

Осуществление бизнеса в России: Выбор формы юридического присутствия на рынке

Общая информация

Российское корпоративное право предоставляет иностранным инвесторам, планирующим присутствие на российском рынке, широкие возможности для ведения деятельности в РФ. В зависимости от целей бизнеса иностранный инвестор может выбрать одну из следующих форм:

- (а) аккредитованное представительство иностранной компании;
- (б) аккредитованный филиал иностранной компании;
- (в) самостоятельное российское юридическое лицо (как правило это организуется в форме общества с ограниченной ответственностью (ООО) или акционерного общества (АО));
- (г) доля в уставном капитале зарегистрированной российской компании.

Все эти формы обладают существенными различиями.

Представительство иностранной компании создается с целью осуществления представительских функций и защиты интересов иностранной компании: продвижение товаров и услуг иностранной компании на российском рынке, маркетинг и реклама продукции и пр.

Филиал иностранной компании, выполняет часть функций или все функции, включая функции представительства, от имени создавшей его иностранной (материнской) компании при условии, что цели создания и деятельность материнской компании носят коммерческий характер. Филиал создается в целях осуществления на территории России деятельности, которую осуществляет за пределами России материнская компания.

Тем не менее, ни представительство, ни филиал не являются самостоятельными юридическими лицами с точки зрения российского права, и рассматриваются в качестве структурной части материнской компании. Таким образом, иностранная материнская компания несет непосредственную имущественную ответственность по обязательствам, связанным с ведением деятельности в России.

В отличие от филиала (представительства), российское юридическое лицо с участием иностранных инвестиций рассматривается как полностью самостоятельное, независимое от его участников (акционеров, учредителей), что позволяет последним ограничить свою ответственность стоимостью их долей/акций. Российское юридическое лицо самостоятельно отвечает по всем своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Юридическое лицо с участием иностранных инвестиций наравне с другими российскими юридическими лицами правомочно осуществлять любые незапрещенные законом виды предпринимательской деятельности (производить и распространять товары, оказывать услуги, и т.п.) с учетом некоторых ограничений, которые установлены для компаний с иностранным участием и связаны с вопросами государственной безопасности. Порядок государственной регистрации компаний с участием иностранных инвестиций практически не отличается от общего порядка регистрации юридических лиц¹. Необходи-

¹ Процедура государственной регистрации юридических лиц установлена Федеральным законом от 08.08.2001 г. N 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».

мо учитывать, что для осуществления отдельных видов деятельности (перевозка, банковские услуги, страхование, и др.) требуется предварительное получение лицензии.

Юридическое лицо, зарегистрированное в России, обязано соблюдать все требования российского налогового и бухгалтерского законодательства, включая требования о предоставлении финансовой и иной отчетности. Расчеты между российской дочерней и иностранной материнской компаниями требуют надлежащего документального оформления и подтверждения. А сделки между такими компаниями осуществляются с учетом положений Налогового Кодекса РФ о сделках между взаимозависимыми лицами².

В тоже время, представительства (филиалы) иностранных компаний вправе вести бухгалтерский учет в соответствии с национальными или российскими правилами, по своему выбору.

Если деятельность представительства иностранной компании в РФ не является коммерческой, и ограничивается только представительскими функциями, то денежные средства, полученные от материнской компании в целях финансирования представительства, не являются объектом налогообложения в РФ.

Порядок и условия привлечения иностранных работников для российского юридического лица и представительства (филиала) иностранной компании определенным образом различаются. По общему правилу, российские юридические лица должны получить специальное разрешение на привлечение и использование иностранных работников, которое выдается федеральным органом исполнительной власти в сфере миграции³, а иностранные граждане должны получить разрешение на работу, либо патент. Представительство (филиал) иностранной компании привлекает на работу сотрудников из-за границы посредством аккредитации, осуществляемой Торгово-промышленной палатой Российской Федерации (далее – ТПП РФ). ТПП РФ в дальнейшем содействует в получении виз и приглашений на въезд для аккредитованных работников. Представительству (филиалу) иностранной компании статус аккредитованного сотрудника позволяет избежать квотирования при привлечении иностранной рабочей силы. По общему правилу представительством (филиалам) разрешается привлечение не более пяти работников.

Также существуют различия в отношении движения денежных средств между иностранной компанией и ее российским филиалом (представительством) и дочерним российским юридическим лицом. С точки зрения валютного законодательства РФ российские компании являются резидентами, иностранные компании и их филиалы (представительства) – нерезидентами. Поэтому движение денежных средств между представительством (филиалом) и материнской компанией рассматривается как операция между нерезидентами и не подлежит валютному контролю. А сделки, которые заключаются между представительством (филиалом) и резидентами, либо между иностранной компанией и ее дочерней российской организацией потребуют оформления документов для валютного контроля.

Ниже представлена более подробная информация о различных формах присутствия иностранной компании в России.

² Раздел V.1 Налогового Кодекса РФ.

³ ФМС России, которая ранее являлась федеральным органом исполнительной власти в сфере миграции, упразднена с апреля 2016 г., ее полномочия переданы МВД России.

Представительства и Филиалы

Аккредитацию представительств и филиалов иностранных компаний в России осуществляет Федеральная Налоговая Служба РФ (далее – ФНС; в Москве - Межрайонная инспекция ФНС России № 47 по г. Москве). ФНС также формирует и ведет специальный реестр аккредитованных филиалов и представительств иностранных организаций (далее - реестр аккредитованных лиц).

Филиал (представительство) иностранной компании создается/прекращает свою деятельность на основании решения иностранного юридического лица. Иностранная компания должна представить в ФНС заявление об аккредитации, а также сведения о численности иностранных граждан, являющихся работниками филиалов (представительств) иностранных компаний, заверенные ТПП РФ. Заявление об аккредитации должно быть представлено в ФНС в срок не более 12 месяцев с даты принятия иностранной организацией решения о создании филиала или представительства.

На первой стадии процедуры аккредитации документы, содержащие сведения о численности иностранных граждан, являющихся работниками филиалов, представительств иностранных юридических лиц, передаются в ТПП РФ. Все документы, выданные за пределами территории РФ, должны быть легализованы в установленном порядке (либо на документах должен быть проставлен апостиль). Все документы, составленные на иностранном языке, должны сопровождаться нотариально заверенным переводом на русский язык.

После заверения заявления уполномоченным представителем ТПП РФ, соответствующий комплект документов необходимо передать в ФНС. Стандартный комплект документов для аккредитации филиала или представительства включает: заявление об аккредитации, решение иностранного юридического лица о создании иностранного представительства на территории РФ, учредительные документы иностранного юридического лица, выписку из торгового реестра иностранных юридических лиц, положение об иностранном представительстве и др.

За аккредитацию филиала, представительства взимается госпошлина в размере 120 000 рублей за аккредитацию одного филиала/представительства. При этом в случае отказа в аккредитации уплаченная госпошлина не подлежит возврату заявителю, и при повторной подаче документов в ФНС для аккредитации филиала/представительства потребуются повторно оплатить госпошлину. В этой связи, для осуществления процедуры аккредитации рекомендуется привлекать специалистов в области корпоративного права, которые знают все аспекты процедуры аккредитации и обладают соответствующим опытом.

Аккредитация филиала/представительства иностранной компании должна осуществляться ФНС в срок не позднее 25 рабочих дней со дня предоставления соответствующих документов вместе с заявлением.

ТПП РФ осуществляет также персональную аккредитацию иностранных работников филиалов (представительств) иностранных компаний и оказывает визовую поддержку аккредитованным работникам.

Общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества

Иностранные компании, создающие дочерние организации в России, как правило, выбирают форму общества с ограниченной ответственностью или непубличного акционерного общества, как наиболее удобные для осуществления среднего и малого бизнеса.

Общества с ограниченной ответственностью (ООО)

Уставный капитал ООО должен составлять не менее 10 000 рублей и должен быть полностью оплачен в течение 4 месяцев с момента государственной регистрации общества. Уставный капитал ООО составляется из номинальной стоимости долей его участников. В случае оплаты долей в уставном капитале общества неденежными средствами должна быть осуществлена денежная оценка имущества, вносимого для оплаты долей.

Участниками общества могут быть граждане и юридические лица. Общество может состоять из одного участника. Число участников общества не должно быть более пятидесяти. Общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Комплект документов, необходимых для регистрации ООО, включает: заявление по установленной форме, решение о создании юридического лица, устав создаваемого общества (подлинник) в двух экземплярах, документ об уплате государственной пошлины⁴. Дополнительно, в случае если учредителем является иностранное юридическое лицо, требуется представить выписку из реестра иностранных юридических лиц страны происхождения компании, учредительные документы и свидетельство о постановке на налоговый учет иностранной компании, подтверждение адреса места нахождения иностранной компании, а также письмо банка, подтверждающее хорошую репутацию компании. Если одним из учредителей является иностранный гражданин, необходимо представить документы, удостоверяющие личность гражданина. Все документы, выданные за пределами территории РФ, должны быть легализованы в установленном порядке (либо на документах должен быть проставлен апостиль). Все документы, составленные на иностранном языке, должны сопровождаться нотариально заверенным переводом на русский язык.

При создании общества совместно несколькими лицами, заявителями выступают все учредители будущего предприятия, то есть передать полномочия одному из них невозможно⁵. Подпись заявителя в заявлении по установленной форме должна быть нотариально удостоверена. Законодательство РФ не допускает возможность подписания заявления о государственной регистрации юридического лица при создании лицом, действующим на основании доверенности. К нотариусу должен явиться лично учредитель общества, либо руководитель иностранного юридического лица – учредителя ООО. Указанные требования могут усложнить процесс регистрации ООО с иностранным участием.

Документы для государственной регистрации общества подаются в уполномоченный орган ФНС (в Москве - в МИФНС № 46).

В соответствии с законом, моментом государственной регистрации юридического лица признается внесение регистрирующим органом соответствующей записи в государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). При регистрации юридическому лицу присваивается основной государственный регистрационный номер (ОГРН) и индивидуальный номер налогоплательщика (ИНН).

⁴ Размер госпошлины составляет 4 000 рублей по состоянию на октябрь 2016 г.

⁵ Ранее заявителем при регистрации мог выступать один из учредителей.

Отдельные вопросы, связанные с государственной регистрацией создания общества, возникают в отношении генерального директора ООО. По общему правилу, оформить трудовые отношения с иностранным гражданином можно только по общей для привлечения любого иностранного работника процедуре – компания получает разрешение на привлечение иностранных работников, работник получает разрешение на работу, с работником заключается трудовой договор, и компания подает уведомление о привлечении иностранца к трудовой деятельности в компетентный государственный орган. В этой связи, при создании ООО с иностранным участием, до завершения процедуры государственной регистрации общества генеральным директором не может быть назначен иностранный гражданин. В дальнейшем при соблюдении всех условий принятия на работу иностранного гражданина возможно проведение кадровых изменений.

Если иностранный инвестор желает избежать сложностей, связанных с регистрацией создания общества, и готов приобрести в форме существующего ООО или доли в нем, необходимо учитывать следующие особенности. По общему правилу, сделка, направленная на отчуждение доли в уставном капитале ООО третьим лицам, подлежит нотариальному удостоверению. Таким образом, обязательно присутствие продавцов и покупателей у российского нотариуса, который заверяет не только саму сделку купли-продажи долей в ООО, но и подает заявление в ФНС. Указанные действия могут быть совершены представителем стороны по нотариально оформленной доверенности⁶.

Акционерные общества (АО)

На практике, наиболее популярной (после ООО) формой ведения бизнеса является непубличное акционерное общество. Количество акционеров непубличного АО может составлять более пятидесяти, в отличие от максимального количества участников ООО. Минимальный размер уставного капитала непубличного АО составляет 10 000 рублей, как и в ООО.

Процедура регистрации АО, как и комплект необходимых документов, почти не отличается от аналогичных требований, предусмотренных в отношении ООО. Тем не менее, регистрация АО требует соблюдения дополнительных требований, связанных с государственной регистрацией выпуска ценных бумаг, что делает процедуру регистрации более сложной по сравнению с регистрацией ООО. Помимо прочего, управление АО связано с большими затратами, так как в отличие от ООО, АО обязано привлекать независимого держателя реестра ценных бумаг, а решения общего собрания акционеров должны быть заверены нотариусом или держателем реестра ценных бумаг.⁷

Следует учитывать, что создание акционерного общества связано с необходимостью государственной регистрации выпуска акций и отчета об итогах выпуска акций, а также соблюдения обязательных требований Банка России, регулирующего деятельность на рынке ценных бумаг.

⁶ Следует учитывать, что, если иностранный инвестор оформляет подобную доверенность за рубежом, такая доверенность должна быть надлежащим образом легализована (или содержать апостиль) и переведена на русский язык, а перевод должен быть нотариально заверен российским нотариусом.

⁷ В акционерном обществе, все голосующие акции которого принадлежат одному акционеру, решения по вопросам, относящимся к компетенции общего собрания акционеров, принимаются этим акционером единолично и оформляются письменно, требования об удостоверении решений не применяются.

Таким образом, преимущества использования той или иной формы ведения бизнеса на территории РФ связаны, в первую очередь, с конкретными целями и нуждами иностранной компании. Для осуществления грамотного выбора формы присутствия в РФ необходимо провести комплексный анализ конкретной бизнес-модели, определить цель присутствия фирмы на рынке (извлечение доходов на территории РФ, представительские функции, пр.), выявить направление движения денежных потоков (денежные средства направляются «из» России или «в» Россию), определить характер планируемых операций, в том числе валютных.

Представленная информация нацелена на обеспечение наилучшего понимания российских правовых реалий иностранными инвесторами, планирующими осуществлять деятельность в России. За рамками приведенного обзора остаётся множество деталей и специфических особенностей, которые необходимо учесть при организации любой из возможных форм присутствия на российском рынке. Наши юристы готовы помочь Вам с решением вопроса о форме присутствия на российском рынке, учитывая конкретные потребности Вашего бизнеса. Мы также готовы помочь Вам осуществить весь комплекс процедур государственной регистрации любой из выбранных Вами форм ведения бизнеса.

Основные различия форм ведения бизнеса в РФ⁸

| <i>Критерий сравнения</i> | Филиал | Представительство | ООО | АО |
|---|---|---|--|--|
| <i>Виды деятельности</i> | Осуществляет коммерческую деятельность, которую ведет иностранная материнская компания за пределами РФ, а также представительские функции | Осуществляет только функции представительства и защиты интересов иностранной материнской компании | Осуществляет любые виды коммерческой деятельности, не запрещенные российским законодательством | Осуществляет любые виды коммерческой деятельности, не запрещенные российским законодательством |
| <i>Самостоятельное юридическое лицо</i> | Нет | | Да | |
| <i>Ответственность по обязательствам</i> | Несет иностранная материнская компания | | ООО несет самостоятельно | АО несет самостоятельно |

⁸ Представленная информация не является исчерпывающим юридическим заключением.

| | | | |
|---|--|---|--|
| <p><i>Регистрация (аккредитация) в РФ</i></p> | <p>Для аккредитации необходимы надлежащим образом легализованные и нотариально заверенные документы. Значительный размер государственной пошлины. Аккредитация не ограничена по времени.</p> | <p>Если предъявляются иностранные документы на иностранном языке, то они должны быть легализованы и нотариально переведены.</p> | <p>Дополнительные требования, связанные с регистрацией выпуск ценных бумаг.</p> |
| <p><i>Резидент в соответствии с валютным законодательством РФ</i></p> | <p>Нет</p> | <p>Да</p> | |
| <p><i>Финансирование иностранной материнской компанией -объект налогового контроля РФ</i></p> | <p>Нет</p> | <p>Да</p> | |
| <p><i>Привлечение иностранных работников</i></p> | <p>Упрощенный порядок</p> | <p>Общий порядок (требуется получить разрешение на привлечение иностранных работников)</p> | <p>Общий порядок (требуется получить разрешение на привлечение иностранных работников)</p> |
| <p><i>Специфические обязанности и расходы, связанные с эмиссией ценных бумаг</i></p> | <p>Нет</p> | | <p>Да</p> |