

---

# **Траст и его использование в международных коммерческих операциях**

**Занятие 1. Понятие траста**  
5 февраля 2014 г.

# Траст и его использование в международных операциях

---

- История траста. Траст как феномен английского права справедливости
- Определение траста. Траст как фидуциарное отношение
- Действующие лица траста. Учредитель, доверительный собственник, бенефициар, протектор
- Мифы о трасте. Чем траст *не* является
- Способы использования траста. Управление активами, защита активов, посмертная передача активов, обеспечение конфиденциальности, налоговая оптимизация
- «Недостатки» траста. Проблемы контроля

# История траста

---

- Некоторые авторы возводят историю трастов еще ко времени Крестовых походов.
- Более надежно эта история прослеживается к XIV веку, когда получил распространение близкий аналог траста (известный под названием feoffment to uses), используемый в то время в качестве средства преодоления средневековых ограничений на передачу земли.

# Траст как феномен английского права справедливости

---

- Действующие в то время суды общего права (common law court) не признавали трастовых отношений, так как «общее право» (common law) признает права на имущество лишь за его титульным собственником.
- В XV веке сформировалась параллельная система судов под контролем Лорда-канцлера (court of chancery), предназначенная для разрешения споров по «праву справедливости» (equity), важнейшей составной частью которого и стало трастовое право.

# Траст как феномен английского права справедливости

---

- Впоследствии, в XIX веке, две параллельные судебные системы слились в одну, но право справедливости, включая трастовое право, по-прежнему представляет собой относительно независимый блок правовых норм прецедентного происхождения.

# Определение траста

---

- Траст представляет собой правоотношение, в силу которого одно лицо (доверительный собственник, trustee) владеет и распоряжается имуществом в пользу другого лица или лиц (бенефициаров траста, beneficiaries).

# Определение траста

---

- Наиболее типичным случаем является явное создание траста его учредителем (settlor), заключающим трастовое соглашение (trust agreement) с доверительным собственником.
- Учредитель передает доверительному собственнику имущество (trust property), которым доверительный собственник и должен владеть в интересах бенефициаров траста на условиях, предусмотренных трастовым соглашением.

# Определение траста





# Определение траста



# Траст как фидуциарное отношение

---

- Между доверительным собственником и бенефициаром существуют правоотношения, известные как «фидуциарные обязанности» (fiduciary duties) доверительного собственника по отношению к бенефициару и корреспондирующие права бенефициара в отношении доверительного собственника.
- Именно эти правоотношения, устанавливаемые правом справедливости в сочетании с положениями трастового соглашения, и являются правовой сутью траста.

# Определение траста

---

- В соответствии с английским прецедентным правом (Knight v Knight (1840) 49 ER 58) для создания траста необходима определенность в трех элементах.
- 1. Намерение (должно быть доказано намерение учредителя создать траст).
- 2. Предмет (должно быть определено имущество, передаваемое в траст).
- 3. Объекты (должны быть определены или определяемы бенефициары траста).

# Действующие лица траста

---

- Учредитель
- Доверительный собственник
- Бенефициар
- Протектор

# Учредитель

---

- Учредитель (settlor) создает траст, определяет его условия и передает доверительному собственнику (первоначальное) имущество траста.
- Учредитель может являться бенефициаром траста, а может и не являться.
- По общему правилу, учредитель не имеет права на управление имуществом траста.
- Он может сохранить за собой те или иные права по контролю над действиями доверительного собственника, а может и не сохранять.
- Он может сохранить за собой право на «отзыв» трастового соглашения и возврат в свою собственность имущества траста, а может и не сохранять.

# Бенефициар

---

- Бенефициар (beneficiary) имеет «интерес» в имуществе или доходах траста, установленный правом справедливости в сочетании с условиями трастового соглашения.
- По общему правилу, бенефициар не имеет права на управление имуществом траста или контроля над действиями доверительного собственника в части управления этим имуществом.
- Бенефициар имеет некоторые права в части получения информации об имуществе и доходах траста.

# Доверительный собственник

---

- Доверительный собственник (trustee) имеет полномочия (powers) на управление имуществом траста, установленные трастовым соглашением.
- Он также имеет ряд обязанностей перед бенефициарами траста. Важнейшие из них – это обязанность проявлять «заботливость» (duty of care) и «лояльность» (duty of loyalty) при управлении имуществом траста.
- «Заботливость» означает, что доверительный собственник должен прилагать разумные усилия к защите интересов бенефициаров (прежде всего, сохранению и приумножению имущества траста), а «лояльность» - что он не должен ставить свои интересы выше интересов бенефициаров траста.

# Доверительный собственник

---

- В случае нарушения этих обязанностей бенефициар может предъявить доверительному собственнику иск, основанный на праве справедливости.
- Например, если бенефициар сочтет, что доверительный собственник совершил сделку с имуществом траста по невыгодной цене (или, наоборот, не совершил сделку, когда была возможность выгодно продать имущество), то он может через суд потребовать от доверительного собственника возмещения убытков.
- Однако для получения компенсации бенефициару придется доказать, что доверительный собственник действовал в нарушении своих обязанностей: например, не проявил должной заботливости, не выяснив рыночной цены имущества, или не проявил лояльности, продав имущество своим собственным аффилированным лицам.



# Протектор

- Протектор (protector) – это лицо, которое, в соответствии с условиями траста, имеет полномочия на принятие тех или иных решений, обязательных для исполнения доверительным собственником.
- В типичном случае протектор назначается учредителем траста, который определяет и конкретный спектр полномочий протектора. Эти полномочия могут быть весьма ограниченными, а могут быть и очень широкими.
- В частности, полномочия протектора могут включать выдачу санкции на те или иные действия доверительного собственника, в том числе на совершение сделок с имуществом траста или на распределение доходов или имущества траста бенефициарам; изменение списка бенефициаров; смещение старого и назначение нового доверительного собственника; даже изменение условий самого траста.

# Протектор



# Протектор

---

- Понятие протектора – относительно недавнее «изобретение» (вторая половина XX века).
- Ввиду этого его права и обязанности не определены сколько-нибудь четко прецедентами, а к тому же варьируются от юрисдикции к юрисдикции.
- Поэтому их следует весьма тщательно описывать в трастовом соглашении.

# Мифы о трасте. Чем траст *не* является

---

- Как обсуждалось выше, траст – это фидуциарное правоотношение между доверительным собственником и бенефициаром.
- Конкретные гражданско-правовые и налоговые последствия передачи имущества в траст определяются правом соответствующих юрисдикций.
- Последствия эти могут оказаться несколько неожиданными для создателей траста.

# Мифы о трасте

---

- Траст не является отдельным юридическим лицом.
- Выражение «имущество принадлежит трасту» лингвистически удобно и часто употребляется в обыденной речи, но юридически некорректно.
- В действительности владельцем имущества является доверительный собственник.

# Мифы о трасте

---

- Траст не является активом, его нельзя продать или купить.
- Вопрос «сколько стоит траст?» смысла не имеет, с тем же успехом можно спросить «сколько стоит договор?».

# Мифы о трасте

---

- Траст не является договором.
- Отношения между доверительным собственником и бенефициаром не имеют договорного характера, они вытекают из права справедливости, а не из договорного права.

# Мифы о трасте

---

- Имущество траста не принадлежит учредителю или бенефициарам траста.
- Ни тот, ни другие по общему правилу не могут забрать имущество из траста.



# Мифы о трасте

---

- Доверительный собственник не обязан подчиняться любым инструкциям учредителя или бенефициаров (хотя может принимать и часто действительно принимает их во внимание).
- Выполнение таких инструкций может нарушать его обязанности, вытекающие из права справедливости.

# Мифы о трасте

---

- Передача активов в траст не гарантирует неприкосновенности этого имущества в случае предъявления претензий к учредителю или бенефициарам траста.
- При определенных условиях активы могут быть изъяты из траста.

# Мифы о трасте

---

- Создание траста само по себе не определяет того, как будут облагаться налогом доход и имущество траста.
- Налоговое законодательство многих юрисдикций облагает налогом доходы и имущество траста в составе дохода и имущества его бенефициаров или учредителей, либо по месту нахождения доверительного собственника.

# Мифы о трасте

---

- Передача активов в траст не означает достижения абсолютной конфиденциальности бенефициаров или учредителя траста.
- Эта информация может раскрываться в порядке, предусмотренном «антиотмывочным» законодательством.

# Способы использования траста

---

- Управление активами.
- Защита активов.
- Посмертная передача активов.
- Обеспечение конфиденциальности.
- Налоговая оптимизация.

# Управление активами

---

- Доверительный собственник может быть, например, профессиональным управляющим ценными бумагами.
- Его задача – обеспечить наиболее эффективное в экономическом смысле управление.

# Защита активов

---

- Имущество траста не является имуществом бенефициаров или учредителя.
- До определенной степени оно защищено от исков к этим лицам.

# Посмертная передача активов

---

- Траст – гибкая альтернатива завещанию.
- После смерти учредителя доверительный собственник может продолжить управление имуществом в пользу других бенефициаров (его наследников) либо распределить им имущество траста.



# Обеспечение конфиденциальности

---

- Траст позволяет устранить из публичного доступа информацию о бенефициарах траста.

# Налоговая оптимизация

---

- В определенных ситуациях траст позволяет законным образом сэкономить на налогах.

# «Недостатки» траста. Проблемы контроля

---

- По общему правилу, ни учредитель, ни бенефициар не имеют прав по управлению имуществом траста или контроля над действиями доверительного собственника.
- Этим траст отличается от компании, где акционеры всегда имеют определенные права на управление компанией, в частности, на назначение новых директоров.
- Возникает проблема контроля над действиями доверительного собственника.

# Проблема контроля

---

- Частично проблема может решаться сохранением широких полномочий за учредителем траста.
- Однако это может быть нежелательно по соображениям защиты активов.
- Частично задача может решаться путем назначения протектора.
- Но тогда встает вопрос о контроле над протектором.

# Проблема контроля

---

- Важнейший момент при создании траста – выбор надежного доверительного собственника (трастового управляющего).
- Таким управляющим может быть лицензированная трастовая компания.

# Проблема контроля

---

- Трастовый управляющий не обязан во всем подчиняться учредителю траста.
- Он обязан выполнять лишь условия трастового соглашения и свои обязанности, предусмотренные правом справедливости.

# Проблема контроля

---

- Управляющие обычно прислушиваются к пожеланиям учредителя траста.
- Однако если, например, учредитель создал безотзывный траст в пользу своего ребенка, а потом вдруг решил его ликвидировать и забрать активы обратно, могут возникнуть проблемы.
- Ведь выполнение этого требования было бы нарушением фидуциарных обязанностей доверительного собственника по отношению к бенефициару.

# Проблема контроля

---

- Следует осознавать ограниченность прав бенефициара.
- Трастовое соглашение может предусматривать возможность замены бенефициаров по усмотрению доверительного собственника (чаще всего с санкции учредителя или протектора).
- Бенефициар, считающий себя фактическим собственником активов траста, может неожиданно остаться ни с чем.



# Главный вывод

---

- Следует внимательно относиться к содержанию трастового соглашения и правовому анализу его последствий.
- Не следует подписывать бланковые формы трастовых соглашений, не разобравшись, к каким последствиям это может привести.

# Roche & Duffay

---

- Email: [roche.duffay@pobox.com](mailto:roche.duffay@pobox.com)
- Web: [www.roche-duffay.ru](http://www.roche-duffay.ru)
- Tel: 8 495 926 29 90
- [www.facebook.com/roche.duffay](http://www.facebook.com/roche.duffay)