

# Структурирование бизнеса: механизмы обеспечения конфиденциальности (для ООО, АО, ЗПИФ, ДИТ)



## Шишов Владимир

Руководитель практики корпоративного права и M&A-сделок юридической фирмы «Томашевская и партнеры»



## Круглова Людмила

Руководитель практики структурирования и корпоративных налогов юридической фирмы «Томашевская и партнеры»

Вопрос конфиденциальности информации о собственниках бизнеса всегда был актуален. Шесть — восемь лет назад, до изменения банкротного законодательства и судебной практики, анонимизация считалась хорошим способом снижения риска привлечения к субсидиарной ответственности, а еще раньше активно использовалась для борьбы с рейдерскими захватами.

Некоторые бизнесмены хотят оставаться в тени, избегая публичности, чтобы факт их связи с бизнесом не влиял на частную жизнь их самих и их семей. Последние годы, с умножением количества санкций и их ужесточением, многие собственники стремятся обеспечить конфиденциальность участия в бизнесе, чтобы снизить риски персональных санкций, либо чтобы у них и их семей, имеющих интересы за границей, возникало меньше проблем с иностранными банками и регуляторами.

В статье рассмотрим следующие вопросы:

- уровни прозрачности информации в текущих реалиях;

- что может обеспечить конфиденциальность владения обществом с ограниченной ответственностью;
- АО: закрытый реестр, номинальный счет, опцион и эскроу;
- ЗПИФ — «совсем анонимный» реестр;
- договор инвестиционного товарищества — конфиденциальность не для всех.

## УРОВНИ ПРОЗРАЧНОСТИ ИНФОРМАЦИИ В ТЕКУЩИХ РЕАЛИЯХ

Начнем с того, что обеспечить полную конфиденциальность владения бизнесом в настоящее время невозможно. Важно понимать цель, которую решает собственник, от кого он или она хочет защитить информацию о своей связи с конкретным активом.

**На практике сформировалось три категории субъектов, раскрытие информации которым собственники хотят предотвратить.**

1

**Любые «неофициальные» сторонние лица.** Охрану информации от сторонних лиц — иностранных регуляторов, конкурентов, журналистов, просто любопытствующих — можно обеспечить на высоком уровне, используя инструменты, о которых мы будем говорить ниже, при обязательном условии обеспечения «информационной гигиены».

2

**Банки.** Конфиденциальность информации о собственниках от российских и иностранных банков можно было бы назвать такой же высокой, как и от сторонних лиц. Однако мы выделим эту категорию потребителей информации по одной простой причине: бизнес и его собственники часто вынуждены раскрывать им информацию, поскольку без нее банк не откроет жизненно необходимый счет или не выдаст настолько же необходимый кредит.

3

**Государственные органы.** Это третий уровень субъектов, потребляющих информацию, в их отношении возможен весьма низкий уровень сохранности. Все прекрасно понимают, что государственные органы (ФНС, МВД и иные) в случае необходимости в более или менее короткие сроки, но получают информацию о конечном собственнике: у регистраторов, нотариусов, иных лиц, имеющих отношение к бизнесу. **Для государственных органов информация о фактическом собственнике бизнеса является конфиденциальной ровно до того момента, когда сотрудник этих органов увидит необходимость эту информацию получить.**

О юридических инструментах, позволяющих добиться конфиденциальности, мы поговорим ниже. Перед этим важно отметить, что уровень их эффективности напрямую зависит от уровня обеспечения «информационной гигиены» самими

собственниками и их окружением. Можно использовать несколько степеней защиты, поставить номинальных владельцев, использовать закрытые реестры и прочее — но все это не будет иметь значения, если собственник в интервью какому-нибудь СМИ расскажет, что был основателем и является счастливым собственником или руководителем «Группы компаний Ромашка». OSINT<sup>1</sup> с каждым днем только набирает обороты и даже такая банальная вещь, как фотография в соцсети с корпоратива компании, на которой будет отмечен собственник, с указанием его должности или статуса, может полностью «сломать» все так долго и дорого выстраиваемые уровни защиты.

## ЧТО МОЖЕТ ОБЕСПЕЧИТЬ КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ ВЛАДЕНИЯ ОБЩЕСТВОМ С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ?

Самый банальный вариант — старое доброе номинальное владение. Хотя «добрым» назвать его сложно. Количество рисков, возникающих при использовании номиналов, настолько велико, что работа с ними уже давно должна уйти в прошлое. Тем не менее достаточно много бизнесменов до сих пор доверяют как хорошо-, так и малознакомым людям компании, часто с активами, деньгами, крупными контрактами.

Наш опыт показывает, что инструменты защиты от неповиновения или иных эксцессов, связанных с номинальным владением, часто носят больше психологический, чем реальный защитный характер. Например, завещание, которое по идее должно страховать собственника от смерти доверенного лица, можно в любой момент изменить без уведомления о том кого-либо. Кроме того, на стороне самого «номинала» могут быть наследники,

1 Разведка по открытым источникам.

имеющие право на обязательную долю, от которых невозможно «избавиться» завещанием. Брачный договор также может быть изменен или расторгнут в любой момент. Опцион на продажу оферент может нарушить, продав или подарив долю в обществе другому лицу, без критических для себя последствий. **Залог доли — пожалуй, самый эффективный инструмент сохранения контроля за долей в обществе, принадлежащей «доверенному» лицу. Однако информация о залоге и залогодержателе раскрывается в ЕГРЮЛ. Поэтому в случае необходимости сохранения конфиденциальности залог на долю «доверенного лица» можно оформить только в пользу другого «доверенного» лица.**

С 2019 г. общества с ограниченной ответственностью имеют возможность ограничить распространение сведений о себе, в том числе о своих участниках, вполне официально. Статья 6 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» позволяет ограничить доступ к той или иной информации о юридическом лице на основании заявления. Постановлением Правительства РФ от 16.09.2022 № 1625 установлено, что доступ к информации о юридическом лице подлежит ограничению, если юридическое лицо включено в перечень лиц, к которому применяются или могут быть применены и на которых распространяются ограничительные меры, введенные иностранными государствами, объединениями, учреждениями.

**Итак, если цель сохранения конфиденциальности — снизить для собственника негативные последствия от введенных или возможных санкций, тогда можно совершенно официально попытаться убрать информацию об учредителях вашего ООО из ЕГРЮЛ, чем многие компании уже пользуются.**

**Кроме того, владение долями ООО можно «завуалировать», если передать эти доли во владение АО или ЗПИФ.**

## **АО: ЗАКРЫТЫЙ РЕЕСТР, НОМИНАЛЬНЫЙ СЧЕТ, ОПЦИОН И ЭСКРОУ**

Акционерные общества, как правило, первый инструмент, который приходит на ум, когда встает вопрос о необходимости обеспечить конфиденциальность владения. Начиная с октября 2014 г. обязанность по ведению реестров всех акционерных обществ (в том числе и упраздненного закрытого АО) была передана регистратору — профессиональному участнику рынка, обладающему лицензией, который ведет учет владельцев ценных бумаг, сделок с ними, наложение обременений и совершает иные специализированные операции.

**Обязанность сохранения конфиденциальности информации о лице, которому открыт лицевой счет, а также информации о самом счете, включая операции по нему, прямо закреплена в Федеральном законе от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг». Соблюдение данного требования регистраторы ставят очень высоко. Даже владельцы крупного пакета акций в обычных условиях не могут получить данные других акционеров. Сведения из реестра раскрываются (в форме выписки) только единоличному исполнительному органу компании (генеральному директору) по запросу, либо в преддверии проведения общего собрания.**

И вновь очень важна «информационная гигиена» самих акционеров. Так, согласно подп. «д» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», в ЕГРЮЛ должны содержаться сведения о том, что акционерное общество состоит из единственного акционера, и сведения о таком акционере. Таким образом, создавая новое юридическое лицо или изменяя состав его участников, необходимо следить за тем, чтобы в руках одного лица не сконцентрировалось 100% акций, в противном случае

информацию придется раскрыть публично. В качестве примера, акционерное общество, 100% акций которого переданы в ЗПИФ, будет обязано раскрывать эту конструкцию в ЕГРЮЛ, что привлечет дополнительное внимание к такому владению. Поэтому рекомендуется оставлять 0,01% формальному акционеру. В некоторых случаях это также будет решать задачу по исключению эффекта «матрешки», которая прямо запрещена ГК РФ.

**Эффект конфиденциальности участия в акционерном обществе может быть усилен через институт номинального держателя.** По смыслу Федерального закона от 22.04.1996 № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» и подзаконных актов, номинальный держатель — это юридическое лицо, обладающее лицензией профессионального участника рынка ценных бумаг (депозитарий), учитывающее в реестре акционеров от своего имени акции, которые ему не принадлежат. Соответственно, акционер передает свои ценные бумаги для учета депозитарию, в результате в реестре акционеров целевого общества происходит изменение и вносится запись о принадлежности акций номинальному держателю. Если номинальному держателю переданы акции нескольких акционеров одного и того же акционерного общества, данные об общем числе акций будут отражены в реестре, который ведет депозитарий по всем заключенным договорам, что еще больше усиливает эффект.

Необходимо подчеркнуть, что в данной конструкции право собственности не переходит: акционер сохраняет акции, но взаимодействие с третьими лицами осуществляется через депозитарий. В отдельных случаях данные о реальных владельцах акций все же могут быть раскрыты реестродержателю, например для проведения общего собрания акционеров, выплаты дивидендов.

**Повысить градус анонимности можно также за счет применения сочетания механизмов «номинального владения», опциона**

**и «эскроу». В некотором роде эта конструкция схожа с описанным в начале статьи «инструментом» номинального владения долями ООО доверенным лицом, с которым заключается опцион.**

Используемое сочетание «номинал-опцион-эскроу» закрывает отдельные риски, но сопряжено с собственными нюансами. Предполагается, что базовый собственник акций продает их титульным владельцам (те самые хорошо- или малознакомые люди), одновременно заключая договор обратного опциона (ст. 429.2 или ст. 429.3 ГК РФ), в дополнение к которому заключается договор эскроу.

В последнее время инструмент «эскроу» активно набирает популярность и представляет собой трехсторонний договор между собственником актива (депонентом), третьим лицом (эскроу-агентом) и потенциальным приобретателем актива (бенефициаром). По условиям договора депонент передает актив (в нашем случае титульный владелец передает акции) эскроу-агенту на депонирование для исполнения передачи такого актива бенефициару, которая происходит при наступлении определенных сторонами оснований-триггеров (поступление документов, заявление требований, наступление срока, направление платежа и т.д.).

Сложившаяся практика сводится к тому, что эскроу-агентом выступает регистратор (реестродержатель) или депозитарий, который может внести запись о списании акций со счета депонента на счет бенефициара самостоятельно без необходимости подачи распоряжения титульным владельцем.

**Безусловным положительным моментом механизма «эскроу», отличающим его от обычного опциона, является то, что при его введении в отношении акций делается запись о депонировании, которая в силу закона запрещает обращение взыскания, наложение ареста, принятие обеспечительных мер в отношении актива.**

Депонент также не сможет продать или передать акции какому-либо лицу, помимо бенефициара, равно как и отказаться от договора в одностороннем порядке. Однако есть и недостаток: продолжительность действия инструмента ограничена пятилетним периодом, который не предполагает автоматическую пролонгацию. Причем Центральный банк максимально строг в этом отношении и настаивает на сохранении у инструмента срочного характера.

## ЗПИФ — «СОВСЕМ АНОНИМНЫЙ» РЕЕСТР

Данные об акционерах АО, как уже было сказано, иногда могут стать достоянием публики, например, когда акционер — единственный. Данные пайщиков ЗПИФ официально не публикуются.

Ведение реестра владельцев инвестиционных паев ЗПИФ осуществляется специализированным депозитарием этого фонда, на основании договора с управляющей компанией. Выписки из реестра выдаются пайщикам в порядке, установленном правилами ведения реестра. **Вместе с тем при использовании ЗПИФ исключительно для анонимизации владения следует иметь в виду, что данные о пайщиках, хотя и не публикуются, но доступны (или могут стать доступны официально без особых сложностей довольно широкому кругу лиц:**

- специализированному депозитарию фонда (регистратору);
- Центральному банку;
- Федеральной налоговой службе;
- Росреестру (несмотря на то, что в открытом доступе собственник недвижимости указывается, как УК д.у. ЗПИФ, данные о пайщиках в Росреестр все же представляются);
- банкам (проводя процедуру КУС, банки, как правило, просят раскрыть конечных бенефициаров, то есть пайщиков).

Кроме того, как уже говорилось в начале, зачастую сами собственники вынужденно или случайно раскрывают эту информацию некоторым лицам, или даже «неограниченному кругу лиц».

Вместе с тем пайщики закрытых инвестиционных фондов, паи которых предназначены для квалифицированных инвесторов, по-прежнему остаются одной из наиболее защищенных от публичного внимания группой.

Здесь также следует упомянуть о казусе, произошедшем с другим типом фондов в конце 2023 г. Личные фонды, которых на начало 2024 г. насчитывалось не более двух десятков, изначально рассматривались как инструмент конфиденциальности, поскольку данные об их учредителях не вносились в ЕГРЮЛ. Однако уже упомянутый подп. «д» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», который заставляет раскрывать данные о единственном акционере АО с 25 декабря 2023 г., требует раскрывать и данные об учредителе личного фонда. Это, к сожалению, полностью нивелировало эффект личного фонда как метода защиты чувствительной информации.

## ДОГОВОР ИНВЕСТИЦИОННОГО ТОВАРИЩЕСТВА — КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ НЕ ДЛЯ ВСЕХ

Договор инвестиционного товарищества (ДИТ) — не очень распространенный инструмент структурирования, не многие понимают, как он работает, поэтому вокруг него много мифов. Один из них заключается в том, что ДИТ — инструмент, позволяющий полностью скрыть товарищей абсолютно от любых лиц, кроме самих товарищей.

**Договор инвестиционного товарищества заверяется нотариусом, и как минимум самому нотариусу известен перечень всех товарищей. Копии документов, заверенных нотариусом, хранятся у него и могут быть получены третьими лицами при получении письменного согласия управляющего товарища. Исключение сделано для предоставления копий документов на основании федеральных законов, к которым в первую очередь относятся запросы государственных органов. Документы по таким запросам предоставляются нотариусом без согласия управляющего товарища.**

Реестр участников договора инвестиционного товарищества ведет управляющий товарищ. По требованию других участников он должен предоставить информацию о размере доли каждого товарища-вкладчика в общем имуществе. Также информацию из реестра участников управляющий товарищ должен предоставлять по требованию уполномоченных государственных органов и лиц, имеющих право на получение сведений об участниках договора инвестиционного товарищества.

Информация о самом управляющем товарище не является конфиденциальной в принципе. Его данные публикуются на сайте нотариата в рамках информации о регистрации ДИТ и изменений к нему.

Данные управляющего товарища, наряду с идентификационными данными ДИТ, указываются в государственных реестрах в отношении имущества, переданного в качестве вкладов, а также приобретенного в общую долевую собственность товарищей-вкладчиков в рамках инвестиционного товарищества. Так, данные управляющего товарища публично доступны в ЕГРН в отношении недвижимого имущества и в ЕГРЮЛ в отношении юридических лиц (в первую очередь в отношении долей ООО).

Ценные бумаги, включая акции АО, учитываются на отдельных счетах депо и лицевых счетах, открываемых депозитарием и регистратором инвестиционному товариществу. Если акционеров АО больше одного, то данные об управляющем товарище не указываются в ЕГРЮЛ, но регистратор получает их, поскольку управляющий товарищ уполномочен осуществлять все права по ценным бумагам от лица товарищества.

Аналогично данные управляющего товарища указываются в реестре владельцев инвестиционных паев и реестре участников договора инвестиционного товарищества в отношении паев и долей в инвестиционном товариществе, составляющих общее имущество товарищей-вкладчиков. Данные таких реестров не являются публичными.

## **ВЫВОД**

В условиях всеобщей цифровизации, максимальной открытости данных сохранить конфиденциальность информации о собственниках бизнеса становится все труднее. Регулярные публикации, журналистские расследования, популярность услуг форензик и им подобных свидетельствуют о том, что конфиденциальность и анонимность — в современном мире сложно достижимые категории.

Не стоит, однако, впадать в любые крайности: как полагать, что можно «спрятаться» надежно ото всех, так и считать, что никакие действия ни от чего не защищают.

**Ставя цель обеспечить конфиденциальность, надо четко определить, от какого круга лиц и какую именно информацию вы хотите сохранить. От этого будет зависеть, какие инструменты вы сможете использовать и какой бюджет расходов целесообразно для этого запланировать. Кроме того, сохранение анонимности — это всегда совокупность действий, и не только корпоративных.**