

BIRCH LEGAL

Юридический обзор

Условия выплаты
распределенной
прибыли / дивидендов при
контрсанкционных
ограничениях

Временный порядок выплаты распределенной прибыли / дивидендов установлен:

- [Указом Президента РФ от 05 марта 2022 года № 95](#) «О временном порядке исполнения обязательств перед некоторыми иностранными кредиторами» (далее – «[Указ № 95](#)») в отношении операций для акционерных обществ, и
- [Указом Президента РФ от 04 мая 2022 года № 254](#) «О временном порядке исполнения финансовых обязательств в сфере корпоративных отношений перед некоторыми иностранными кредиторами» (далее – «[Указ № 254](#)»), который распространил правила Указа № 95 на общества с ограниченной ответственностью.

Оба Указа предусматривают временный порядок исполнения обязательств российскими обществами своим участникам / акционерам, являющимся Недружественными лицами.

*Недружественные лица:

- иностранные физические и юридические лица, которые связаны с недружественными государствами^[1] (в том числе если такие иностранные лица имеют гражданство этих государств, местом их регистрации, местом преимущественного ведения ими хозяйственной деятельности или местом преимущественного извлечения ими прибыли от деятельности являются эти государства)
- лица, находящиеся под контролем иностранных физических и юридических лиц, связанных с недружественными государствами, независимо от места их регистрации или места преимущественного ведения ими хозяйственной деятельности (т. е. в том числе расположенные в РФ)^[2]

К Недружественным лицам не относятся:

- лица, чьими конечным бенефициарами выступают РФ, российские физические и юридические лица, в том числе, в случае если этот контроль осуществляется через иностранные юридические лица, связанные с такими иностранными государствами, а информация о контроле над этими лицами раскрыта перед налоговыми органами РФ
- лица, находящиеся под контролем физических или юридических лиц, личным законом которых является право иностранного государства, не относящегося к иностранным государствам, совершающим недружественные действия, при условии, что такой контроль установлен до 01 марта 2022 года
- лица, находящиеся под контролем иностранного государства, не относящегося к иностранным государствам, совершающим недружественные действия, при условии, что такой контроль установлен до 01 марта 2022 года

[1] Перечень иностранных государств и территорий, совершающих недружественные действия в отношении Российской Федерации, российских юридических лиц и физических лиц, [утвержден](#) Распоряжением Правительства РФ от 05 марта 2022 года № 430-р

[2] Критерии установления контроля Недружественным лицом перечислены в [частях 1–2.1 статьи 5 Федерального закона от 29 апреля 2008 года № 57-ФЗ](#) «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства»

Временный порядок

Если участник / акционер российского общества является российским лицом или иностранным лицом, не являющимся Недружественным лицом, то выплата распределенной прибыли / дивидендов производится в общем порядке.

Если участник / акционер российского общества является Недружественным лицом, то порядок выплаты распределенной прибыли / дивидендов зависит от размера обязательств.

В отношении обязательств в размере более 10 млн рублей в календарный месяц или в размере, превышающем эквивалент указанной суммы в иностранной валюте (по официальному курсу Банка России, установленному на 1 число каждого месяца) применяются положения Указов № 254 и № 95.

Обязательства в меньшем размере исполняются в общем порядке в соответствии с положениями [статьи 28 Федерального закона «Об обществах с ограниченной ответственностью»](#) (далее – «**ФЗ об ООО**») и [статьи 42 Федерального закона «Об акционерных обществах»](#) (далее – «**ФЗ об АО**»). Соответственно, если размер выплаты распределенной прибыли / дивидендов не превышает 10 млн рублей в календарный месяц (или валютный эквивалент указанной суммы), то выплата производится в общем порядке.

Для единовременной выплаты распределенной прибыли / дивидендов Недружественному лицу в размере, превышающем установленный порог в 10 млн рублей, для российских обществ предусмотрены две опции:

- выплата на специальный рублевый счет типа «С», открытый в российском банке, с соответствующими ограничениями на вывод денежных средств и обращение взыскания на депонированные на нём средства^[3] в соответствии с Указом № 95
- выплата после получения специального разрешения Банка России или Министерства финансов РФ (в зависимости от специфики деятельности российского общества) в соответствии с Указом № 254

Nota Bene

Открытие счета типа «С» или получение специального разрешения не требуется в случае, когда конечным бенефициаром иностранного участника общества с ограниченной ответственностью является гражданин России и сведения о контроле раскрыты им налоговым органам в соответствии с положениями главы 3.4 [НК РФ](#)^[4], поскольку такой иностранный участник не признается Недружественным лицом^[5].

[3] Режим счетов типа «С» установлен [Решением Совета директоров Банка России от 24 июня 2022 года](#)

[4] п. 46 [Разъяснений Банка России «Применение Указов Президента РФ, устанавливающих меры воздействия \(противодействия\), направленные на обеспечение финансовой стабильности РФ»](#)

[5] В соответствии с [пунктом 8 Указа Президента РФ от 18 марта 2022 года № 126 «О дополнительных временных мерах экономического характера по обеспечению финансовой стабильности Российской Федерации в сфере валютного регулирования»](#), [пунктом 12 Указа № 95](#)

Порядок получения разрешения

Основные критерии для принятия решения о выдаче разрешения на совершение сделок по выплате распределенной прибыли / дивидендов Недружественным лицам установлены подкомиссией Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в РФ (далее – «**Правительственная комиссия**»).

В соответствии с Выпиской из решения Правительственной комиссии от 07 июля 2023 года № 171/5 (далее – «**Выписка № 171/5**»), при принятии решения о выдаче разрешений на выплату распределенной прибыли / дивидендов Недружественным лицам регуляторы исходят из следующих критериев:

- размер распределенной прибыли / дивидендов составляет не более 50% от чистой прибыли за предыдущий год
- учет размера распределенной прибыли / дивидендов и порядка их выплаты за прошлые периоды
- готовность Недружественного лица продолжать коммерческую деятельность в России
- учет позиций профильных министерств (ведомств) и Банка России касательно значимости деятельности российского общества для технологического и производственного суверенитета Российской Федерации, социально-экономического развития Российской Федерации и/или ее субъектов
- исполнение российским обществом ключевых показателей эффективности, подтвержденных профильным министерством (ведомством) или Банком России
- возможность выплачивать распределенную прибыль / дивиденды на квартальной основе при условии выполнения ключевых показателей эффективности

При этом Выпиской из протокола заседания подкомиссии Правительственной комиссии от 09 августа 2023 года № 182/5 (далее – «**Выписка № 182/5**») установлено, что критерии из Выписки № 171/5 при выдаче разрешений на выплату распределенной прибыли / дивидендов Недружественным лицам в отдельных случаях не применяются.

Изъятия в соответствии с Выпиской № 182/5 применяются в отношении Недружественных лиц, которые осуществляли инвестиции в российскую экономику после 01 апреля 2023 года (включая расширение объема производства в РФ и развитие новых технологий), а выплата распределенной прибыли / дивидендов осуществляется в размере, не превышающем объем таких инвестиций.

Какие обязательства учитываются для целей расчета предельной суммы обязательств?

Для целей выплаты распределенной прибыли / дивидендов под «обязательствами» понимается совокупный размер всех обязательств должника перед всеми иностранными кредиторами в календарный месяц, т. е. расчёты по займам, финансовым инструментам с Недружественными лицами^[6].

При распределении прибыли / дивидендов российское общество является налоговым агентом, и должно самостоятельно определить, подлежит ли уплате налог в бюджет Российской Федерации и по какой ставке. Обращаем Ваше внимание, что положения Указов № 254 и № 95 не регулируют, учитывается ли размер подлежащего уплате налога для расчета предельной суммы обязательств. При консервативном толковании в предельную сумму при распределении прибыли / дивидендов включается объем подлежащего уплате налога. Вместе с тем отдельные банки склонны к расширительному толкованию, предусматривающему уплату налогов поверх предельной суммы обязательств (уплата необходимых налогов сверх предельной суммы единовременной выплаты распределенной прибыли / дивидендов в размере 10 млн рублей).

Предусмотрены ли ограничения на выплату распределенной прибыли / дивидендов недружественным лицам в иностранной валюте?

Выплата распределенной прибыли / дивидендов иностранному лицу, являющемуся нерезидентом – валютная операция^[7], и так как по общему правилу ограничений на осуществление валютных операций между резидентами и нерезидентами нет^[8], осуществление выплаты в иностранной валюте иностранному участнику / акционеру, являющемуся Недружественным лицом, разрешено.

Указы № 95 и № 254, как и иное контрсанкционное регулирование, также не устанавливают какие-либо ограничения на осуществление выплат в иностранной валюте, за исключением предельной суммы обязательства в календарный месяц в 10 млн рублей.

[6] Разъяснения по вопросу 4 Письма Банка России от 08 июня 2022 года № 12-4-2/5091

[7] ч. 9 ст. 1 Федерального закона от 10 декабря 2003 года № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» (далее – «Закон о валютном регулировании»)

[8] ч. 1 ст. 6 Закона о валютном регулировании

Может ли размер распределенной прибыли / дивидендов превышать предельную сумму обязательств?

Действующее законодательство не содержит ограничений на указание какого-либо предела суммы при принятии решения о распределении прибыли / дивидендов. Согласованный размер распределения прибыли или выплаты дивидендов не привязан к установленному действующим контрсанкционным регулированием пределу в 10 млн рублей за календарный месяц.

Если уставом ООО или решением общего собрания участников ООО не предусмотрено иное, срок выплаты части распределенной прибыли общества участникам составляет 60 дней^[9]; для АО – не более 10 рабочих дней для выплат номинальному держателю и являющемуся профессиональным участником рынка ценных бумаг доверительному управляющему, которые зарегистрированы в реестре акционеров, а другим зарегистрированным в реестре акционеров лицам – 25 рабочих дней с даты, на которую определяются лица, имеющие право на получение дивидендов^[10].

Для обществ предусмотрена возможность частичной выплаты прибыли / дивидендов, что позволяет осуществлять выплату в пределах установленного месячного предела вплоть до полного погашения суммы задолженности по распределенной прибыли / дивидендов перед участниками и акционерами, соответственно.

Тем не менее, единообразия в ответе на данный вопрос в практике нет. Обслуживающие банки могут учитывать порог в 10 млн рублей по всем платежам суммарно, а не по каждому платежу. Иными словами, если общество осуществляет выплату распределенной прибыли / дивидендов несколькими траншами, порог может применяться ко всем платежам кумулятивно (нарастающим итогом).

Каков механизм защиты при отказе в зачислении распределённой прибыли / дивидендов иностранным банком?

При выплате распределенной прибыли / дивидендов общество может столкнуться с ситуацией возврата перечисленных средств в связи с внутренними политиками конкретного банка. На балансе компании образуется дебиторская задолженность перед лицами, которые не получили объявленных дивидендов.

В данном случае указанные лица вправе обратиться с требованием о выплате дивидендов или распределении прибыли в течение 3 лет со дня истечения срока выплаты дивидендов либо иного срока, установленного уставом компании, но в любом случае в рамках периода от 3 до 5 лет с момента истечения срока выплаты дивидендов. По истечении же указанного срока не востребовавшиеся выплаты зачисляются в нераспределённую прибыль общества^[11].

[9] ч. 3 ст. 28 [Закона об ООО](#)

[10] ч. 6 ст. 42 [Закона об АО](#)

[11] ч. 9 ст. 42 [Закона об АО](#); ч. 4 ст. 28 [Закона об ООО](#)

Существуют ли особые условия выплаты распределённой прибыли / дивидендов лицам, не являющимся недружественными?

На текущий момент ограничения не распространяются на проведение операций между российскими лицами и лицами, не входящими в перечень Недружественных лиц. При этом отдельные особенности предусмотрены для зачисления прибыли / дивидендов, номинированных в иностранной валюте, на зарубежные банковские счета.

С 05 июля 2022 года резидентам запрещено переводить и зачислять иностранную валюту на счета (вклады) в зарубежных банках в случаях, в частности, получения средств в виде дивидендов по акциям российских АО или при распределении прибыли российских ООО, за исключением физических лиц, зачисляющих указанные средства на счета (вклады) в банках за пределами территории РФ, являющихся дочерними обществами уполномоченных банков^[12].

Могут ли возникнуть сложности с обслуживающими банками?

В условиях применения контрсанкционных мер решение отдельных практических вопросов стоит согласовывать с конкретными банками, обслуживающими счета как российского общества, планирующего принять решение о распределении прибыли / дивидендов, так и Недружественного лица, в пользу которого планируется осуществление выплаты.

Действуют ли соглашения об избежании двойного налогообложения (СИДН)?

В соответствии с [Указом Президента РФ от 08 августа 2023 года № 585](#) ряд СИДН приостановили своё действие на территории Российской Федерации. До введения положений о приостановлении действия СИДН к рассматриваемым операциям применялись пониженные ставки налога (к примеру, договор с США предусматривал ставки 5% и 10% валовой суммы дивидендов^[13], со Швейцарией – 5% и 15%^[14], с Великобританией – 10%^[15]), теперь же при выплате дивидендов иностранной организации – резиденту государства, отдельные положения СИДН с которым приостановлены, налоговому агенту – российской организации необходимо исчислить, удержать и перечислить в бюджет налог у источника выплаты в порядке [пп. 1 п. 1 ст. 309](#) НК РФ.

По общему правилу применяется ставка налога в размере 15%^[16]. При выплате прибыли / дивидендов иностранным участникам и акционерам необходимо учитывать действующую ставку налогообложения, поскольку от нее зависит предельная сумма, доступная к выплате, с учетом консервативного подхода банков.



[13] ст. 10 [СИДН Россия – США](#)

[14] ст. 10 [СИДН Россия – Швейцарская Конфедерация](#)

[15] ст. 10 [СИДН Россия – Великобритания](#)

[16] п. 1 [Письма ФНС России от 29 ноября 2023 года № ШЮ-4-13/14936@](#)

Контакты для получения дополнительной информации



Александр Гаврилов
Советник

М: +7 963 645 1424
alexander.gavrilov@birchlegal.ru



Лейла Ибрагимова
Руководящий юрист

М: +7 921 643 5568
leyla.ibragimova@birchlegal.ru

Подписывайтесь на
наш канал в Telegram



birchlegal.ru

© BIRCH LEGAL 2024. Все права защищены. Информация, представленная в данном юридическом обзоре, не может рассматриваться в качестве профессиональных рекомендаций или услуг в области права и не является консультацией по конкретной ситуации. Данная информация предназначена для общего ознакомления пользователей с вопросами, которые могут представлять для них интерес. BIRCH LEGAL не несет каких-либо обязательств или ответственности за неполноту информации.