

УДК 347.65/68

ШТАТ ДЕЛАВЭР – ТРАСТОВАЯ ГАВАНЬ

© 2014 г. **И.Ю. Архангельский***
Институт США и Канады РАН, Москва

Законы штата Делавэр позволяют основателю создать прижизненный местный траст, даже не явившись на территорию штата. Трасты-нерезиденты могут не платить никаких налогов на доходы, если им на баланс передаются неосязаемые активы. Условия для предпринимательства в штате столь благоприятны, что одна только регистрация трастов приносит местной экономике существенную пользу.

Ключевые слова: *налог на передачу имущества через поколение, налог на передачу имущества по наследству, охранно-имущественный траст.*

С конца 1990-х годов между штатами США развернулась борьба за средства трастов. Поначалу в авангарде кампании шли штаты Аляска и Невада, но вскоре к ним присоединился и штат Делавэр. На уровне законодательного собрания последнего штата была поставлена задача «догнать и перегнать» другие штаты в деле привлечения капиталов трастов. В 1995 г. в Делавэре было отменено так называемое правило против бессрочных трастов, вследствие чего стало возможным создание фамильных трастов (*Dynasty Trusts*) с целью уклонения от налога на передачу имущества через поколение (*Generation Skipping Transfer Tax*). В 1997 г. штат Делавэр одним из первых внёс свою лепту в коренные изменения законодательства об условно-платёжных трастах (*Spendthrift Trusts*). Результатом этих изменений стало разрешение на легализацию самосозданных условно-платёжных трастов (*Self-settled Spendthrift Trusts*), более известных под названием «охранно-имущественные трасты». Этим последним видам трастов будет уделено особое внимание ниже. Здесь же можно сказать, что разрешение на создание охранно-имущественных трастов привлекло в Делавэр средства лиц с высокими доходами. Подобные группы населения заняты в рискованных, с точки зрения судебного преследования, видах деятельности и профессиях. В 2005 г. законодатели штата изменили закон таким образом, что супруг, оставшийся в живых, мог не унаследовать средств охранно-имущественного траста, созданного умершим супругом. Кроме того, трасты штата получили возможность уклоняться и от некоторых иных требований принудительного наследования (*Forced Heirship*), превратив крошечную территорию штата в имущественную гавань для состоятельных собственников.

* **АРХАНГЕЛЬСКИЙ Иван Юрьевич** – научный сотрудник ИСКРАН.
E-mail: nikoska@nightmail.ru

Во второй половине 2000-х годов законодательство штата Делавэр о трастах продолжало развиваться, исходя из концепции конкуренции с иными юрисдикциями на территории США. В 2008 г. были изменены законы о создании и функционировании неблаготворительных целевых трастов (*Noncharitable Purpose Trusts*). Важно, что законы о благотворительных и неблаготворительных трастах были штатом во многих отношениях унифицированы. В это же время на федеральном уровне законы о налогообложении этих двух видов трастов имеют существенные отличия.

Многие исследователи отмечают, что штат Делавэр имеет непропорциональную своей величине долю средств всех трастов в США. Подобное положение начало складываться ещё с конца 1960-х годов, продолжилось в 1970-х и 1980-х. Некоторые специфические виды деятельности трастов разрешены и в других штатах США, и в этом отношении штат не является чем-то уникальным, однако постоянные усилия властей штата по поддержанию конкурентных преимуществ для предпринимателей и состоятельных собственников дают несравненные плоды. В настоящей работе будут показаны наиболее существенные конкурентные преимущества штата Делавэр для создателей и основных участников трастов. Далее будут рассмотрены особенности законодательного регулирования и непосредственного управления трастами на территории этого штата.

Условия работы трастов в штате Делавэр

Делавэр издавна известен своей либеральностью и удобством для создателей трастов. Уже в начале XX века в штате на законодательном уровне было произведено разделение ответственности между официальными опекунами трастов и советниками по инвестициям. Накануне «Великой депрессии», в 1933 г. с принятием специальных прав наследования (*Limited Powers of Appointment*) в штате де-факто были разрешены бессрочные трасты, в 1986 г. – 110-летние трасты, а в 1995 г. бессрочные трасты для личного имущества. Задолго до 1994 г., когда на федеральном уровне был принят Примерный закон об осмотрительных вкладчиках (*Uniform Prudent Investor Act – UPIA*), в штате Делавэр уже действовало аналогичное по смыслу законодательное постановление, вступившее в силу в 1986 г. Штат известен своим безналоговым режимом в отношении доходов местных трастов, в том числе доходов от прироста капитала, накопленного в пользу бенефициара-нерезидента.

В 1997 г. Делавэр вторым в США разрешил создание местных охранно-имущественных трастов. Через четыре года, в 2001 г., в штате впервые был принят закон о конверсии трастов во всевозвратные унитары (*Total-Return Unitrusts*). С 2006 г. в штате действует закон «О неблаготворительных целевых трастах», причём подобные трасты могут быть бессрочными пока только в штате Делавэр. С 2010 г. в штате впервые стала действовать непрерывная законодательная защита от отдельных видов кредиторов супруга, поместившего в траст совместно нажитое имущество (*Tenancy-by-the-Entireties*). Примерно с того же времени в штате Делавэр, как, впрочем, и в некоторых других штатах, приняты стандартные случаи передачи имущества посредством завещаний и трастов (*Formula Clauses*) с подробным описанием порядка исчисления налогов на подобную передачу.

Делавэр известен выработкой прецедентных судебных решений, причем не только в области корпоративного, но и в области права для трастов. Существующая в штате система долгового права (*Liability System*) считается одной из лучших среди прочих штатов США. Судебная система штата также считается одной из самых работоспособных, причём при возникновении коллизий по поводу юрисдикции, суды штата стремятся применять исключительно местное законодательство о трастах. В то же время известно, что другие штаты стремятся заимствовать законодательство штата Делавэр в качестве базы для своих собственных уложений.

Важным условием работы трастов в штате Делавэр является наличие благоприятной деловой среды, включающей в себя такие составляющие, как банковский и страховой сектор, различные фонды и управляющие компании. Благоприятным условием работы трастов в штате является также то обстоятельство, что всё законодательство о трастах обновляется и приводится в соответствие с федеральными нормами каждый год. Здесь сам собой напрашивается пример, когда в конце 2009 г. Конгресс США не продлил действие закона «Об экономическом росте и урегулировании снижения налогов» (*Economic Growth and Tax Relief Reconciliation Act*) от 2001 г., налогоплательщики по всей стране не могли понять, платить ли им в 2010 г. налог на имущество и налог на передачу имущества через поколение. На фоне всеобщей неопределённости, а для некоторых налогоплательщиков, например, получивших наследство в том году, и неразберихи губернатор штата Джек Маркелл в июле 2010 г. подписал Указ 282 (*Senate Bill 282 – S.B.282*), определивший для всех местных налогоплательщиков размеры и порядок уплаты вышеупомянутых налогов [4, р. 330]. Подписание Указа имело большое значение для владельцев собственности, расположенной в штате, и, прежде всего, для участников кредитно-защитных трастов (*Credit Shelter Trusts*), пользующихся налоговыми льготами. Известно, что закон 2001 г. ежегодно предоставлял кредитно-защитным трастам вычет по федеральному налогу на имущество, переданное по наследству. В качестве инструментов исчисления налога законом предоставлялись соответствующие формулы. Отсутствие действующего на 2010 фин. г. правила исчисления налога особенно сильно могло ударить по правопреемникам скончавшихся в том году участников трастов, например, второй(му) супруге(у) и детям от первого брака основателя или бенефициара кредитно-защитного траста. Только 17 декабря 2010 г. неопределённость с исчислением налога на имущество, переданное по наследству, была исправлена на федеральном уровне. В этот день президент Барак Обама подписал закон «О снижении налогов, страховании от потери работы и создании рабочих мест» (*Tax Relief, Unemployment Insurance Reauthorization, and Job Creation Act*), называемый коротко законом «О налогах 2010 г.» (*2010 Tax Act*). Принятый закон продлил сроки уплаты налога на имущество, переданное по наследству с 1 января по 17 декабря 2010 г., до 17 сентября 2011 г. [10] Законами штата Делавэр крайний срок уплаты налога на имущество, переданное по наследству в 2010 г., также определялся не ранее сроков, определённых федеральным законом [6, Title 12, § 605(c)].

Одним из факторов, определяющих комфортную работу трастов в штате Делавэр, является местный налог на имущество, переданное по наследству.

Данный налог [3, р. 85] распространяется на имущество резидентов и некоторых категорий нерезидентов, скончавшихся в период между 30 июня 2009 и 1 июля 2013 г. Налогообложение наследуемого имущества резидентов штата Делавэр производится в соответствии с Титулом 30, § 1502, Раздела (с) Аннотированного свода законов штата Делавэр [6, Title 30, § 1502(c)]. Титул 30, в частности, определяет размер налога следующим образом.

1. Кроме случаев, перечисленных в пункте (с)(2) данного Раздела и случаев, перечисленных в § 1503 данного Титула, размер налога следует исчислять, используя

а) размер налоговой льготы, определяемой § 2011 Свода законов США о внутренних доходах (26 U.S.C. § 2011), действующего с 1 января 2001 г. и

б) иные требования федерального законодательства о налогах на наследуемое имущество, включая требование предоставления соответствующей налоговой декларации и расчёта налогооблагаемого имущества на момент смерти наследодателя либо на момент освобождения от уплаты [федерального] налога.

2. Налог, определяемый в данном Подразделе, исчисляется в порядке, независимом от каких-либо вычетов, дозволяемых местными налогами на имущество, переданное по наследству, в соответствии с § 2058 Свода законов США о внутренних доходах (26 U.S.C. § 2058).

Таким образом, имущество, наследуемое резидентом штата Делавэр, облагается местным налогом исходя из налоговой базы, определяемой по федеральному законодательству. В соответствии с § 2051 Свода законов США о внутренних доходах в редакции 1986 г., размер налогооблагаемого имущества, переданного по наследству (*Taxable Estate*), исчисляется путём вычитания некоторых налоговых льгот из величины валового наследуемого имущества (*Gross Estate*). Согласно § 2031 Свода законов США о внутренних доходах, валовое наследуемое имущество включает в себя следующее.

(1). Собственность, долями которой владел наследодатель (*I.R.C. § 2033*).

(2). Налоговые льготы (*Adjustments*) на некоторые виды дарений, произведённые в течение последних трёх лет перед смертью наследодателя (*I.R.C. § 2035*).

(3). Прижизненные переводы собственности (*Retained Life Estate*) наследодателя (*I.R.C. § 2036*).

(4). Посмертные переводы собственности наследодателя (*I.R.C. § 2037*).

(5). Отзывные переводы собственности наследодателя (*I.R.C. § 2038*).

(6). Ежегодные выплаты наследодателю (*I.R.C. § 2039*).

(7). Общие доли имущества наследодателя и третьих лиц (*I.R.C. § 2040*).

(8). Права наследования (*I.R.C. § 2041*).

(9). Страховые выплаты по утрате здоровья и жизни (*I.R.C. § 2042*).

(10). Некоторые виды собственности, на которые ранее распространялся супружеский налоговый вычет (*I.R.C. § 2044*).

Для исчисления налогооблагаемого имущества, переданного по наследству, необходимо из величины валового наследуемого имущества вычесть следующие величины.

(1). Издержки, задолженность и налоги (*I.R.C. § 2053*).

- (2). Убытки (*I.R.C. § 2054*).
- (3). Переводы собственности в общественных, благотворительных и религиозных целях (*I.R.C. § 2055*).
- (4). Содержание оставшихся в живых супругам (*I.R.C. § 2056*).
- (5). Доли в предприятиях, принадлежащих всей семье (*I.R.C. § 2057*).
- (6). Местные налоги на имущество, переданное по наследству (*I.R.C. § 2058*).

Важно отметить, что в штате Делавэр резидентам не разрешается вычитать местные налоги на имущество, переданное по наследству, из величины валового наследуемого имущества [6, Title 30, § 1502(c)], и эта федеральная норма здесь не работает. Возможен налоговый кредит на величину налога на наследство, выплачиваемого в адрес других штатов США [6, Title 30, § 1503], а также льготы, связанные с наследованием некоторых видов сельскохозяйственных угодий [6, Title 30, § 1502(c)].

Налогообложение имущества нерезидентов, переданного по наследству в штате Делавэр, производится в соответствии с Титулом 30, § 1504 Аннотированного свода законов штата Делавэр [6, Title 30, § 1504].

Титул 30 определяет следующий порядок налогообложения.

(А). Налог взимается с передачи по наследству имущества любого умершего, который на момент смерти не являлся резидентом данного штата и владел осязаемым или неосязаемым личным имуществом, находившимся в данном штате, которое облагалось бы налогом в соответствии с Главой 11 Свода законов США о внутренних доходах (*26 U.S.C. Chapter 11*), действующего с 1 января 2001 г., и в соответствии с иными требованиями федерального законодательства о налогах на наследуемое имущество, включая требования представления соответствующей налоговой декларации и расчёта налогооблагаемого имущества на момент смерти наследодателя либо на момент освобождения от уплаты [федерального] налога.

(Б). Размер налога исчисляется аналогичным образом, в соответствии с § 1502 данного Титула, а результат умножается на дробь, (1) в числителе которой находится величина той части налогооблагаемого унаследованного имущества умершего, которая, согласно § 1502 Раздел (с), представляет собой личное недвижимое и осязаемое имущество, находящееся на территории штата Делавэр; (2) в знаменателе которой находится общая (*entire*) величина налогооблагаемого унаследованного имущества умершего, определяемая согласно § 1502, Раздела (с), за вычетом личного недвижимого и осязаемого имущества, расположенного за пределами США.

Как видно из вышесказанного, Титул 30 ссылается не только на осязаемые, но и на неосязаемые активы наследодателя, а также не только на местные, но и на зарубежные активы последнего, передаваемые по наследству в штате Делавэр. Вообще, местный ежегодно обновляемый налог на имущество, переданное по наследству, не определяет точной величины имущества, освобождаемого от налогообложения. Департамент налогов штата (*Delaware Division of Revenue*) определяет величину налоговых льгот в зависимости от того, как исчисляется величина налогооблагаемого имущества, переданного по наследству, федеральным законом «О налогах» 2010 г. Так, например, если наследуемое имущество облагается налогом по общим правилам, установленным

федеральным законом «О налогах» 2010 г., т.е. уплачивается только федеральный налог, то имущество получает расширенную налоговую базу (*Stepped-up Basis*), и налоговая льгота составляет 5 млн. долл. В частности, именно на такую величину в штате предоставлялся налоговый кредит на имущество, полученное по наследству в 2011 году.

В штате Делавэр налог на имущество, переданное по наследству, исчисляется с учётом местного налогового кредита, который согласуется с §2011 Свода законов о внутренних доходах США, действующего с 1 января 2001 г. [3, р. 85, § 3]. Указанный выше параграф 2011 Свода законов позволяет налоговому Департаменту штата Делавэр дополнительно увеличивать размер налогового кредита при передаче имущества по наследству на 60 тыс. долл. Таким образом, на имущество, переданное по наследству в 2011–2012 гг., в штате Делавэр, предоставляется налоговая льгота в размере 5,06 млн. долл. Ставки налога на имущество, превышающее по величине указанную сумму, приведены в Приложении настоящей работы. Налоговая декларация о принятом по наследству имуществе подаётся и уплата налога на подобное имущество в штате Делавэр производится не позднее девяти месяцев со дня смерти наследодателя [6, Title 30, § 1506(b) (c)].

Налог на имущество, переданное по наследству, не может быть вычтен при исчислении общих обязательств налогоплательщика штата Делавэр, однако он может быть учтён при оплате федерального налога на имущество, переданное по наследству. Если ставка федерального налога на имущество, переданное по наследству, составляет 35% его стоимости (по состоянию на 2012 г.), то после его уплаты налог на имущество, переданное по наследству в штате Делавэр, составит 65% величины местного налога на наследство (см. Приложение). Таким образом, если наследник получает имущество, например, на сумму 2,5 млн. долл., переданное в траст, зарегистрированный в штате Делавэр, то ему придётся заплатить федеральный налог на имущество, переданное по наследству ($2,5 \text{ млн.} \times 0,35 = 875 \text{ тыс. долл.}$) и местный налог на имущество, переданное по наследству ($2,5 \text{ млн.} \times 0,65 \times 0,08 = 130 \text{ тыс. долл.}$). Учитывая, что первые 5 060 000 долл. в штате Делавэр не облагаются налогом на передачу имущества по наследству, стоимость вступления в наследство составит 875 тыс. долл. Если же наследник получает более крупное состояние в штате Делавэр, например, 25 млн. долл., то стоимость вступления составит:

- 1) $25 \text{ млн.} \times 0,35 = 8,75 \text{ млн. долл.}$ – федеральный налог;
- 2) $25 \text{ млн.} - 5,06 \text{ млн.} = 19,94 \text{ млн.} \Rightarrow 1082,8 \text{ тыс.}$ – местный налог (см. Приложение);
- 3) $1082,8 \text{ тыс.} \times 0,65 = 703,82 \text{ тыс. долл.}$ – местный налоговый вычет;
- 4) $8,75 \text{ млн.} + 703,82 \text{ тыс.} = 9453820 \text{ долл.}$ – общая стоимость вступления в наследство.

Методы начисления налога на имущество, переданное по наследству в штате Делавэр, сходны с методами начисления местного подоходного налога (*Personal Income Tax*) [6, Title 30, § 1101]. Подоходный налог штата Делавэр взимается с резидентов и собственников, владеющих имуществом на территории штата.

Для привлечения инвесторов в штате установлены невысокие налоги на личные доходы иностранных предпринимателей. Так, например, в 2012 г. ставка налога на доходы местных и неместных (иностраннх) трастов от источников в штате Делавэр составляла 6,95% [6, Title 30, § 1102]. Опекунам местных трастов разрешено производить вычет части доходов трастов, включая прирост капитала, предназначенных для будущего распределения среди бенефициаров-нерезидентов, из общей суммы налогооблагаемых доходов трастов [6, Title 30, § 1636(a)]. Сама процедура исчисления подобных вычитаемых доходов проще и либеральнее, нежели в других штатах. К примеру, если в штате Массачусетс средства, накопленные в трасте в интересах нерождённых или неопределённых участников, считаются аккумулированными в интересах резидентов штата [8], то в штате Делавэр домицилий подобных бенефициаров определяется по месту проживания в последний день текущего финансового года [6, Title 30, § 1636(b)].

Надо отметить, что в штате Делавэр не первый год обсуждается вариант полной отмены налога на передачу имущества по наследству, однако судьба подобной инициативы остаётся туманной. Хотя даже в существующем виде местный налог на передачу имущества по наследству нельзя назвать обременительным для трастов, зарегистрированных или имеющих офисы в этом штате. Если же резидент или нерезидент штата создаёт здесь местный безотзывный траст, представляющий собой полностью завершённое дарение, вычитаемое из состава его валового наследуемого имущества, то подобный траст не будет облагаться местным налогом на передачу имущества по наследству, независимо от того, имеется ли в составе имущества подобного траста недвижимость или иные осязаемые личные активы, расположенные на территории штата. Кроме того, если нерезидент регистрирует в штате Делавэр отзывной или безотзывный местный траст, включаемый в состав валового имущества основателя, подобный траст также не будет облагаться налогом на передачу имущества по наследству, при условии, что в составе имущества такого траста не будет местной недвижимости или других осязаемых активов, расположенных на территории штата. В случае, если нерезидент штата создаёт местный отзывной траст или облагаемый федеральным налогом безотзывный траст, например, такой как местный охранно-имущественный траст, владеющий местной недвижимостью или осязаемыми личными активами основателя, такой траст не подлежит налогообложению на уровне штата, поскольку основатель не является владельцем собственности траста, как того требует закон [6, Title 30, § 1504(a), § 1505(a)]. Действительно, Титул 30, § 1504, Раздел (а) говорит о недвижимом имуществе или осязаемых личных активах, которыми **владеет** нерезидент. Аналогичным образом, Титул 30, § 1505, Раздел (а) предписывает нерезиденту, **имеющему** местную собственность, представлять налоговую декларацию. Если собственность помещена в траст, причём основатель (доверитель) и опекун (доверенное лицо) – разные лица, то основатель **не имеет** её и **не владеет** ею, и, следовательно, не представляет никаких деклараций. Даже в случае, если уплата местного налога на передачу имущества по наследству может стать неизбежной, опекун всегда может уйти от налога, продав имущество или поместив его в компанию с ограниченной ответственностью (*LLC*), или в семейное ограниченное партнёрство (*Family Limited Partnership* – *FLP*) до момента смерти основателя траста,

поскольку доли участия в подобных предприятиях являются по законам штата Делавэр неосязаемыми активами [6, Title 6, § 17-701, 18-701].

Благоприятную деловую среду для предпринимателей и инвесторов в штате Делавэр создают не только невысокие налоги. Для управления активами, в том числе имуществом, помещённым в траст, созданы и другие полезные механизмы. К одному из таких механизмов доверительного управления относится подписанный губернатором Джеком Маркеллом в августе 2010 г. сенатский Указ 455 (*H.B.455*) о принятии закона «О долгосрочной персональной доверенности» (*Durable Personal Powers of Attorney Act*), вступивший в действие в октябре того же года [4, р. 467]. Закон внёс много важных изменений в институт доверительного управления имуществом на территории штата. Помимо прочего, законом предусмотрено, что агент, действующий по доверенности, заключённой после 30 сентября 2010 г., не вправе создавать, изменять, отзывать или прекращать прижизненный траст, если только подобное право непосредственно не прописано в тексте доверенности. В законе также подробно прописаны права и обязанности доверителя и поверенного, представлены законодательно закреплённые формы подобных доверенностей [4, р. 467, § 4]. Всё перечисленное весьма важно, когда речь идёт о таких институциональных поверенных или опекунах, как банки или трастовые компании. Узаконенные формы доверенностей гораздо проще и легче проходят экспертизу и принимаются к исполнению в юридических отделах институциональных управляющих, нежели составленные частным порядком доверителями, например, основателями или участниками трастов. Кроме того, основателям и другим участникам трастов, в особенности нерезидентам штата, бывает очень важно непосредственно закрепить список полномочий, каким обладает и не обладает агент или опекун. Вместе с тем, доверенности, составленные за пределами штата, также принимаются к исполнению.

Другим важным механизмом доверительного управления является принятое в штате Делавэр в 1986 г. на уровне закона «Правило осмотрительного вкладчика» (*Prudent Investor Rule*) [6, Title 12, § 3302(e), §3303(a)]. Данное Правило позволяет опекуну вкладывать практически во все виды активов, при этом оценка эффективности инвестиций производится на базе совокупного портфеля, а не на базе отдельного капиталовложения [6, Title 12, § 3302]. Тем не менее, поскольку клиент волен сам указать желательные и нежелательные области капиталовложений, само правило может быть ужесточено или же расширено относительно тех положений, какие предусмотрены законом. Закон обязывает опекуна принимать во внимание иные, не предусмотренные правилом обстоятельства и факторы, способные повлиять на инвестиционную политику траста в интересах бенефициаров. Правило не обязывает применять одни и те же критерии эффективности и безопасности капиталовложений ко всем трастам, независимо от их особенностей [6, Title 12, § 3302(c)]. В частности, что касается политики внутренней безопасности траста, то по законам штата опекун не обязан направлять капиталовложения на медицинское страхование участников траста при условии, что участники извещены об этом через уставные документы или отдельные соглашения с опекунами [6, Title 12, § 3302(d)].

Отдельные виды трастов и их регулирование в штате Делавэр

С отменой правила против бессрочных трастов в 1986 г., было также отменено правило против накопления имущества в трастах (*Accumulation*) с целью последующей передачи через поколения. Этот факт имеет серьёзное значение для нерезидентов штата. Известно, что недарительский траст (*Nongrantor Trust*) подлежит обложению местным подоходным налогом, если создаётся по завещанию резидента штата Делавэр либо путём подписания при жизни какого-либо уставного документа резидентом штата, либо если у траста имеется опекун-резидент [6, Title 30, § 1601(8)]. По состоянию на 2010 г., максимальная ставка налога на доход, превышающий 60 тыс. долл., составляла 6,95% [6, Title 30, § 1102(a)(12)]. Опекун траста вправе вычитать часть доходов траста, включая прирост капитала, из общей суммы налогооблагаемых доходов, если указанная часть отдельно накапливается для будущего распределения среди бенефициаров-нерезидентов [6, Title 30, § 1636]. Таким образом, безотзывный недарительский траст, среди участников которого нет местных бенефициаров, по законам штата не подлежит обложению местным подоходным налогом, поскольку весь доход подобного траста либо распределяется между бенефициарами, что ведёт к распределительному вычету, либо аккумулируется, что ведёт к накопительному вычету. В штате Делавэр место жительства неизвестного или неопределённого бенефициара вычисляется способом, минимизирующим обложение местным подоходным налогом. Обычно принимается во внимание место текущего проживания биологических или приёмных родителей либо других родственников бенефициара [6, Title 30, § 1636(b)]. Если судить по численности населения штата, лишь очень немногие местные трасты платят местный подоходный налог.

Законодательство штата Делавэр позволяет завещателю или доверителю разделять функцию распределения доходов траста, функцию капиталовложения и функцию оперативного управления делами траста между соопекунами, советниками и хранителями. Более 100 лет в штате разрешены управляемые трасты (*Directed Trusts*), то есть такие, в уставных документах которых названо лицо, которому опекун подчиняется при выборе того или иного капиталовложения. Данная практика была вновь законодательно подтверждена в 1986 г. [2]. В законе указано, что опекун не несёт ответственности за неукоснительное следование инструкциям управляющего советника, но отвечает лишь за умышленное пренебрежение подобными инструкциями. Закон об управляемых трастах формулирует это следующим образом: «Если в уставном документе определено, что фидуциар обязан следовать инструкциям советника и действует в соответствии с подобными инструкциями, тогда, за исключением случаев умышленного пренебрежения со стороны инструктируемого, последний не несёт ответственности за какие-либо убытки впоследствии произошедшие прямо или косвенно от исполнения подобных инструкций» [6, Title 12, § 3313(b)]. Советник траста по законам штата Делавэр является фидуциаром, если иное не оговорено в уставных документах.

Поначалу законодательство об управляемых трастах сводило роль советников преимущественно к вопросам капиталовложений, но в последние годы роль советников и хранителей расширяется, распространяясь на области административного управления и распределения доходов траста. Закон об управляемых трастах огради́л опекунов в штате Делавэр от традиционных областей ответственности. Так, опекуны более не обязаны надзирать за адекватностью действий советников, консультировать их или спрашивать их совета, а также предупреждать бенефициаров о возможных последствиях тех или иных действий опекунов. Роль опекунов как оперативных управляющих в подобных трастах значительно снижена. Вместе со снижением ответственности институциональные опекуны в штате требуют и меньшей платы за управление такими трастами, ибо они более не несут ответственности за эффективность капиталовложений в управляемых трастах.

Закон штата Делавэр об управляемых трастах также говорит о том, что хранители трастов могут брать на себя обязанности советников. Управляющие, совмещающие в одном лице обе эти функции, вправе производить следующие административные действия.

(1) Смещать и назначать опекунов, советников, членов правления, комитетов и других хранителей траста.

(2) Изменять и редактировать уставные документы траста для получения последним наиболее благоприятных налоговых и административных условий работы.

(3) Изменять, расширять или ограничивать права наследования имущества траста [6, Title 12, § 3313(f)].

В 2010 г. в законодательство об управляемых трастах штата Делавэр были внесены изменения. Первое касалось уточнения понятия «умышленное пренебрежение» (*Willful Misconduct*) опекуном инструкциями советника траста. В новой редакции закона термин «умышленное пренебрежение» разъясняется как «намеренное правонарушение, а не только лишь беспечность, халатность или опрометчивость» [4, р. 330, § 1]. Второе изменение касалось обязанности одного фидуциара снабжать другого фидуциара сведениями, необходимыми ему для исполнения своих должностных функций [4, р. 330, § 6]. В частности, если управляемый опекун представляет необходимую отчетность, а советник обладает конкретными цифрами, советник обязан предоставить подобные цифры в распоряжение управляемого опекуна.

Наряду с управляемыми трастами в штате Делавэр разрешена ещё одна их разновидность – делегируемые трасты (*Delegated Trusts*). В подобных трастах опекун нанимает агента, которому даёт инструкции по осуществлению капиталовложений [6, Title 12, § 3322]. При таком делегировании полномочий опекун, тем не менее, несёт полную фидуциарную ответственность за результаты работы траста, поэтому стоимость услуг доверительного управления имуществом, помещённым в делегируемый траст, существенно выше стоимости услуг в управляемом трасте.

В штате Делавэр, как, впрочем, и во многих других штатах США, разрешено создание трастов для третьих лиц-бенефициаров (*Third-Party Trusts*). Ранее подобные трасты создавались их основателями для защиты бенефициа-

ров от исков кредиторов. Доля бенефициара в подобном трасте защищалась условно-платёжной оговоркой (*Spendthrift Clause*) либо возможностью преобразования траста для третьих лиц в дискреционный траст. Принятие Третьего свода законов о трастах (*Third Restatement of Trusts*) сильно изменило ситуацию. В 2003 г. были выпущены первый и второй тома Третьего свода законов. Они посвящены новой трактовке природы, процедуры создания и элементов траста, долей участия, прав бенефициаров, изменений устава и прекращения траста. Опубликованный в 2007 г. третий том касался прав и обязанностей опекунов, а также включал в себя обновлённое Правило осмотрительного вкладчика. Четвёртый, последний, том был опубликован в 2012 г. и касался вопросов управления, в частности нарушений устава и порядка работы траста с соответствующими юридическими последствиями. Третий свод законов о трастах поставил под большое сомнение надёжность условно-платёжных и дискреционных трастов в тех штатах США, где законом не были закреплены действовавшие ранее основные положения законодательства о трастах. Но в штате Делавэр, в отличие от некоторых других штатов, условно-платёжные и дискреционные трасты в высокой степени защищены законодательством.

После принятия закона «О налогах» 2010 г. льготы по федеральным налогам на дарения, передачу имущества по наследству и передачу имущества через поколение выросли. В 2011 и 2012 гг. они достигали 5 млн. долл. в расчёте на одного налогоплательщика. Появилась возможность создания прижизненного специально прекращаемого долевого имущественного траста (*Qualified-Terminable-Interest-Property Trust*). Такой траст (СПДИТ) обычно создаётся более богатым супругом в пользу менее богатого, с тем чтобы последний мог воспользоваться своими льготами по налогу на наследуемое и передаваемое через поколение имущество для избежания лишних потерь и более эффективного управления общим имуществом семьи. Единственным недостатком подобного траста может быть вероятность признания за ним статуса самосозданного, в случае если супруг-основатель переживёт одаряемого супруга и станет бенефициаром созданного им траста. При таком развитии событий возможны негативные налоговые и охранно-имущественные последствия. В своё время Министерство финансов США публиковало разъяснения по этому вопросу [11], указывая на тот факт, что имущество оставшегося в живых супруга, помещённое им ранее в СПДИТ, не включается в состав его валового имущества в соответствии с § 2036 и § 2038 Свода законов США о внутренних доходах. Между тем, вопрос о том, смогут ли кредиторы получить доступ к имуществу подобного траста, многие годы оставался нерешённым.

В 2009 г. штат Делавэр, следуя примеру Аризоны [5], внёс поправки в своё законодательство об условно-платёжных трастах. В соответствии с упомянутыми поправками, прижизненный траст супружеских вычетов (*Marital Deduction Trust*) не может считаться самосозданным, если супруг-даритель переживает одаряемого супруга и становится бенефициаром созданного им самим траста [6, Title 12, § 3536(c)(2)]. Справедливости ради надо отметить, что помимо Аризоны, подобные же законы были приняты в Вирджинии [12], Мичигане [9] и Флориде [7].

В 2007 г. группой юристов из США была предложена идея создания «сверхзаряженного» кредитно-защитного траста (*Supercharged Credit Shelter Trust*). Согласно этой идее, супруг-даритель создаёт прижизненный СПДИТ, который по окончании срока действия СПДИТа он преобразуется в кредитно-защитный траст, бенефициаром которого оказывается супруг-даритель. Кредитно-защитный траст при этом становится «сверхзаряженным», поскольку обладает важными признаками. Так, в отношении создавшего его супруга подобный траст считается дарительским и пользуется соответствующими льготами по федеральному подоходному налогу. Вышеупомянутые § 2036 и § 2038 Свода законов США о внутренних доходах подтверждают налоговые льготы «сверхзаряженного» кредитно-защитного траста, но в отношении § 2041 Свода имеются некоторые сомнения. Поэтому разработчики «сверхзаряженного» траста рекомендуют придать процессу распределения доходов подобного траста одну из закреплённых законом форм, а сам «сверхзаряженный» траст создавать в штатах, признающих самосозданные трасты. Юристы, планирующие создавать для своих клиентов «сверхзаряженные» кредитно-защитные трасты, принимают во внимание упоминавшийся выше закон штата Делавэр о трастах супружеских вычетов. Как отмечено ранее, этот закон был принят в штате как ответ на разработку «сверхзаряженных» трастов. Трасты супружеских вычетов штата являются своеобразной альтернативой самосозданным трастам, проще в организации и заключают в себе существенно меньше подводных камней, нежели охранно-имущественные трасты.

Дискреционные трасты также имеют свои особенности в штате Делавэр. Как известно, траст считается дискреционным, если его основатель предоставил опекуну право по своему полному усмотрению решать сколько, когда и как выплачивать бенефициару его часть доходов траста. Изначально законы штата никак не определяли возможности кредиторов бенефициара получать доступ к его доле доходов в подобном трасте. Несколько позже в штате были приняты законы, подтвердившие, что кредитор не может прямо или косвенно изымать отчисления дискреционного траста, производимые в пользу бенефициара-должника, если только подобный порядок изъятий непосредственным образом не прописан в уставных документах дискреционного траста. Подобное условия изъятия доходов должника даже будучи прописано в уставных документах, должно соответствовать закону штата об условно-платёжных трастах для третьих лиц [6, Title 12, § 3536]. Вообще решение о выплате дохода бенефициару дискреционного траста можно оспорить в суде лишь в том случае, если удастся доказать, что опекун злоупотребил своими полномочиями. В связи со сказанным важно указать, что кредиторы резидентов и нерезидентов штата Делавэр не имеют никакого доступа к банковским счетам своих должников, открытым в местных банках. Закон формулирует этот принцип достаточно широко, закрывая кредиторам доступ не только к счетам в банках, но и к долям должников в местных трастовых компаниях, сберегательных учреждениях, кредитных ассоциациях и т.п. [6, Title 10, § 3502(b)].

Обычно организация самосозданного траста, т.е. траста созданного не только в пользу иных бенефициаров, но и самого основателя, не обеспечивает защиты имущества бенефициара-основателя от исков его кредиторов, даже если

его доля управляется по полному усмотрению опекуна или защищена условно-платёжной оговоркой. По законам штата Делавэр, можно создать местный безотзывный траст, который будет (а) защищён от доступа кредиторов и (б) будет приносить доход его основателю [6, Title 12, § 3570-3576]. По всей вероятности, подобный траст должен быть оформлен как полностью завершённое дарение с точки зрения федерального налога на дарения и не должен включаться в состав валового имущества основателя с точки зрения федерального налога на имущество, переданное по наследству.

Темой, заслуживающей отдельного рассмотрения, являются охранно-имущественные трасты штата Делавэр. В силу обширности темы, в данной работе возможно упомянуть лишь о самых важных моментах, касающихся этого типа трастов.

По мере увеличения числа имущественных исков в США в 90-е годы прошлого века, интерес к такой форме сохранения собственности, как охранно-имущественный траст, неуклонно нарастал. До 1997 г. охранно-имущественные трасты регистрировались преимущественно за пределами США – в налоговых гаванях и офшорных зонах. Однако создание подобных трастов всегда было небезопасным для подданных США. Нередко участники офшорных трастов подвергаются в США крупным штрафам, а иногда и тюремному заключению, правда, чаще всего, весьма непродолжительному. Более серьезным основанием регистрировать охранно-имущественные трасты на территории США для собственников является нестабильность политических систем зарубежных налоговых гаваней и отсутствие достаточно разработанного законодательства о трастах. Кроме того, участие подданных США в иностранных трастах способно повредить их налоговым льготам, затруднить освобождение от исков кредиторов при объявлении официальной процедуры банкротства в соответствии с федеральным законодательством США. В связи со всем вышесказанным, а также в связи с тем, что некоторые другие стратегии долгосрочного налогового планирования утратили свою актуальность, создание охранно-имущественных трастов в штате Делавэр остаётся весьма востребованной услугой.

С тех пор, как губернатор штата Томас Карпер подписал в 1997 г. Особые положения к закону «О трастах штата Делавэр» (*Qualified Dispositions in Trust Act*), называемые для краткости Законом о трастах штата, никто точно не знает сколько охранно-имущественных трастов было создано в этом штате. На рынке создания охранно-имущественных трастов в штате Делавэр работает слишком много самых разных юридических компаний и частных предпринимателей. По признанию специалистов, более половины создаваемых в штате трастов относится по своей природе к охранно-имущественным. Несмотря на то, что законодательство об охранно-имущественных трастах действует в штатах Аляска, Вайоминг, Гавайи, Колорадо, Миссури, Невада, Нью-Гемпшир, Оклахома, Род-Айленд, Теннесси, Южная Дакота и Юта, популярность штата Делавэр превосходит все перечисленные штаты.

Для создания охранно-имущественного траста в штате Делавэр необходимо зарегистрировать безотзывный траст, уставные документы которого содержат условно-платёжную оговорку. Предполагается, что законодательство штата уже регулирует подобного типа трасты, а значит, подтверждает законность его су-

существования, процедуры создания и способов администрирования. Необходимо назначить как минимум одного местного опекуна [4, p. 330, § 15-16]. Местным опекуном может быть либо физическое лицо, резидент штата, либо корпорация, имеющая право на ведение трастовского бизнеса на территории штата и регулируемая в своей работе Департаментом банков правительства штата (*Delaware Bank Commissioner*), либо одним из федеральных агентств [6, Title 12, § 3570(8)(a)]. Местный опекун или опекуны должны управлять или организовать надзор за частью имущества траста, вести бухгалтерский учёт, готовить или организовать подготовку налоговой отчётности со стороны фидуциаров траста или иным реальным способом участвовать в управлении трастом [6, Title 12, § 3570(8)(b)]. Если у траста имеется только один местный опекун, то он считается сложившим с себя свои полномочия, как только перестает удовлетворять вышеперечисленным требованиям. Местный опекун также считается прекратившим свои полномочия, если судом штата будет признано, что местное законодательство неприменимо к данному трасту по части подтверждения законности его существования, процедуры создания и способов администрирования. По прекращении местным опекуном своих полномочий, в соответствии с уставом траста, его место должен занять опекун-преемник. Суды штата в состоянии своей властью назначить нового местного опекуна. Трасты штата могут иметь неместных соопекунов и местных или неместных советников, обладающих правом смещения других советников и местных опекунов, участия в принятии инвестиционных решений, исполнения иных обязанностей [6, Title 12, § 3570(8)(c)]. Особыми положениями к закону «О трастах штата Делавэр» основателю охранно-имущественного траста разрешено утверждать или направлять капиталовложения траста, запрещать выплату дохода бенефициарам, сменять опекунов.

Важнейшим является вопрос о том, всегда ли охранно-имущественные трасты штата Делавэр представляют собой надёжную защиту от судебных исков, поданных против основателей или бенефициаров подобных трастов? Как известно, VI статья Конституции США, где говорится о верховенстве федеральных законов над законами отдельных штатов, допускает существование отдельных видов «сверхкредиторов». К ним относятся, в частности, Служба внутренних доходов США, Комиссия по ценным бумагам и биржам (*SEC*), Федеральная торговая комиссия (*FTC*), несовершеннолетние дети, которым положено содержание [1]. Кредиторы такого типа в состоянии пренебречь местным законодательством о защите активов и востребовать имущество, помещённое в охранно-имущественный траст. Создатели местных охранно-имущественных трастов, неважно, созданных ли в штате Аляска, Делавэр, Род-Айленд или других, обычно принимают это во внимание. Если дело касается имущественных исков, поданных против участников охранно-имущественных трастов в самом штате Делавэр и на основании местного законодательства, то подобные иски, прежде чем будут рассмотрены в местных судах, должны иметь своим основанием § 1304 или § 1305 Примерного закона о притворных переводах собственности штата Делавэр (*Delaware Uniform Fraudulent Transfer Act – UFTA*). В случае если по той или иной причине, охранно-имущественный траст в штате Делавэр потерял неприкосновенность, кредиторы

имеют право только на ту долю имущества, которой достаточно исключительно на погашение заявленного долга и оплату услуг адвокатов, государственных пошлин и т.п. Когда кредиторов несколько, каждый из них обязан подавать отдельный иск и нести соответствующие расходы.

По законам штата Делавэр, опекун может не только создать охранно-имущественный траст на территории данного штата, но и перенести сюда траст, отвечающий требованиям Особых положений к закону «О трастах штата Делавэр», из другого штата. Однако при подобном переносе в уставе или иных документах переносимого траста не может содержаться положения о том, что на территории штата он будет регулироваться исключительно местным законодательством. Когда опекун безотзывного условно-платёжного траста создаёт таким образом охранно-имущественный траст на территории штата, время, в течение которого траст ранее существовал в другом месте, прибавляется ко времени существования этого траста на территории штата. Таким образом, четырёхлетний срок давности, после которого не принимаются иски о притворных переводах собственности в траст, может быть пройден быстрее. В итоге опекун какого-либо траста, находящегося под юрисдикцией США, либо на офшорной территории, в состоянии создать в штате Делавэр охранно-имущественный траст, который не может потерять неприкосновенность, поскольку не подчиняется Особым положениям к закону «О трастах штата Делавэр».

Заключение

Традиционные европейские налоговые гавани испытывают на себе всё возрастающее давление со стороны США и Европейского союза. Отменена тайна банковских вкладов в Швейцарии. В качестве европейской налоговой гавани фактически прекратил своё существование Кипр. С начала 2015 г. потеряют свою анонимность управляющие фонды Люксембурга, насчитывающие, по оценкам экспертов, несколько триллионов евро, выведенных из Германии, Франции и других стран с высоким уровнем налогов. Усиливается нажим на Австрию. Между тем, США, выступающие главным инициатором и вдохновителем в борьбе с налоговыми гаванями в странах, расположенных по всему миру – от Европы до Британских Виргинских островов – сами на своей территории допускают создание налоговых гаваней. Отличие таких гаваней на территории США от гаваней в других частях света состоит в прозрачности их для налоговой Службы США, при закрытости и недоступности для других государств. Штат Делавэр на протяжении многих десятилетий служит образцом привлечения средств вкладчиков не только из других штатов США, но и со всего мира.

Одной из приоритетных задач правительства Российской Федерации в последние годы стало привлечение иностранных инвестиций, в особенности, прямых инвестиций в экономику, а также «деофшоризация» российского бизнеса и отдельных состоятельных граждан, в первую очередь государственных служащих высокого ранга. Опыт штата Делавэр являет собой образец создания условий для привлечения долговременных внешних инвестиций на конкретную национальную территорию. При умелом подходе такой опыт может быть востребован при создании особых экономических зон на территории России.

Приложение

**Исчисление кредита по налогу на имущество,
переданное по наследству в штате Делавэр**

Форма 900-NR 2011

Rev. Code 003-01

Декларация по налогу
на имущество
для нерезидентов
штата Делавэр

Имущество, переданное по наследству в штате Делавэр, равное или превышающее, долл.	Имущество, передан- ное по наследству в штате Делавэр, менее, долл.	Налог на величину из столбца (1), долл.	Величина налогового кредита на имущество, превышающее величину из столбца (1), %
0	40 000	0	0
40 000	90 000	0	0,8
90 000	140 000	400	1,6
140 000	240 000	1 200	2,4
240 000	440 000	3 600	3,2
440 000	640 000	10 000	4,0
640 000	840 000	18 000	4,8
840 000	1 040 000	27 600	5,6
1 040 000	1 540 000	38 800	6,4
1 540 000	2 040 000	70 800	7,2
2 040 000	2 540 000	106 800	8,0
2 540 000	3 040 000	146 800	8,8
3 040 000	3 540 000	190 800	9,6
3 540 000	4 040 000	238 800	10,4
4 040 000	5 040 000	290 800	11,2
5 040 000	6 040 000	402 800	12,0
6 040 000	7 040 000	522 800	12,8
7 040 000	8 040 000	650 800	13,6
8 040 000	9 040 000	786 800	14,4
9 040 000	10 040 000	930 800	15,2
10 040 000	--	1 082 800	16,0

<http://www.revenue.delaware.gov/services/>

Список литературы

1. 28 U.S.C.A., §1738B.
2. 65 Delaware Laws, p. 422, § 5, 1986.
3. 77 Delaware Laws, 2009.
4. 77 Delaware Laws, 2010.
5. Arizona Revised Statutes Annotated. § 14-10505(E).
6. Delaware Code Annotated.
7. Florida Statutes Annotated. § 736.0505(3).
8. Massachusetts General Laws Annotated. Chapter 62, § 10(a).
9. Michigan Compiled Laws Annotated. § 700.7506(4).
10. Pub. Law No 111-312, § 301(d)(1)(C).
11. Treasury Regulations, § 25.2523(f)-1(f), Example 11.
12. Virginia Code Annotated, § 55-545.05.