis of legislative initiatives concerning the ordering of relations of business entities with a foreign element of offshore jurisdictions. Presented the main stages of the formation of offshore Ukrainian legislation and its classification.

Marked and grouped ways to improve the effectiveness of the restructuring processes in the current economic conditions.

The hypothesis of the present research is the assumption that the economic and legal support of restructuring processes of business entities' assets in the deoffshorization conditions as well as the conclusions and proposals made on the basis of identification and analysis of features, trends and patterns of state regulation of restructuring processes of business entities' assets in the conditions of deoffshorization of Economy of Ukraine and It makes it possible to improve the state regulation of these processes.

Key words: state regulation, enterprise restructuring, asset restructuring, business entities, business activities, business activities, offshore jurisdictions, offshore company, deoffshorization.

Постановка проблемы. Проблема деофшоризации приобрела научное осмысление только в последние годы. Стоит отметить, что в течение нескольких десятилетий встречается немало исследований, посвященных анализу оффшорной составляющей в развитии мировой экономики. Динамическое развитие оффшоров в мировой экономике было характерное для периода после Второй мировой войны, что было связано с появлением новых независимых государств и необходимостью осуществления масштабных зарубежных капиталовложений в их национальные экономики. В свою очередь, заинтересованность оффшорами субъектами хозяйственной деятельности развитых и развивающихся стран базировалась на разных мотивах. Если в развитых странах оффшорные инструменты были инструментом оптимизации налогообложения, то в развивающихся странах они стали механизмом предотвращения экономических рисков, эффективной защиты собственности.

Состояние современной экономики Украины и ее трансформационный характер требуют особого подхода к выявлению и использованию факторов экономического развития, одним из важнейших является системное реформирование предприятий в условиях деофшоризации. Эффективным средством реализации этих процессов является реструктуризация субъектов хозяйственной деятельности в отмеченных условиях.

Необходимость такой реструктуризации обусловлена рядом проблем, среди которых основными являются: неэффективность системы управления, технико-технологическое отставание производства, отсутствие собственных оборотных средств, низкая конкурентоспособность продукции. Решение этих проблем связано, в первую очередь, с формированием новых механизмов государственного регулирования процессов реструктуризации, которые отвечали бы внутреннему состоянию предприятий и условиям рынка.

Связь указанной проблемы с научными и практическими заданиями

Сегодня любое государство в независимости от экономической ситуации заинтересовано в действенном правовом контроле над оффшорным бизнесом. Необходимость

усиления государственного регулирования применения оффшорных юрисдикций субъектами хозяйствования связано с тем, что их деятельность в оффшорных зонах по большей части направлена на уклонение от налогообложения. Поэтому понятно, что любое государство, заботясь о развитии экономики и привлечения инвестиций, устанавливает повышенный контроль за использованием внешних оффшоров и пытается определить, насколько экономически обоснованы те или другие операции.

28 апреля 2016 г. Президент Украины Петр Порошенко подписал Указ № 180 «О мероприятиях по противодействию уменьшению налоговой базы и перемещению прибылей за границу» [1].

Этим Указом создается рабочая группа для подготовки законопроектов по вопросам противодействия уменьшению налоговой базы и перемещению прибылей за рубеж, которую будет возглавлять Председатель Комитета Верховной Рады Украины по вопросам налоговой и таможенной политики Нина Южанина.

В середине мая группа определила концепцию «антиоффшорных» мероприятий, перечень необходимых законодательных изменений и представила специалистам для обсуждения варианты первых законопроектов (в частности, о добровольном разовом декларировании и об урегулировании вопросов в сфере валютных правоотношений). Цель – попытка имплементировать в законодательство Украины требования так называемого плана Base Erosion and Profit Shifting¹ (BEPS), направленного на борьбу с размыванием облагаемой налогом базы. Программа была разработана Организацией экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) и одобрено в 2014 году странами «Большой двадцатки» (G-20). Причем, в идеале к BEPS уже в обозримом будущем (2017–2018 годах) должны присоединиться десятки государств. Другие

1 (англ. Base Erosion and Profit Shifting - эрозия налоговой базы и перемещение прибыли; термин, который означает деятельность налогоплательщиков, связанную с уклонением от уплаты налогов путем передачи доходов и прибыли в юрисдикции со сниженным налогообложением)

законопроекты, принятие которых имеет в виду внедрение разработанных ОЕСР рекомендаций BEPS еще находятся на стадии разработки.

21 марта Национальный банк Украины, Государственная фискальная служба и Анти-монопольный комитет Украины договорились совместно разработать стратегию по трансфертному ценообразованию и деофшоризации украинского бизнеса.

В апреле 2016 г., в связи с принятием Закона Украины «О налоговом суверенитете Украины и оффшорных компаниях», Ю.Тимошенко и С.Терехиним были подготовлены два законопроекта – «О налоговом суверенитете Украины и оффшорных компаниях» и «О внесении изменений в Налоговый кодекс Украины и зарегистрированы в под № 4380 та № 4381 [2].

Стоит отметить, что ускоренное внедрение в Украине плана BEPS вызывает сомнение среди юристов и экономистов по нескольким причинам:

Во-первых, украинский большой и средний бизнес не сможет избежать последствий введения плана BEPS, в отличие от международных корпораций. Он лишится конкурентного преимущества, не получив никакой компенсации.

Во-вторых, избегая последствий от введения плана BEPS в Украине, субъекты хозяйственной деятельности совсем не обязательно выберут для себя украинскую юрисдикцию.

В-третьих, план BEPS на межгосударственном уровне невозможно внедрять, имея разналоговые юрисдикции внутри государства (как, например единый налог).

В-четвертых, низкий уровень налогового контроля в совокупности с другими условиями налогообложения является конкурентным преимуществом нашей юрисдикции в борьбе за склонный к риску капитал. Безусловно, следовать практике правового регулирования противодействия уклонению от налогообложения необходимо. И Украина, имея намерение интеграции в ЕС, должна внимательно наблюдать, что там происходит. Сейчас выходят основные правовые документы анти-BEPS-реформ:

- комплекс мер налоговой политики анти-BEPS (основные положения);

- внешняя налоговая стратегия ЕС (утвержденная 25.05.16);

- рекомендация 271 (тест основной цели (PPT) в рамках GAAR в налоговых соглашениях и определение постоянного представительства);

- расширение сферы действия автоматического обмена информацией (EoI) по отчетности между странами (CbC reporting);

- проект налоговой директивы ЕС по анти-BEPS.

Все эти документы должны быть тщательным образом проанализированы через призму отечественных реалий и законодательства. США, уже давно не без успеха экспериментируют с нормами по противодействию уклонения от налогообложения (GAAR², SAAR^{*}).

Формулировка целей статьи (постановка задания). Важной формой интернационализации хозяйственной жизни является международное движение капиталов. Внешним признаком этого явления стали значительные объемы встречных потоков товаров, услуг, капиталов, научных разработок.

Все это актуализирует задание по усовершенствованию элементов системы государственного регулированию процесса реструктуризации активов субъектов хозяйствования в условиях деофшоризации.

Таким образом, **целью** нашего исследования является научно-теоретическое обоснование и разработка рекомендаций относительно концептуальных основ хозяйственно-правового регулирования процессов реструк-

² General Anti-Abuse Rule - общее правило по борьбе с уклонением от налогообложения. Директива предусматривает освобождение от налогообложения исходящих и входных дивидендов (или зачисление налогов, которые платятся во время получения входящих дивидендов, против корпоративного налога, оплаченного в стране – источнике дивидендов из прибыли, связанной с такими дивидендами) при условии, что дивиденды выплачиваются и получают компаниями – резидентами стран – членов ЕС.

^{*} Special Anti-Avoidance Rules - специальное правило по борьбе с уклонением от налогообложения.

туризации активов в современных условиях деоффшоризации.

Объектом исследования являются правоотношения между субъектами хозяйствования и государственными органами, которые возникают в процессе реструктуризации предприятий в условиях деоффшоризации экономики.

Предметом исследования является именно концепция хозяйственно-правового обеспечения реструктуризации активов в условиях деоффшоризации.

Анализ последних исследований и публикаций, в которых положено начало решения обозначенной проблемы. Вопросы проведения реструктуризационных преобразований в оффшорные юрисдикции отобразили в своих научных трудах такие зарубежные и отечественные ученые как Ричард Болин, Роберт Хейвуд, Сэм Х. Смит, Ролен Палан, Уоррен Кабраль и Марк Хэмптон, Ларри Саммерс и Вито Танзи. Общим проблемам регулирования движения капиталов и их утечки в оффшорные юрисдикции посветили свои работы В. Д. Андрианов, А. С. Булатов, А. Г. Горбунов, В. Ю. Катасонов, В.А. Кашин, Г.М. Костюнина, Н. Н. Ливенцев, Н. В. Смородинская, Д. О. Ушаков, М. А. Халдин, С. П. Чернявский, В. Д. Щетинин и др.

Выделение не решенных ранее частей общей проблемы, которым посвящена отмеченная статья. Решение заданий относительно усовершенствования элементов системы государственного регулирования процесса реструктуризации активов субъектов хозяйствования в условиях деоффшоризации осложняется через ряд причин, одна из которых – нехватка научных рекомендаций относительно проведения глубоких структурных преобразований в промышленности, а вторая – несовершенство государственного регулирования структурных преобразований производственной сферы. Анализ состояния научных разработок в отечественных и зарубежных источниках по обозначенной тематике свидетельствует, что сегодня подготовлена необходимая почва для обеспечения взвешенного государственного управленческого влияния на процессы реструктуризации.

Изложение основного материала исследования и обоснование полученных научных результатов. Реструктуризацию предприятия можно определить как комплекс финансово-экономических, организационных и правовых мероприятий, направленных на обновление структуры предприятия и управления, финансов и производства, организационно-правовой формы деятельности, что дают возможность усовершенствовать финансово-экономические отношения предприятия для обеспечения эффективного использования его потенциала и увеличения его рыночной стоимости [3; с. 86]. Реструктуризация включает формирование разных форм собственности, внедрение новых форм управления, законодательное закрепление отношений между производителями, финансовое обеспечение предпринимательской деятельности [4; с. 3]. Понятие «реструктуризация» может по-разному трактоваться в зависимости от интересов субъектов управления, разных собственников и непосредственно субъекта – предприятия, а также варианта ее реализации, но цель и содержание реструктуризации остаются единственными. Так, например, для предприятия реструктуризация является комплексным изменением структуры внутренних ресурсов предприятия, системы управления. При этом изменяется соотношение, структура названных ресурсов. Именно такой способ повышения эффективности предприятий является спецификой реструктуризации и отличает ее от других инструментов влияния на производство» [5; с. 24].

В литературных источниках, посвященных исследованию реструктуризации предприятий, в зависимости от характера мероприятий, которые применяются, выделяют такие формы реструктуризации: реструктуризация производства; реструктуризация активов; финансовая реструктуризация; корпоративная реструктуризация (реорганизация), которые мы рассматриваем в совокупности как реструктуризация активов в хозяйственно-правовом аспекте под общим названием «реструктуризация активов» и *включает в себя меры, результатом которых являются изменения в структуре и составе активной*

стороны баланса. К основным мерам в рамках реструктуризации активов следует отнести следующие: 1) продажа части основных средств; 2) продажа лишнего оборудования, запасов сырья и материалов и т. п.; 3) продажа отдельных подразделов предприятия; 4) обратный лизинг; 5) реализация отдельных видов финансовых вложений; 6) рефинансирование дебиторской задолженности.

Процессы реструктуризации активов субъектов хозяйствования в условиях деоффшоризации экономики мы предлагаем разделить на два вида по территориальному признаку: *внутригосударственные* и *внешнегосударственные*.

Внутригосударственные процессы реструктуризации активов субъектов хозяйствования – это применение мер с целью изменения в структуре и составе активной стороны баланса предприятий, которые проводятся в пределах национальной юрисдикции.

Внешнегосударственные процессы реструктуризации активов субъектов хозяйствования – это применение мер по оптимизации налогообложения путем планирования налогов субъектом хозяйствования методом использования легальных механизмов иностранных оффшорных юрисдикций.

Отметим, что как для внутригосударственной, так и для внешнегосударственной реструктуризации активов субъектов хозяйствования присущие общие факторы, вынуждающие субъектов хозяйствования применять те или другие меры.

Обратимся к специфике *внутригосударственной реорганизации активов субъектов хозяйствования*.

Анализируя богатую на квазиправовые изобретения украинскую практику вывода активов, можно выделить следующие основные *способы*: 1) вывод активов по «прямым» сделкам; 2) вывод денежных средств; 3) вывод акций или других ценных бумаг; 4) вывод активов через биржу; 5) вывод активов через обременение имущества; 6) внесение имущества в уставной капитал; 7) вывод активов через исполнительное производство; 8) корпоративные аспекты вывода активов.

Относительно внешнегосударственных процессов реструктуризации активов субъектов хозяйствования напомним, что внешнегосударственные процессы реструктуризации активов субъектов хозяйствования – это применение мер по оптимизации налогообложения путем планирования налогов субъектом хозяйствования методом использования легальных механизмов иностранных оффшорных юрисдикций.

Общеизвестно, что концепция оффшорного бизнеса базируется на отличиях резидентного и территориального подходов к налогообложению [6; с. 22], что позволяет извлекать реальные выгоды на основе противоречий между странами, которые применяют разные принципы налогообложения. Оффшорные зоны получили широкое распространение в мировой экономике – в современном мире сегодня насчитывается около 70 разных оффшорных юрисдикций. Важно учитывать и то, что характер влияния оффшоров на международные экономические отношения неоднозначен [7; с. 134].

Важным инструментом международно-правового регулирования оффшорного бизнеса является деятельность Группы разработки финансовых мер борьбы с отмыванием денег (FATF), которая разрабатывает меры по формированию в каждой стране режима противодействия легализации незаконно полученных доходов. Рекомендации FATF направлены, во-первых, на усовершенствование правовой системы в стране, во-вторых, повышение роли финансовых и кредитных учреждений в борьбе с отмыванием денег, и, наконец, в-третьих, на активизацию международного сотрудничества в области предотвращения отмывания капиталов [8]. Кроме того, FATF в соответствии с критерием риска было разработано два списка государств – «черные» и «темно-серые» [9]. Эти государства отклоняются от употребления контрмер для защиты мировой финансовой системы от рисков отмывания денег.

Следует отметить, что в ряде стран был накоплен определенный опыт деоффшоризации экономики. В частности, можно выделить

концепцию CFC³. Законодательство о контролируемых иностранных компаниях было направлено именно на предотвращение уклонения от уплаты налогов, с помощью оффшорных компаний. Успешнее всего относительно законодательства об иностранных компаниях продвинулись США, где в Налоговом кодексе с 1962 г. существует специальный подраздел [10].

Обратимся именно к специфике внешнегосударственной *реорганизации активов субъектов хозяйствования*.

Можно выделить следующие основные *способы выведения средств в оффшорные юрисдикции*. Самые популярные можно разделить на четыре группы: 1) использование компании-посредника; 2) перепродажа товара; 3) предоставление информационных услуг; 4) получение ссуды.

Стоит отметить, что которую бы из вышеприведенных схем ни применяли бы субъекты хозяйствования, при осуществлении выплат из их внутренних счетов нерезидентам, они обязаны оплатить налог в местный бюджет. Размер налога определяется законодательством. Размер налога на выплаты из доходов с источником из Украины, полученные нерезидентом в результате ведения хозяйственной деятельности, составляет 15% (пункт 160.2 Налогового Кодекса Украины) [11]. Исключения составляют случаи, которые подпадают под действие международных договоров, заключенных Украиной.

Выводы: 1. Процессы реструктуризации активов субъектов хозяйствования в условиях деоффшоризации экономики предлагается разделить на два вида по территориальному признаку: внутригосударственные и внешнегосударственные.

2. Деоффшоризацию украинской экономики следует понимать двояко. С одной стороны, она представляет уменьшение числа оффшоров, которые используют украинские субъекты хозяйствования. С другой стороны, речь идет о снижении стоимости товарно-де-

нежных потоков, которые поступают в нашу страну через оффшорные юрисдикции.

3. С целью выявления мер по деоффшоризации украинской экономики, необходимо систематизировать основные причины, по которым украинские субъекты хозяйствования активно используют оффшорные юрисдикции с целью внешнегосударственной реструктуризации активов в своей хозяйственной деятельности: 1) трудности ведения бизнеса в нашей стране, связанные с отношениями собственности и несовершенством налоговой системы; 2) дополнительные конкурентные преимущества, которые предоставляются оффшорами украинскому бизнесу; 3) несовершенная структура иностранных инвестиций в Украину.

4. Очевидно, что такие меры, как совершенствование инвестиционного климата, совершенствование судебной системы, отношений собственности и т.п. в нашей стране являются важными с точки зрения решения проблем деоффшоризации, но все же к последней прямого отношения эти меры не имеют. Речь должна идти о следующих специальных методах и механизмах деоффшоризации, которые будут влиять на уменьшение роли оффшорного фактора в предпринимательской деятельности в нашей стране:

- изменение методологии заключения соглашений о избежании двойного налогообложения (СДО) и пересмотре имеющихся СДО, заключенных Украиной ранее. Например *Договор об избежании двойного налогообложения между Украиной и Кипром был подписан в ноябре 2012 года и вступил в силу в 2013 году* [12]. *В конце прошлого года правительство предложило Совету денонсировать соглашение, поскольку оно не решало задачу по борьбе с выводом активов в оффшоры.*

- улучшение условий ведения бизнеса в Украине;

- формирования эффективной системы трансфертного ценообразования;

- введение жестких санкций за нарушение норм о раскрытии конечных бенефициаров оффшорных компаний;

- установление запретов для компаний при участии государства на использование

³ Controlled Foreign Companies – контроль над иностранными компаниями.

соглашений по купле-продаже активов с теми оффшорными компаниями, конечные бенефициары которых – украинские граждане.

- последующее заключение межгосударственных соглашений по обмену налоговой информацией;

- недопущение государственной поддержки (со стороны компаний государственной частицей собственности) оффшорных компаний на основе кредитов и использования таких инструментов, как, например, увеличение норм резервирования для банков по кредитам, которые выданы компаниям, которые не занимаются реальной хозяйственной деятельностью.

Очевидно, что приведенный перечень мероприятий не является исчерпывающим, поскольку большое значение играют также социально-политические, морально-этические и другие аспекты оффшоризации.

Литература:

1. Указ Президента Украины «О мерах по противодействию уменьшению налоговой базы и перемещению прибыли за рубеж» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/180/2016>

2. До Ради внесено законопроект про офшори – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://ua.racurs.ua/news/69657-do-rady-vneseno-zakonoprojekt-pro-ofshory>].

3. Терещенко О. О. Фінансові доміанти реструктуризації підприємств / О. О. Терещенко, Н. В. Волошак // Фінанси України. – 2009. – № 4. – С. 82 - 90.

4. Скудар Р. В. Реструктуризація виробництва в умовах реформування підприємств важкого машинобудування: автореф. дис. ... канд. екон. наук: 08.06.01 / Р. В. Скудар //

Нац. гірнич. ун-т МОН України. – Дніпропетровськ, 2005. – 20 с.

5. Кондрашов О. М. Зміст та значення процесів реструктуризації промисловості.- О.М. Кондрашов // Економіка та держава. – 2006, № 5, сс.22-24.

6. Павлов П. В. Особый административно-правовой режим на территории оффшорных зон: порядок применения и направления совершенствования. NB: Экономика, тренды и управление. 2012, № 1, сс.19-30.

7. Хейфец Б.А. Оффшорные юрисдикции в глобальной и национальной экономике. Монография. М. Экономика. 2008, сс.133-134.

8. The FATF Recommendations – International Standards on Combating Money Laundering and the Financing of Terrorism & Proliferation, February 2012. – Paris: FATF/OECD, 2013., pp.11-30.

9. High-risk and non-cooperative jurisdictions [Electronic Resource]. – FATF Public Statement, 21 June 2013. – Mode of access: [http://www.fatf-gafi.org/](http://www.fatf-gafi.org/topics/high-riskandnon-cooperativejurisdictions/documents/public-statement-june-2013.html)

topics/high-riskandnon-cooperativejurisdictions/documents/public-statement-june-2013.html.

10. The Deferral of Income Earned Through U.S. Controlled Foreign Corporations: A Policy Study. – US: Office of Tax Policy, Department of the Treasurt, December, 2000., с. VII-XI

11. Налоговый кодекс Украины. [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2755-17>.

12. Конвенция между Правительством Украины и Правительством Республики Кипр об избегании двойного налогообложения и предотвращении налоговым уклонениям относительно налогов на доходы. [Электронный ресурс] Режим доступа: http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/196_016.