

РЕКОМЕНДУЕМЫЙ ПОРЯДОК НАЛОГООБЛОЖЕНИЯ РАСЧЕТНЫХ ФЬЮЧЕРСНЫХ И ОПЦИОННЫХ КОНТРАКТОВ

Оглавление

Оглавление.....	1
Общие положения	2
Порядок исчисления налога на прибыль по фьючерсам и опционам, заключаемым компанией в целях хеджирования	2
Порядок расчета налоговой базы по налогу на прибыль по ПФИ	4
Контроль цен ПФИ для целей налогообложения.....	6
Положения учетной политики компании для целей налогообложения в отношении налогового учета операций с ПФИ.....	6
Исчисление НДС по сделкам с производными финансовыми инструментами.....	6
Порядок учета реализации ПФИ при расчете пропорции по доходам от облагаемых НДС операций.....	7
Порядок учета расходов по ПФИ для целей расчета доли совокупных расходов на приобретение, производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав, реализация которых не облагается НДС	7
НДС в отношении брокерских услуг.....	9

Общие положения

Обращаем ваше внимание, что приведенная ниже информация представляет собой исключительно наш анализ и рекомендации относительно учета соответствующих операций на основании положений действующего законодательства РФ. Данный анализ и рекомендации не являются и не должны рассматриваться как готовое и/или обязательное к применению решение в отношении учета конкретных операций, проводимых компанией. Окончательное решение относительно использования или неиспользования положений нашего анализа и рекомендаций должно приниматься исключительно руководством Компании.

Порядок исчисления налога на прибыль по фьючерсам и опционам, заключаемым компанией в целях хеджирования

Согласно Налоговому кодексу Российской Федерации (далее – НК РФ) для целей налогообложения ПФИ признаются сделки, определенные в Законе «О рынке ценных бумаг» (далее – Закон о рынке ценных бумаг)¹, за исключением ПФИ, не подлежащих судебной защите в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации².

Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации³ требования, связанные с участием в сделках, предусматривающих обязанность стороны или сторон сделки уплачивать денежные суммы в зависимости от изменения цен на товары (**расчетные ПФИ**), подлежат судебной защите, если хотя бы одной из сторон сделки является:

- юридическое лицо, получившее лицензию на осуществление банковских операций или лицензию на осуществление профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (в частности брокерской, дилерской деятельности); либо
- хотя бы одной из сторон сделки, заключенной на бирже, является юридическое лицо, получившее лицензию, на основании которой возможно заключение сделок на бирже.

С учетом указанного расчетные фьючерсы и опционы, заключаемые на бирже, признаются ПФИ для целей налогообложения, и исчисление налога на прибыль по ним осуществляется в порядке, предусмотренном ст. 301-305 и 326 НК РФ.

В соответствии с НК РФ, ПФИ подразделяются на:

- **поставочные** - ПФИ, условиями которых предусматривается поставка базисного актива или заключение иного ПФИ, условия которого предусматривают поставку базисного актива;
- **расчетные** - ПФИ, условиями которых не предусматривается поставка базисного актива или заключение иного ПФИ, условия которого предусматривают поставку базисного актива⁴;

¹ Статья 2 Закона № 39-ФЗ от 22 апреля 1996 г. «О рынке ценных бумаг».

² Пункт 1 Статьи 301 НК РФ.

³ Пункт 2 статьи 1062 ГК РФ.

⁴ Пункт 3.2 статьи 301 НК РФ.

- ПФИ, **обращающиеся** на организованном рынке (в частности, фьючерсы и биржевые опционы);
- ПФИ, **не обращающиеся** на организованном рынке (в частности, форварды, свопы и внебиржевые опционы)⁵.

При этом ПФИ признаются **обращающимися** на организованном рынке при одновременном соблюдении следующих условий:

- порядок их заключения, обращения и исполнения устанавливается организатором торговли, имеющим на это право в соответствии с законодательством РФ или законодательством иностранных государств;
- информация о ценах ПФИ публикуется в средствах массовой информации (в том числе электронных) либо может быть предоставлена организатором торговли или иным уполномоченным лицом любому заинтересованному лицу в течение трех лет после даты совершения операции с ПФИ.

С учетом изложенного заключаемые компанией на бирже расчетные фьючерсы и опционы, в том числе в целях хеджирования финансовых рисков, могут признаваться обращающимися ПФИ и учитывать для целей исчисления налога на прибыль в порядке, предусмотренном для этой категории сделок.

В нашем анализе мы предполагаем, что фьючерсы и опционы заключены непосредственно на бирже, и компания будет являться принципалом по ним (т.е. операции с ПФИ осуществляются за счет компании).

⁵ Пункт 3 статьи 301 НК РФ.

Порядок расчета налоговой базы по налогу на прибыль по ПФИ

Хотя порядок исчисления налоговой базы по ПФИ предусмотрен в ст. 301-305 и 326 НК РФ, следует также руководствоваться и ст. 247, 248, 250 (п. 19), 265 (подпункт 19 п. 1) НК РФ, из которых следует, что прибыль и убытки по операциям с ПФИ определяются как разница между всеми доходами и всеми расходами по операциям с ними, причем указанные доходы и расходы являются внереализационными (в силу того, что НК РФ (ст. 38, 249) и ГК РФ (ст. 128) не относят ПФИ к имуществу, доходы от реализации которого признаются (ст. 249 НК РФ) доходами от реализации). Рассмотрим некоторые особенности определения налоговой базы по сделкам с ПФИ.

Поскольку заключаемые компанией на бирже расчетные фьючерсы и опционы могут быть признаны обращающимися, доходы и расходы по ним учитываются и формируют налоговую базу совместно с доходами и расходами по обращающимся ценным бумагам и совокупно с общей налоговой базой компании.

Здесь необходимо отметить, что в данном случае у компании отсутствует необходимость признавать заключаемые фьючерсы и опционы сделками хеджирования и осуществлять их налоговый учет в порядке, предусмотренном для операций хеджирования. Финансовый результат по ним и без этого будет включаться в общую налоговую базу компании.

Согласно НК РФ на дату заключения ПФИ сумма возникших требований/обязательств подлежит отражению в налоговом учете исходя из условий сделки и требований/обязательств в отношении базисного актива (в том числе товаров, денежных средств, драгоценных металлов, ценных бумаг, процентных ставок)⁶.

Помимо этого, обращаем внимание на то, что аналитический налоговый учет требований и обязательств по ПФИ должен вестись с учетом следующих особенностей:

- отдельно по обращающимся ПФИ, необращающимся ПФИ, хеджирующим ПФИ и сделкам на поставку с отсрочкой исполнения;
- отдельно по поставочным и расчетным ПФИ;
- отдельно по видам ПФИ (фьючерсы, форварды, опционы, свопы).

При этом аналитический учет требований/обязательств по ПФИ должен вестись по каждому виду ПФИ отдельно:

- по обращающимся, необращающимся и хеджирующим ПФИ;
- по поставочным и расчетным ПФИ;
- отдельно по видам ПФИ (фьючерсы, опционы).

НК РФ не устанавливает специального определения требований и обязательств по ПФИ для целей ведения налогового учета. В данной ситуации потенциально применимыми являются методы определения требований (обязательств) по ПФИ, используемые в целях бухгалтерского учета данных операций.

В соответствии со статьей 326 НК РФ требования/обязательства по ПФИ, как обращающимся, так и не обращающимся на организованном рынке (за исключением сделок хеджирования), не подлежат текущей переоценке в связи с изменением рыночной цены, рыночной котировки, курса валюты, значений процентных ставок, фондовых индексов или иных показателей базисного актива.

Однако мы полагаем, что с учетом того, что по биржевым фьючерсам и опционам доход и расход в виде вариационной маржи определяется ежедневно, требования и обязательства

⁶ Статья 326 НК РФ

по этим инструментам, возникшие, но еще не исполненные, как таковые, отсутствуют. В данной связи доходы/расходы в виде полученной/уплаченной вариационной маржи подлежат включению в налоговую базу компании в дату их начисления биржей на основании биржевых документов, предоставляемых участнику торгов.

Согласно НК РФ доходами по операциям с **обращающимися** на организованном рынке ПФИ признаются:

- сумма положительной вариационной маржи;
- иные суммы, причитающиеся к получению в течение отчетного (налогового) периода по операциям с данными ПФИ, в том числе при поставке по ПФИ базисного актива.

К расходам, понесенным по операциям с обращающимися ПФИ относятся:

- сумма отрицательной вариационной маржи;
- иные суммы, подлежащие уплате по операциям с обращающимися ПФИ, а также стоимость базисного актива, передаваемого по поставочным ПФИ;
- иные расходы, связанные с осуществлением операций с ПФИ.

Определение вариационной маржи, используемое для определения доходов и расходов по операциям с обращающимися ПФИ, дано в п. 4 ст. 301 НК РФ. Она определяется как сумма денежных средств, рассчитываемая организатором торгов.

Премия по опционному контракту признается в соответствующих доходах (расходах) единовременно на дату осуществления расчетов по опционной премии независимо от того, исполнен или не исполнен опционный контракт, а также независимо от вида базисного актива⁷. Таким образом, на дату получения/уплаты премии по биржевому опциону соответствующий доход/расход отражается в общей налоговой базе.

К расходам, которые непосредственно связаны с совершением операций с биржевыми фьючерсными и опционными контрактами, относятся, в том числе, биржевой сбор (комиссия биржи) по отдельным сделкам, клиринговый сбор (комиссия клиринговой организации за проведение клиринговых процедур), комиссия брокера, взимаемая за каждую операцию, премии по сделкам с опционами и иные платежи, предусмотренные условиями отдельных биржевых операций с ПФИ.

Кроме того, при совершении операций с ПФИ могут возникать расходы, непосредственно не связанные с их приобретением или реализацией. По нашему мнению, к данным расходам можно, в том числе, отнести суммы, уплачиваемые бирже либо информационному агентству за информационное обеспечение, комиссию брокера, взимаемую периодически (например, ежемесячно). Данные расходы могут быть отнесены в уменьшение общей налогооблагаемой прибыли компании, так как они не связаны с конкретными операциями с ПФИ. При этом в отношении учета данных расходов для целей налогообложения необходимо соблюдать общее требование статьи 252 НК РФ об экономической обоснованности и документальном подтверждении расходов.

Также необходимо отметить, что в соответствии с общим правилом, установленным НК РФ, расходы принимаются к вычету для целей налога на прибыль, если они документально подтверждены и являются экономически обоснованными⁸.

Налоговая база по ПФИ окончательно определяется налогоплательщиком на дату исполнения срочной сделки⁹. При этом учитывается доход/расход компании, полученный в день истечения расчетного фьючерсного или опционного контракта.

⁷ Статья 326 НК РФ

⁸ Статья 252 НК РФ

⁹ Статья 326 НК РФ

Контроль цен ПФИ для целей налогообложения

В настоящий момент НК РФ предусматривает особый порядок осуществления контроля цен сделок только по контролируемым сделкам между взаимозависимыми лицами на предмет их соответствия рыночному уровню установлен главой 14 НК РФ. При этом порядок осуществления контроля цен ПФИ на предмет их соответствия рыночному уровню установлен ст. 305 НК РФ.

Фактическая цена ПФИ, обращающихся на организованном рынке, признается рыночной и применяется в целях налогообложения¹⁰.

Положения учетной политики компании для целей налогообложения в отношении налогового учета операций с ПФИ

Порядок ведения налогового учета операций с ПФИ, принятый компанией, должен быть закреплен в учетной политике для целей налогообложения. По нашему мнению, в ней целесообразно отдельно закрепить положения, в отношении которых налогоплательщику предоставлено право выбора, а также правила налогового учета в неурегулированных налоговым законодательством ситуациях.

В дополнение к учетной политике компания может разработать Положение об операциях хеджирования, в котором приводится перечень ПФИ, которые компания планирует использовать в целях хеджирования, описание стратегий хеджирования и рисков, которые компания планирует хеджировать с помощью операций с ПФИ.

Исчисление НДС по сделкам с производными финансовыми инструментами

В соответствии с НК РФ¹¹, от НДС освобождается реализация ПФИ, произведенная на территории РФ, за исключением реализации базисного актива ПФИ, подлежащего налогообложению НДС на территории РФ.

Под реализацией ПФИ понимается:

- реализация его базисного актива;
- уплата сумм премий по контракту;
- уплата сумм вариационной маржи;
- иные периодические или разовые выплаты сторон ПФИ, которые не являются в соответствии с условиями ПФИ оплатой базисного актива.

С учетом указанных норм при заключении расчетных ПФИ, не исполняемых путем поставки базисного актива (включая товарные ПФИ), при получении вариационной маржи и возврате депозитной маржи, а также при осуществлении прочих расчетов по данным сделкам, у компаний не возникает объекта налогообложения по НДС.

¹⁰ Пункт 1 статьи 305 НК РФ

¹¹ Подпункт 12 пункта 2 статьи 149 НК РФ

Порядок учета реализации ПФИ при расчете пропорции по доходам от облагаемых НДС операций

Согласно положениям п.4 ст.170 НК РФ в случае если компания осуществляет операции как облагаемые, так и не облагаемые НДС, суммы НДС принимаются к вычету либо учитываются в стоимости товаров (работ, услуг), имущественных прав в той пропорции, в которой они используются для производства и (или) реализации товаров (работ, услуг), имущественных прав, операции по реализации которых подлежат налогообложению (освобождаются от налогообложения) (далее – «Пропорция по налогооблагаемым доходам или Пропорция»). То есть в соответствии с действующим налоговым законодательством необходимо производить расчет принимаемого к вычету «входящего» НДС, исходя из указанной Пропорции по налогооблагаемым доходам.

Данная Пропорция определяется исходя из стоимости товаров (работ, услуг), имущественных прав, операции по реализации которых подлежат налогообложению (освобождены от налогообложения) в общей стоимости товаров (работ, услуг), имущественных прав, отгруженных за налоговый период. При этом определение пропорции осуществляется с учетом следующих особенностей.

При расчете данной Пропорции в составе соответствующих показателей выручки, облагаемых и не облагаемых НДС, принимаются, в том числе, следующие суммы:

- доход от реализации базисных активов ПФИ в текущем налоговом периоде, определяемый по правилам, установленным статьей 154 НК РФ;
- сумма чистого дохода, не связанная с реализацией базисного актива, полученная в текущем периоде в результате исполнения ПФИ (в том числе полученные суммы вариационной маржи и премий по контракту) и подлежащая получению в будущих налоговых периодах, если дата определения (возникновения) соответствующего права требования по ПФИ имела место в текущем налоговом периоде.

С 1 января 2014 г. суммой чистого дохода признается разница между всеми полученными доходами и произведенными расходами, не связанными с реализацией базового актива (в том числе по суммам вариационной маржи и премий по контрактам), по всем ПФИ, при условии, что такая разница является положительной. Если такая разница является отрицательной, то она не учитывается при расчете пропорции.

Таким образом, на конец каждого налогового периода компании необходимо учитывать в рамках расчета Пропорции суммы, полученные в виде вариационной маржи, а также премии по опционным контрактам в сумме чистого дохода, исчисленного в сумме положительной разницы между суммами совокупных доходов и расходов по всем расчетным сделкам (со всеми базовыми активами) за период.

Порядок учета расходов по ПФИ для целей расчета доли совокупных расходов на приобретение, производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав, реализация которых не облагается НДС

В соответствии с абз. 9 п. 4 ст. 170 НК РФ компания имеет право не рассчитывать Пропорцию в отношении тех налоговых периодов, в которых доля совокупных расходов на приобретение, производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав,

операции по реализации которых не подлежат налогообложению, не превышает 5% общей величины совокупных расходов на приобретение, производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав. Все суммы налога, предъявленные таким налогоплательщикам продавцами товаров (работ, услуг), имущественных прав в указанном налоговом периоде, подлежат вычету в соответствии с порядком, предусмотренным статьей 172 НК РФ.

Необходимо отметить, что действующей редакцией указанной статьи прямо не определено, какие расходы относятся к расходам на приобретение, производство и (или) реализацию товаров (работ, услуг), имущественных прав в целях расчета вышеуказанной Пропорции.

При этом согласно позиции, высказанной Минфином РФ, при определении величины совокупных расходов на приобретение, производство и реализацию следует руководствоваться п. 5 Положения по бухгалтерскому учету "Расходы организаций" ПБУ 10/99, утвержденного Приказом Минфина России от 06.05.1999 N 33н (далее - ПБУ 10/99), согласно которому расходами по обычным видам деятельности являются расходы, связанные с изготовлением и продажей продукции, приобретением и продажей товаров. Такими расходами также считаются расходы, осуществление которых связано с выполнением работ, оказанием услуг. При применении данного подхода к операциям с ПФИ необходимо учитывать следующее.

По нашему мнению, у компании существует возможность признания того факта, что осуществление операций с ПФИ не связано с понесением компанией каких-либо расходов на приобретение, производство и реализацию (или с понесением их в минимальном объеме). Соответственно, влияние данной деятельности на расчет рассматриваемой доли может быть исключено полностью или крайне минимизировано.

Расходы по валютным расчетным фьючерсам и опционам (расходы на приобретение валюты и убытки по данным сделкам) могут трактоваться как прочие расходы (т.е. не включаться в состав расходов на приобретение, производство и реализацию в контексте абз. 9 п. 4 ст. 170 НК РФ) и, соответственно, не участвовать в расчете вышеуказанной доли. Данная позиция, в том числе, подтверждается п. 11 ПБУ 10/99, согласно которому курсовые разницы относятся к прочим расходам организации. При этом целесообразно закрепить его в рамках учетной политики компании для целей налогообложения.

В то же время необходимо отметить следующие.

С одной стороны, отсутствие определения "расходов на приобретение, производство и реализацию" для целей расчета доли позволяет компании выбрать и закрепить благоприятную трактовку данного положения статьи 170 НК РФ. Однако, с другой стороны, факт отсутствия данного определения не ограничивает налоговые органы в собственной интерпретации данного положения.

Также, согласно позиции, высказанной Минфином РФ в одном из неофициальных разъяснений, расходы по операциям с ценными бумагами (наряду с рядом других расходов по операциям финансового характера) подлежат включению в расчет указанной доли. При этом данный вывод делается, несмотря на то, что данные расходы не включаются нефинансовыми организациями в состав расходов по обычным видам деятельности в соответствии с ПБУ 10/99 (хотя необходимо отметить, что в рамках данного разъясняющего письма не производится анализ положений ПБУ 10/99).

В данной связи вопрос о том, включать ли в расчет указанной доли расходы по расчетным фьючерсным и опционным контрактам зависит от аппетита компании к налоговым рискам. Без рисковом подходом, в данном случае, будет включение в расчет накопленной отрицательной маржи по всем фьючерсным и опционным контрактам, а также сумм уплаченной по опционам премии.



НДС в отношении брокерских услуг

В соответствии с подпунктом 12.2 п. 2 ст. 149 НК РФ не подлежит налогообложению реализация на территории Российской Федерации услуг, оказываемых дилерами, брокерами, клиринговыми организациями, организаторами торговли, на основании лицензий на осуществление соответствующих видов деятельности. Соответственно оплата компанией данных услуг производится без выделения НДС.