

Корнийчук Г.А.

ОСОБЕННОСТИ ЭКСПОРТНЫХ КОНТРАКТОВ

**Москва
Альфа-Пресс
2005**

УДК 339.56:347.44

ББК 67.404

К 67

Корнийчук Галина Александровна

К 67 Особенности экспортных контрактов. — М.: Издательство “Альфа-Пресс”. 2005. — 80 с.

ISBN 5-94280-129-0

Настоящее издание включает в себя весь необходимый материал для работы организаций по экспортным контрактам.

Экспорт — весьма сложный и трудоемкий процесс, требующий специальных знаний и навыков. Поэтому начинающему экспортеру без предварительного “теоретического” ознакомления с процедурой экспорта попросту не обойтись.

В настоящей работе проанализированы все этапы, которые придется пройти экспортеру, — начиная от заключения экспортного контракта и заканчивая вывозом товаров (оказанием услуг, выполнением работ) за пределы территории РФ. Эта информация не будет лишней и для тех, кто уже давно занимается экспортом. Они смогут еще раз проверить себя и удостовериться в правильности своих действий.

УДК 339.56:347.44

ББК 67.404

© Корнийчук Г.А., 2005

© ООО ИИЦ “АЛЬФА-ПРЕСС”, 2005

ПРЕДИСЛОВИЕ

Экспорт, как уже говорилось выше, — это сложный процесс, и без предварительного "теоретического" ознакомления с этой процедурой не обойтись.

Экспорт — это вывоз товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, с таможенной территории Российской Федерации за границу без обязательства об обратном ввозе.

Экспорт товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности регулируется целым рядом правовых актов. Среди них:

- Таможенный кодекс Российской Федерации от 28 мая 2003 г. № 61—ФЗ (с изм. и доп. от 23 декабря 2003 г., 29 июня, 20 августа, 11 ноября 2004 г.)

- Федеральный закон от 08.12.2003 г. № 164—ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности";

- Федеральный закон от 10.12.2003 г. № 173—ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле";

- Федеральный закон от 18 июля 1999 г. № 183—ФЗ "Об экспортном контроле"

- и другие документы, включая письма и инструкции ГТК России (с недавнего времени — ФТС РФ) и Банка России.

К основным инструментам государственного регулирования экспорта относятся:

1. таможенный контроль и тарифное регулирование;
2. нетарифное регулирование;
3. валютный контроль.

Со всеми этими инструментами государственного регулирования экспортер сталкивается неоднократно. Поэтому изучить их желательно заранее, еще на этапе составления экспортного контракта. Это позволит избежать сложностей в отношениях, как с контролирующими органами, так и с контрагентами.

1. ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИЕ СДЕЛКИ

1.1. Понятия "внешнеэкономическая сделка" и "экспортный контракт"

Термин "внешнеэкономическая сделка" впервые появился в нашем законодательстве в Основы гражданского законодательства Союза ССР от 31 мая 1991 г. № 2211—1. Однако ни там, ни в последующих нормативных актах разъяснения данному понятию дано не было. В действующем российском законодательстве также нет четкого определения внешнеэкономической сделки.

В правоприменительной практике сложилось представление о внешнеэкономической сделке как о любой гражданско-правовой сделке, носящей предпринимательский характер и осложненной иностранным элементом. Так, если участниками сделки выступают физические и юридические лица иностранных государств или объектом правоотношения является имущество, находящееся за рубежом, то сделка считается осложненной иностранным элементом.

Разновидностью внешнеэкономической сделки является экспортный контракт.

Под экспортным контрактом следует понимать такую внешнеэкономическую сделку, в которой участвует российское юридическое лицо или индивидуальный предприниматель и которая направлена на экспорт российских товаров, работ и услуг на международный рынок.

Ни российское, ни международное законодательство практически не содержит унифицированных обязательных требований о том, каким образом должен оформляться экспортный контракт и какие положения сторонам необходимо в него включить для признания его соответствующим закону.

При заключении экспортных контрактов нужно руководствоваться следующими нормами:

- общие положения Гражданского кодекса РФ;
- основные условия регулирования договорных отношений при осуществлении экспортно-импортных операций, утвержденные Постановлением Совета Министров СССР от 25 июля 1988 г. № 888;
- рекомендации по минимальным требованиям к обязательным реквизитам и форме внешнеторговых контрактов, утвержденные МВЭС России 29 февраля 1996 г.

С учетом этих нормативно-правовых актов в хозяйственном обороте выработаны определенные требования к экспортному контракту.

Перед заключением контракта нужно согласовать с уполномоченным банком порядок присвоения номера контракта. Банк может потребовать, чтобы номер контракта содержал ссылку на код страны

покупателя и в соответствии с Общероссийским классификатором стран мира, порядковый номер документа на уровне организации и пр.

Любой экспортный контракт следует заключать в письменной форме. При этом сторонам можно порекомендовать включить в него следующие условия.

1. Наименование, унифицированный номер, дата и место заключения экспортного контракта.

2. Полное наименование и место нахождения сторон, а также ФИО лиц, уполномоченных подписывать экспортный контракт от их имени (с указанием и приложением уполномочивающего документа). При подписании экспортного контракта необходимо проверить полномочия лица, так как возможны ситуации, когда контракт подписывается от имени организации или предпринимателя неуправомоченным лицом.

3. Предмет (т. е. та вещь, тот результат работы, та услуга), по поводу которого заключается экспортный контракт. Это основное условие любого экспортного контракта. Необходимо указать наименование и полную характеристику товара, его тару и маркировку. Если предмет не оговорен либо оговорен нечетко (не так, чтобы его можно было определенно идентифицировать), то контракт считается незаключенным.

4. Количество, качество, сроки передачи товара, выполнения работы, оказания услуги, гарантии.

5. Общая сумма контракта, цена за единицу в валюте цены контракта.

6. Условия оплаты товара, работы, услуги (наименование и код валюты, сроки платежа и условия рассрочки, перечень документов, передаваемых продавцом покупателю и подтверждающих факт отгрузки, стоимость и номенклатура отгруженных товаров). Если срок расчетов по контракту превышает 180 дней с момента фактического экспорта товара, такая валютная операция признается операцией движения капитала и подлежит резервированию (за исключением ряда случаев, например, рассрочка, отсрочка). В 180-й день с даты фактического экспорта товаров экспортер обязан зарезервировать 50% от неполученной суммы платежа. Зарезервированная сумма будет возвращена экспортеру только после того, как иностранный контрагент полностью рассчитается за товар, либо по истечении 2 лет с момента внесения резерва (ст. 7 Закона № 173—ФЗ).

7. Санкции (штрафы, неустойка) их размеры и порядок выплаты.

8. Момент перехода права собственности на товар. В случае если момент перехода права собственности на товар в контракте не указан и нет ссылки на то, что он определяется в соответствии с условиями поставки Инкотермс, при его определении следует руководствоваться российским законодательством.

9. Указание на момент перехода риска повреждения или утраты товара с продавца на покупателя (базис поставки).

10. Условия приемки товара по качеству и количеству.
11. Порядок предъявления претензий и рассмотрения споров.
12. Соглашение о применимом праве (подробнее ниже).
13. Соглашение о суде, которому будут подсудны споры сторон по экспортному контракту, или арбитражная (третейская) оговорка.
14. Форс-мажорные обстоятельства.
15. Реквизиты и подписи сторон.

Единых требований к экспортному контракту нет и не может быть, поскольку все сделки международного уровня сильно различаются. Поэтому применительно к конкретному экспортному контракту вышеприведенный перечень условий может корректироваться.

1.2. Право, подлежащее применению к экспортному контракту

Основной проблемой, которая встает перед участниками внешнеэкономических отношений, является выбор права, которым сторонам необходимо руководствоваться при заключении внешнеэкономической сделки. Это обусловлено тем, что в различных странах к одним и тем же сделкам применяются разные, порой противоречащие требования.

Так, в частности, в соответствии с российским, германским и болгарским правом включение в экспортный контракт условия о штрафе по общему правилу не лишает права требовать возмещения убытков в части, не покрытой штрафом.

В то же время право Польши и Чехии исходит из того, что договорный штраф признается исключительной неустойкой, т.е. убытки, превышающие штраф, не могут быть по общему правилу взысканы.

В праве Франции неустойка также признается исключительной, но судье предоставлено право изменить сумму неустойки, если она слишком высока или низка.

Поэтому сторонам нужно четко знать, какими нормами права и какой страны им необходимо руководствоваться.

Очевидно, что российским участникам внешнеэкономических сделок необходимо руководствоваться положениями российского законодательства, а именно ратифицированными Россией международными договорами и внутренним российским правом.

В Российской Федерации высшей юридической силой после Конституции РФ обладают международные договоры РФ (п. 4 ст. 15 Конституции РФ).

Как следует из п. 3 ст. 1186 ГК РФ, при определении формы и содержания внешнеэкономических сделок в первую очередь необходимо руководствоваться нормами международного договора РФ.

Поэтому нормы российских законов, противоречащие международному договору, применяться не могут.

Международный договор может регулировать внешнеэкономические сделки непосредственно (т. е. сразу определять конкретные требования к внешнеэкономической сделке), а может содержать отсылку к праву определенной страны, на основании которого требования к внешнеэкономическим сделкам и определяются.

Если же требования к внешнеэкономическим сделкам на основании международной нормы определить невозможно, то российской стороне необходимо обратиться к российскому законодательству.

При анализе российского права (в первую очередь речь идет о третьем разделе ГК РФ, пришедшем 1 марта 2002 г. на смену Основам гражданского законодательства Союза ССР от 31 мая 1991 г. № 2211—1) сначала необходимо обратиться к тем нормам, которые определяют, каким правом сторонам необходимо руководствоваться при определении требований к заключаемой ими внешнеэкономической сделке. Такие отсылочные нормы могут предусматривать применение как собственно российского права, так и права иного государства.

Если подобных норм для данной ситуации не предусмотрено (что в принципе маловероятно, так как третий раздел ГК РФ содержит нормы применительно к самым различным ситуациям), то, как следует из п. 2 ст. 1186 ГК РФ, сторонам необходимо руководствоваться правом страны, с которой гражданско-правовые отношения, основанные на внешнеэкономических сделках, наиболее тесно связаны.

1.3. Форма экспортного контракта

Форма экспортного контракта определяется на основании приведенных выше правил.

Если международным договором РФ форма соответствующего контракта не определена либо в нем не содержится отсылки к праву другой страны, то российской стороне при оформлении экспортного контракта необходимо исходить из правил российского законодательства.

Соответственно если вопрос о форме того или иного экспортного контракта разрешен на международном уровне, то положения российского законодательства, даже если они устанавливают иные правила, не применяются.

В ст. 1209 ГК РФ указано, что если хотя бы одной из сторон внешнеэкономической сделки является российское юридическое лицо, то ее форма подчиняется российскому праву независимо от места совершения сделки.

Аналогичные правила применяются, если хотя бы одной из сторон внешнеэкономической сделки является осуществляющее пред-

принимательскую деятельность физическое лицо, для которого личным законом является российское право (ст. 1195 ГК РФ).

Под личным законом в международном частном праве понимается право определенного государства, на основании которого определяются право- и дееспособность лица.

По российскому праву все внешнеэкономические сделки должны заключаться в письменной форме. В противном случае заключенная сделка является недействительной (п. 3 ст. 162 ГК РФ). Поэтому любой экспортный контракт должен заключаться в письменной форме. Ее несоблюдение влечет недействительность контракта.

1.4. Содержание экспортного контракта

Если международным договором РФ требования к содержанию (т. е. к предмету, правам и обязанностям и иным условиям) соответствующего экспортного контракта не определены либо в нем не содержится отсылки к праву другой страны, то российской стороне при заключении контракта необходимо исходить из правила российского закона.

Общим положением российского законодательства является право сторон договора при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору (п. 1 ст. 1210 ГК РФ). Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела.

Выбор сторонами подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным, без ущерба для прав третьих лиц, с момента заключения договора (п. 3 ст. 1210 ГК РФ).

Частным случаем такого соглашения может быть соглашение о регулировании договора с помощью Международных правил толкования торговых терминов — Инкотермс или иных кодифицированных обычаев международного оборота (например, таких, как Унифицированные правила и обычаи для документных аккредитивов (UCP), Унифицированные правила для инкассо).

Стороны договора могут выбрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.

Это, в частности, означает, что стороны могут предусмотреть применение права различных стран к отдельным положениям экспортного контракта. При этом им нужно четко указать, к каким частям какое право применяется.

При определении сторонами применимого права следует учитывать существующие ограничения.

1. В соответствии с п. 1 ст. 1210 ГК РФ выбранное сторонами право применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц.

Это означает, что если избранное сторонами право при применении его к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество наносит ущерб правам третьих лиц, то в отношении этих лиц избранное сторонами право не применяется.

Гражданский кодекс РФ не указывает, каким правом в таком случае необходимо руководствоваться в отношении третьих лиц. В таких случаях к взаимоотношениям сторон должно применяться избранное ими право, а в отношении третьего лица — право, которое применялось бы при отсутствии соглашения сторон.

2. В соответствии с п. 5 ст. 1210 ГК РФ в случае, если из совокупности обстоятельств дела, существовавших на момент выбора подлежащего применению права, следует, что договор реально связан только с одной страной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм страны, с которой договор реально связан.

О реальной связи могут свидетельствовать, например, следующие обстоятельства: взаимное исполнение сторонами своих обязательств осуществляется в России, предмет контракта находится в России и др.

Если подлежащее применению право соглашением сторон определено не было и не вытекает определенно из условий договора либо из совокупности обстоятельств дела, а также если из международного договора РФ не следует иное право, то при определении применимого права сторонам следует исходить из норм Гражданского кодекса РФ.

В п. 1 ст. 1211 ГК РФ закреплено, что при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

Для определения тесной взаимосвязи договора и соответствующего права Гражданский кодекс РФ устанавливает следующие четыре правила.

1. Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора (п.п. 2, 3 ст. 1211 ГК РФ).

Такой стороной, например, является:

- 1) продавец — в договоре купли-продажи;
- 2) подрядчик — в договоре подряда;
- 3) перевозчик — в договоре перевозки;
- 4) экспедитор — в договоре транспортной экспедиции;
- 5) финансовый агент — в договоре финансирования под уступку денежного требования;

- 6) поверенный — в договоре поручения;
- 7) комиссионер — в договоре комиссии;
- 8) агент — в агентском договоре;
- 9) поручитель — в договоре поручительства.

2. В отношении некоторых видов договоров право страны, с которой договор наиболее тесно связан, определяется иначе (п. 4 ст. 1211 ГК РФ):

1) в отношении договора строительного подряда и договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ — это право страны, где в основном создаются предусмотренные соответствующим договором результаты;

2) в отношении договора простого товарищества — это право страны, где в основном осуществляется деятельность товарищества;

3) в отношении договора, заключенного на аукционе, по конкурсу или на бирже, — это право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

3. Если предметом договора является уступка требования, то к соглашению между первоначальным и новым кредитором применяется право, определяемое в соответствии с п. п. 1, 2 ст. 1211 ГК РФ.

Иными словами, если уступка требования оформлена путем заключения договора финансирования под уступку денежного требования, то к правоотношениям сторон применяется право страны, где находится основное место деятельности финансового агента (приобретателя права требования).

Если уступка требования оформлена путем заключения договора купли-продажи, то применяется право страны, где находится место жительства или основное место деятельности продавца права требования.

Иные вопросы, связанные с уступкой требования (допустимость уступки требования, отношения между новым кредитором и должником, условия, при которых требование может быть предъявлено к должнику новым кредитором, а также вопрос о надлежащем исполнении обязательства должником), определяется по праву, подлежащему применению к требованию, являющемуся предметом уступки.

4. К смешанному договору, т.е. договору, содержащему элементы различных договоров, применяется право страны, с которой договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан.

Пример. Между иностранной и российской организациями заключен экспортный контракт, по которому российская организация одну часть ее продукции поручила иностранной организации продать на внутреннем рынке этой страны, а другую часть — продала непосредственно данной организации.

В данном случае сторонами был заключен смешанный договор, содержащий элементы договоров купли-продажи и поручения. При определении содержания этой внешнеэкономической сделки сторо-

нам следует исходить из иностранного права, так как контракт тесно связан именно с иностранным государством.

1.5. Венская конвенция ООН

Одной из самых распространенных сделок в международном хозяйственном обороте является купля-продажа. Единого, унифицированного международного акта, определяющего все требования к экспортным контрактам в области торговли нет.

Наиболее универсальным актом является Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров, принятая в Вене 11 апреля 1980 г. (далее — Венская конвенция).

Как следует из ст. 1 Венской конвенции, она применяется к договорам купли-продажи товаров между сторонами, коммерческие предприятия которых находятся в разных государствах, если:

1) такие коммерческие предприятия расположены в государствах — участниках Венской конвенции.

Пример. Российское АО обратилось в МКАС (Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ) с исковым заявлением о взыскании с немецкой фирмы денежной суммы в долларах США за нарушение условий контракта купли-продажи товара.

При решении вопроса о применимом праве МКАС констатировал, что Россия и Германия являются участниками Венской конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г., которая и подлежит применению к отношениям сторон в силу пп. "а" п. 1 ст. 1 упомянутой Конвенции.

2) На основании норм международного частного права к правоотношениям сторон применимо право государства — участника Венской конвенции.

Пример. Кипрской фирмой в МКАС предъявлен иск к российской организации в связи с неполной оплатой товара, поставленного по контракту, заключенному в апреле 2002 г. При определении применимого к спору права МКАС исходил из следующего.

Применимым к данному спору является право России. В соответствии со ст. 15 Конституции РФ составной частью правовой системы является Венская конвенция. Согласно п. 1 ст. 1 Венской конвенции она применяется к договорам купли-продажи в тех случаях, когда в силу норм международного частного права применимо право Договаривающегося Государства (пп. "b").

Поскольку, в отличие от России, где находится коммерческое предприятие ответчика, Кипр, где находится коммерческое предприятие истца, не является участником Венской конвенции, но при-

менимым является право России, то применению подлежит Венская конвенция в силу пп. "b" п. 1 ст. 1 этой Конвенции.

Если договор международной купли-продажи осложнен иным иностранным элементом (например, коммерческие предприятия находятся в одной стране, а объект купли-продажи — в другой), то к нему Венская конвенция не применяется.

Кроме того, сфера применения Венской конвенции существенно ограничена в ее статьях 2, 3, 5. Так, она не применяется к продаже с аукциона, продаже электроэнергии и т.д. Применительно к таким договорам стороны должны руководствоваться иными нормами международного частного права.

При заключении контрактов, подпадающих под нормы Венской конвенции, сторонам необходимо учитывать два момента.

1. По своему усмотрению стороны могут отказаться от применения Венской конвенции к заключаемому ими экспортному контракту. Об этом ими должно быть указано в подписываемом договоре (ст. 6 Венской конвенции).

2. В Венской конвенции не отражен ряд существенных вопросов, связанных с договорами купли-продажи.

Во-первых, она не касается вопросов действительности самого договора, или каких-либо из его положений, или любого обычая (п. "а" ст. 4 Венской конвенции). Это, в частности, означает, что в данном международном договоре не определены условия, при которых договор купли-продажи является действительным. Так, в ней не устанавливается, какие требования необходимо соблюсти сторонам, чтобы подписанный ими договор считался действительно заключенным. Не содержится такого перечня и в иных международных договорах РФ. Нет и международной нормы, отсылающей к определенному праву.

Поэтому при заключении экспортного контракта купли-продажи товаров, подпадающих под нормы Венской конвенции, российской стороне необходимо исходить из приведенных выше положений Гражданского кодекса РФ. Если они отсылают к российскому праву (например, если продавцом в договоре является российская сторона, что всегда имеет место в экспортном контракте), то при определении существенных условий договора международной купли-продажи товаров необходимо руководствоваться главой 30 ГК РФ.

Так, если сторонами был заключен экспортный контракт купли-продажи, например, российских станков, то для определения существенных условий такого договора необходимо обратиться к российскому праву — к нормам главы 30 ГК РФ.

Несоблюдение этих требований может повлечь признание экспортного контракта незаключенным и, как следствие, невозможность защиты своих прав в судах и третейских судах РФ.

Во-вторых, Венская конвенция не касается вопросов последствий, которые может иметь договор в отношении права собственности на проданный товар (п. "b" ст. 4 Венской конвенции).

Данное положение обусловлено тем, что в правовых системах различных государств по-разному определяется момент возникновения права собственности. Поскольку с самими договорными взаимоотношениями сторон по передаче товара при купле-продаже этот вопрос прямо не связан, то разрешение его отдано на откуп национальному законодательству.

В-третьих, в Венской конвенции не разрешен вопрос о сроках исковой давности по договорам международной купли-продажи.

В иных случаях необходимо руководствоваться нормами Гражданского кодекса РФ.

В соответствии со ст. 1208 ГК РФ исковая давность определяется по праву страны, подлежащему применению к соответствующему отношению.

В-четвертых, Венская конвенция не определяет порядок разрешения споров сторон по договору.

В-пятых, Венская конвенция не содержит коллизионных норм, отсылающих для разрешения не урегулированных в ней вопросов к применимому праву.

Для этих целей предназначена Конвенция о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров (Гаага, 22 декабря 1986 г.), заменившая одноименную Конвенцию от 15 июня 1955 г. Однако ни та, ни другая Россией не ратифицированы. Поэтому их применение российскими предпринимателями возможно лишь при достижении договоренности о применении права страны, ратифицировавшей эти Конвенции.

Вместе с тем в Венской конвенции достаточно подробно разрешены многие вопросы, связанные с соответствующими сделками.

В частности, в Венской конвенции:

- отражены вопросы заключения, изменения, расторжения договора;
- описаны права и обязанности продавца и покупателя, средства их правовой защиты;
- разрешен вопрос о переходе предпринимательского риска;
- приведены общие для покупателя и продавца положения (в том числе вопрос об убытках, процентах, освобождении от ответственности).

Анализируя положения Венской конвенции в целом, можно сказать, что нормы российского гражданского законодательства (в первую очередь главы 30 ГК РФ) соответствуют требованиям данного международного договора. В случае противоречия норм российского законодательства и Венской конвенции применяются нормы международного договора РФ как имеющие приоритет в силу п. 4 ст. 15 Конституции РФ.

В том случае, когда спорные вопросы не урегулированы международным договором, суд применяет нормы внутригосударственного российского гражданского права, в том числе нормы Гражданского кодекса РФ.

Единственное существенное отличие Венской конвенции от норм российского права предусмотрено для формы договора купли-продажи, которая может быть как письменной, так и устной (ст. 11 Венской конвенции). Впрочем, данное положение в той части, в какой оно допускает возможность заключения экспортного контракта купли-продажи в устной форме, не применяется к договорам, в которых хотя бы одна из сторон имеет свое коммерческое предприятие в России (см. Постановление ВС СССР от 23 мая 1990 г. № 1511—1).

Таким образом, применительно к сделкам международной купли-продажи следует учитывать, что основополагающие условия этих сделок непосредственно отражены в Венской конвенции. Ими и надлежит руководствоваться сторонам при заключении экспортного контракта.

По вопросам, не урегулированным в Венской конвенции, стороны используют применимое в данном случае национальное право той или иной страны. Так, если в экспортном контракте купли-продажи продавцом является российская фирма, то по вопросам, урегулированным в Венской конвенции, применяются ее положения, по неурегулированным — российское право (пп. 1 п. 3 ст. 1211 ГК РФ).

Помимо Венской конвенции Россия участвует и в других международных договорах купли-продажи. Они, за некоторыми исключениями, должны применяться в части, не противоречащей Венской конвенции.

К числу таких исключений, в частности, относятся многие соглашения, перешедшие к России как правопреемнику от СССР.

В качестве примера можно привести:

— Общие условия поставок товаров между внешнеторговыми организациями СССР и внешнеторговыми организациями КНДР от 27 июля 1981 г.;

— Общие условия поставок товаров из СССР в КНР и из КНР в СССР (Пекин, 13 марта 1990 г.).

Положения, закрепленные в таких международных договорах, имеют приоритет перед Венской конвенцией. Этот вывод обусловлен нормой самой Венской конвенции, в ст. 90 которой установлено, что эта Конвенция не затрагивает действия любого международного соглашения, которое уже заключено или может быть заключено и которое содержит положения по вопросам, являющимся предметом регулирования Венской конвенции, при условии, что стороны имеют свои коммерческие предприятия в государствах — участниках такого соглашения.

Если учесть, что Венская конвенция вступила в силу в СССР (России) с 1 сентября 1991 г., то все международные договоры стра-

ны, заключенные ранее (в том числе вышеназванные Общие условия поставок товаров между КНР и СССР, СССР и КНДР), не должны приводиться в соответствие с данной Конвенцией, они имеют приоритет по отношению к ней. Во взаимоотношениях стран СНГ действует Соглашение об общих условиях поставок товаров между организациями государств — участников СНГ (Киев, 20 марта 1992 г.).

С учетом ст. 90 Венской конвенции данное Соглашение применительно к правоотношениям коммерческих предприятий стран, участвующих в обоих международных договорах, действует в части, не противоречащей Венской конвенции. Например, во взаимоотношениях коммерческих предприятий России и Украины.

1.6. Инкотермс

Основной проблемой в правовом регулировании международного торгового оборота является несогласованность тех или иных гражданско-правовых конструкций договоров купли-продажи (в том числе торговых обычаев, связанных с ними) в правовых системах различных государств.

В качестве наиболее приемлемого способа разрешения данной проблемы на международном уровне еще в 1936 г. была предпринята попытка истолковать сложившиеся обычаи международной торговли с помощью унифицированных терминов, чтобы у сторон договора купли-продажи не возникало противоречий при толковании условий заключенного договора. В результате были разработаны Международные правила толкования торговых терминов — Инкотермс. Позднее были приняты новые редакции Инкотермс — в 1953, 1967, 1976, 1980, 1990, 2000 гг.

Обратите внимание! При заключении экспортного контракта стороны могут использовать любую редакцию. Однако в договоре им следует четко указывать, о какой конкретно редакции Инкотермс идет речь.

Основным достоинством Инкотермс является то, что сторонам, их применяющим, нет необходимости специально оговаривать в договоре, что они подразумевают под тем или иным понятием, использованным в договоре, или подробно описывать спектр их прав и обязанностей по договору. Для этого достаточно открыть Инкотермс в соответствующей редакции и посмотреть описание того или иного термина, который использован в договоре.

В российской торговой практике распространены Инкотермс в редакции от 1990 г. Именно о них и пойдет речь ниже.

В соответствии с п. 6 ст. 1211 ГК РФ в случае, если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, то при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сто-

ронами согласовано применение к их отношениям обычаев делового оборота, обозначаемых соответствующими торговыми терминами. Это положение, в частности, означает, что стороны могут по собственному усмотрению определить, какие термины и в каком объеме применяются к заключенному сторонами договору. Для этого сторонам необходимо отразить в договоре согласие сторон на применение Инкотермс в редакции от 1990 г.

Правом некоторых стран (например, Украины, Испании) предусмотрена обязательность применения Инкотермс. В некоторых странах (например, в Польше) применение Инкотермс исключается лишь в случае прямого указания в договоре. Все термины, предусмотренные данным документом, разделены на четыре группы.

Для каждого из терминов предусмотрена совокупность корреспондирующих прав и обязанностей сторон. Сторонам достаточно указать в договоре на соответствующий термин и сферу его применения.

Инкотермс предусматривает свободу сторон в определении условий договора, использующего термины Инкотермс. В зависимости от конкретных потребностей сторон, сложившихся у них в ходе торговых взаимоотношений обычаев, национального законодательства и иных обстоятельств стороны могут корректировать используемые термины.

Группировка терминов, предусмотренных Инкотермс

Группа E	Группа F	Группа C	Группа D
Общая характеристика			
Продавец предоставляет товары покупателю непосредственно в своих помещениях	Продавец обязуется предоставить товар в распоряжение перевозчика, который обеспечивается покупателем	Продавец обязуется заключить договор перевозки, однако без принятия на себя риска случайной гибели или повреждения товара или каких-либо дополнительных расходов после погрузки товара	Продавец несет все расходы и принимает на себя все риски до момента доставки товара в страну назначения
Термины			
EXW — отгрузка с завода	FCA — франко перевозчик FAS — свободно вдоль борта судна FOB — свободно на борту	CFR — стоимость и фрахт CIF — стоимость, страхование и фрахт CPT — перевозка оплачена до CIP — перевозка и страхование оплачены до	DAF — поставка на границе DES — поставка с судна DEQ — поставка с причала DDU — поставка без оплаты таможенных пошлин DDP — поставка с оплатой таможенных пошлин

Так, например, в Инкотермс предусмотрено: если продавец готов поставить товар на условиях, соответствующих торговому термину DEQ, который помимо прочего включает оплату таможенных пошлин, однако не желает платить таможенные пошлины (но при этом будет платить остальные налоги и сборы), то сторонам нет необходимости отказываться от применения термина DEQ. Им достаточно сослаться на этот термин с оговоркой — "Без оплаты пошлин".

Пример. Франко-перевозчик (с указанием пункта) FREE CARRIER — FCA Предположим, сторонами заключен экспортный контракт купли-продажи, по которому российская организация обязана передать венгерской компании станки. При этом стороны предполагают доставку товара силами покупателя из Москвы в Будапешт. В силу сложившихся правоотношений между компаниями продавец страхует перевозимые станки.

Вместо того чтобы разрешать в договоре многочисленные вопросы, связанные с толкованием договора (например, что означает "силами покупателя") или с описанием особенностей, связанных с передачей товара, переходом рисков, распределением расходов, сторонам в заключаемом ими договоре достаточно указать, что договор заключается на условиях термина FCA в соответствии с Инкотермс-90, а также указать место сдачи товара продавцом перевозчику — Москва.

Единственное, что нужно будет подробно оговорить в договоре, — это условия страхования станков. Это обусловлено тем, что согласно термину FCA в обязанности продавца не входит страхование товара. Тем не менее, как уже отмечалось ранее, стороны применительно к сложившимся между ними взаимоотношениям могут откорректировать те или иные условия термина FCA.

Пример. Стоимость и фрахт (наименование порта назначения) CFR COST AND FREIGHT (NAMED PORT OF DESTINATION) CFR.

Между российской и английской компаниями планируется заключение экспортного контракта купли-продажи, по которому российская компания поставит иностранной свою продукцию морем. При этом стороны груз не страхуют, а обязанности продавца по доставке ограничиваются заключением с перевозчиком договора и сдачей ему для перевозки предмета договора не позднее определенного срока.

В данном случае сторонам достаточно указать, что они заключают договор в соответствии с Инкотермс-90 на условиях "CFR Лондон с отгрузкой не позднее чем...".

На основании Инкотермс Приказом ГТК РФ от 23.08.2002 г. № 900 утвержден Классификатор условий поставки, который используется для таможенных целей участниками внешнеэкономической деятельности и таможенными органами.

Налогоплательщики зачастую сталкивались с отказом налоговых органов в возмещении НДС, если в экспортном контракте были предусмотрены условия поставки, по которым товар передается или может быть передан покупателю на территории России и задекларирован для экспорта непосредственно покупателем (например, EXW, FAS, FCA, DAF). Однако необходимо учитывать, что термины Инкотермс используются только для определения условий поставки товара, то есть взаимоотношений продавца и покупателя в сфере гражданского оборота. Поэтому вне зависимости от условий поставки товара за пределы территории Российской Федерации, предусмотренных в экспортном контракте, и времени перехода права собственности на поставляемый товар он признается экспортируемым, если факт его экспорта подтвержден в установленном порядке (письмо УМНС России по г. Москве от 16.06.2004 г. № 11—10/40146).

1.7. Ошибки, допускаемые при заключении внешнеэкономических сделок

Вступая в переговоры с зарубежным партнером о заключении договора, российские предприниматели нередко не проверяют ни правового статуса партнера (что юридически он собой представляет, где зарегистрирован, каков объем его правоспособности), ни его финансового положения и коммерческой репутации, ни полномочий его представителя на заключение контракта. В ряде случаев это приводит к невозможности получить оплату за поставленные экспортные товары или добиться возврата выплаченных сумм за импортные товары, которые либо вообще не были поставлены, либо поставлены не в полном объеме или с существенными недостатками. В таких случаях безуспешными оказываются попытки найти зарубежного партнера для вручения ему исковых материалов и повестки о вызове его в арбитраж.

Иногда в договорах либо вообще не указывались юридические адреса сторон, либо содержался фиктивный юридический адрес зарубежного партнера, либо вместо него имелся почтовый адрес для направления корреспонденции до востребования.

При анализе текста договора, представленного истцом в арбитраж по одному из споров, выяснилось, что в преамбуле договора наименование зарубежного партнера отличается от указанного в разделе "Юридические адреса сторон". Как оказалось, фирма под наименованием, указанным в преамбуле договора, не зарегистрирована в торговом реестре и соответственно не признается юридическим лицом страны, названной в качестве места ее нахождения. Та же фирма, юридический адрес которой указан в договоре, категорически отрицала, что ею заключен с истцом договор.

При составлении договора нередко не учитывается, что отношения сторон определяются не только условиями договора, но и нормами применимого права. Несоответствие договора или какого-либо его условия императивным предписаниям закона приводило к признанию договора в целом или соответствующего его условия недействительным (например, при несоблюдении формы договора или изменений и дополнений к нему). Для российского предпринимателя зачастую неожиданным оказывалось, что пробел контракта восполняется с помощью норм применимого права, когда в договоре отсутствует условие по какому-либо вопросу. При рассмотрении одного из споров российский покупатель, возражая против требования зарубежного продавца о возмещении ему убытков, вызванных нарушением договора покупателем, заявил, что он должен быть освобожден от ответственности, поскольку договор предусматривает лишь положения об ответственности продавца. Не всегда принимается во внимание и то, что имеются существенные расхождения в решении одних и тех же вопросов в праве разных государств, а потому необходимо знать, правом какого из них будут регулироваться отношения по конкретному контракту.

Встречаются противоречия между отдельными условиями договора, и нередко сами условия формулируются недостаточно четко, а порой просто двусмысленно, что вызывает споры при их толковании. Между тем то или иное толкование таких условий может обойтись одной из сторон очень дорого (в десятки, а в отдельных случаях и в сотни тысяч долларов США).

Далеко не всегда совпадают тексты договоров, составленные на двух языках с указанием, что оба текста имеют одинаковую силу. Нередко в таких случаях каждая из сторон исполняет договор, руководствуясь только текстом на своем родном языке. Когда же устанавливаются расхождения в текстах, возникают споры, при разрешении которых одна из сторон заявляет, что, если бы она могла в момент заключения договора допустить возможность толкования соответствующего условия в редакции, вытекающей из текста на другом языке, она вообще не заключила бы данный контракт.

При формулировании условия об обстоятельствах, освобождающих от ответственности (так называемых "форс-мажорных оговорок"), нередко не учитывались последствия той или иной формулировки, что приводило к снижению или повышению имущественной ответственности соответствующей стороны договора. Например, при включении в контракт оговорки, предусматривающей конкретный перечень обстоятельств, наступление которых освобождает от ответственности при нарушении обязательства, арбитраж принимал решения о взыскании со стороны убытков, явившихся следствием

обстоятельств, находившихся вне ее контроля, если они не были предусмотрены перечнем, содержавшимся в договоре.

Имели место и случаи, когда в договоре недостаточно четко формулировалось условие о порядке разрешения споров.

Наряду с очень краткими договорами, содержащими минимум условий, нередко заключаются многостраничные, очень подробные контракты, предусматривающие значительное число дополнительных условий. В то же время анализ многостраничных контрактов не всегда учитывает интересы сторон, поскольку часто такие контракты составлены по трафарету, недостаточно учитывающему вид товара, являющегося предметом купли-продажи. Практически одинаковые условия предусматриваются как в отношении всех видов массовых продовольственных и промышленных товаров, так и в отношении машин и оборудования. Договоры примерно одинакового содержания составляются независимо от того, с партнером из какой страны они заключаются, и без учета применимого права. При составлении договоров редко используются ссылки на принятые в международной торговле стандартные условия купли-продажи.

Россия с 1 сентября 1991 г. является участницей Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 1980 г.). Поэтому важно определить, будут ли подлежать применению к отношениям по заключаемому контракту положения Венской конвенции. Венская конвенция предоставляет сторонам право исключить ее применение, или отступить от любого из ее положений, или изменить его действие. Исключение прямо предусмотрено лишь по одному вопросу: сторонам не предоставлено такого права в отношении правила об обязательности соблюдения письменной формы, когда коммерческое предприятие одной из сторон конкретного контракта находится в государстве, сделавшем специальное заявление о том, что его национальное законодательство требует соблюдения письменной формы при заключении контрактов, их изменении или прекращении соглашением сторон. Для российских предпринимателей это положение имеет первостепенное значение, учитывая, что именно таковы требования российского законодательства применительно к внешнеэкономическим сделкам.

В последнее время появилось немало публикаций о составлении внешнеторговых контрактов купли-продажи. Наряду с полезной информацией в них нередко содержатся универсальные рекомендации, которые пригодны для использования при составлении любых контрактов, независимо от вида товаров, характера внешнеторговых операций (экспорт или импорт), применимого национального права. В ряде случаев такие договоры содержат устаревшие сведения о действующем в России и за рубежом законодательстве и о документах, применяемых в международной торговле. Не учитываются или не пол-

ностью учитываются и международные договоры, в которых участвует Россия. Забывается, что в современной международной торговле контракты зачастую заключаются путем обмена письмами, телексами, телеграммами. Не всегда принимается во внимание, что при определении подходов к ведению переговоров и составлению контрактов необходимо руководствоваться общепринятым правилом о соблюдении добросовестности в международной торговле. Чтобы не допустить серьезных ошибок при составлении контракта, целесообразно проявлять осторожность в использовании подобных публикаций.

2. ТАМОЖЕННЫЕ ПЛАТЕЖИ

2.1. Виды таможенных платежей и сборов

Экспорт товаров осуществляется при условии уплаты вывозных таможенных пошлин в порядке, предусмотренном Таможенным Кодексом РФ от 28.05.2003 г. № 61—ФЗ (вступил в силу с 01 января 2004 г.), соблюдения правил, установленных законодательством РФ о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, и выполнения иных требований и условий.

В понятие "таможенные платежи" входят: ввозная таможенная пошлина; вывозная таможенная пошлина; налог на добавленную стоимость (НДС), взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию РФ; акциз, взимаемый при ввозе товаров на таможенную территорию РФ; таможенные сборы (ст. 318 ТК РФ).

Специальные, антидемпинговые и компенсационные пошлины, устанавливаемые в соответствии с законодательством РФ о мерах по защите экономических интересов РФ при осуществлении внешней торговли, взимаются по правилам, предусмотренным ТК РФ для взимания ввозной таможенной пошлины.

Таможенный сбор это платеж, уплата которого является одним из условий совершения таможенными органами действий, связанных с таможенным оформлением, хранением, сопровождением товаров.

К таможенным сборам относятся (ст. 357.1 ТК РФ):

- 1) таможенные сборы за таможенное оформление;
- 2) таможенные сборы за таможенное сопровождение;
- 3) таможенные сборы за хранение.

При перемещении товаров через таможенную границу обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов возникает:

- при ввозе товаров — с момента пересечения таможенной границы;
- при вывозе товаров — с момента подачи таможенной декларации или совершения действий, направленных на вывоз товаров с таможенной территории РФ.

Таможенные пошлины, налоги не уплачиваются в случае (ст. 319 ТК РФ), если:

1) в соответствии с законодательством РФ товары не облагаются таможенными пошлинами, налогами; либо в отношении товаров предоставлено условное полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов, — в период действия такого освобождения;

2) общая таможенная стоимость товаров, ввозимых на таможенную территорию РФ в течение одной недели в адрес одного получателя, не превышает 5000 рублей;

3) до выпуска товаров для свободного обращения иностранные товары оказались уничтоженными или безвозвратно утраченными вследствие аварии или действия непреодолимой силы либо в результате естественного износа или убыли при нормальных условиях транспортировки, хранения или использования (эксплуатации);

4) товары обращаются в федеральную собственность в соответствии с ТК РФ и другими федеральными законами.

Лицом, ответственным за уплату таможенных пошлин, налогов, является декларант. Если декларирование производится таможенным брокером (представителем), он является ответственным за уплату таможенных пошлин, налогов.

При незаконном перемещении товаров и транспортных средств через таможенную границу ответственность за уплату таможенных пошлин, налогов несут лица, незаконно перемещающие товары и транспортные средства, лица, участвующие в незаконном перемещении, если они знали или должны были знать о незаконности такого перемещения, а при ввозе — также лица, которые приобрели в собственность или во владение незаконно ввезенные товары и транспортные средства, если в момент приобретения они знали или должны были знать о незаконности ввоза (320 ТК РФ).

2.2. Определение таможенной стоимости товаров

Основой для исчисления таможенной пошлины и таможенных сборов является таможенная стоимость товаров (ст. 322 ТК РФ).

Таможенная стоимость экспортируемых товаров определяется в соответствии со следующими нормативными актами:

— раздел III Закона РФ от 21 мая 1993 г. № 5003—1 "О таможенном тарифе" (далее — Закон о таможенном тарифе);

— Порядок определения таможенной стоимости товаров, вывозимых с таможенной территории Российской Федерации, утвержден

Постановлением Правительства РФ от 7 декабря 1996 г. № 1461 (далее — Порядок определения ТС);

— Правила применения Порядка определения таможенной стоимости товаров, вывозимых с таможенной территории Российской Федерации, утвержден Приказом ГТК России от 27 августа 1997 г. № 522.

Порядком определения ТС предусмотрены три варианта расчета таможенной стоимости вывозимых товаров.

1-й вариант

Таможенная стоимость вывозимых товаров складывается из:

1) цены сделки, т.е. цены, фактически уплаченной или подлежащей уплате при продаже товаров на экспорт;

2) следующих расходов, при условии, что они понесены покупателем, но не включены в фактически уплаченную или подлежащую уплате цену сделки:

а) комиссионных и брокерских вознаграждений;

б) стоимости многооборотной тары, если в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности (далее — ТН ВЭД) она рассматривается как единое целое с вывозимыми товарами;

в) стоимости упаковки;

г) соответствующей части стоимости предоставленных покупателем продавцу бесплатно или по сниженной цене для производства или продажи на экспорт вывозимых товаров следующих товаров и услуг:

— сырья, материалов, деталей, полуфабрикатов и других комплектующих изделий, являющихся составной частью вывозимых товаров;

— инструментов, штампов, форм и других подобных предметов, использованных при производстве вывозимых товаров;

— вспомогательных материалов, израсходованных при производстве вывозимых товаров;

— инженерной проработки, опытно-конструкторских работ, дизайна, художественного оформления, эскизов и чертежей;

д) лицензионных и иных платежей за использование объектов интеллектуальной собственности, которые покупатель прямо или косвенно должен осуществить в качестве условия покупки вывозимых товаров;

е) поступающей продавцу прямо или косвенно части дохода от последующих перепродаж, передачи или использования покупателем товаров после их вывоза с таможенной территории РФ;

ж) налогов (за исключением таможенных платежей, уплачиваемых при заявлении таможенной стоимости), взимаемых на таможенной территории РФ, если в соответствии с законодательством или международными договорами Российской Федерации они не подлежат компенсации продавцу при вывозе товаров с таможенной территории РФ.

2-й вариант

Если сделка купли-продажи в отношении вывозимых товаров не заключалась или если невозможно использовать цену сделки купли-продажи в качестве основы для определения таможенной стоимости, эта стоимость определяется:

— исходя из представленных декларантом данных бухгалтерского учета продавца—экспортера, отражающих его затраты на производство и реализацию вывозимого товара, и величины прибыли, получаемой экспортером при вывозе идентичных или однородных товаров с таможенной территории РФ,

— либо на основе бухгалтерских данных об оприходовании и списании с баланса вывозимых товаров.

При определении таможенной стоимости указанных товаров должны учитываться также расходы, названные выше (см. 1-й вариант).

3-й вариант

В случае невозможности использования представленных декларантом сведений (2-й вариант) таможенная стоимость вывозимого товара определяется на основе сведений о ценах на идентичные или однородные товары либо исходя из калькуляции стоимости (себестоимости) вывозимых идентичных или однородных товаров с учетом вышеуказанных расходов.

Таможенная стоимость вывозимых товаров заявляется декларантом в таможенной декларации.

При возникновении обоснованных сомнений в отношении заявленной таможенной стоимости таможенный орган вправе потребовать от декларанта представления расчетов таможенной стоимости. Для этих целей могут быть использованы формы декларации таможенной стоимости (ДТС—1, ДТС—2), утвержденные Приказом ГТК России от 08.09.2003 г. № 998.

2.3. Таможенные пошлины

Под таможенной пошлиной понимается обязательный взнос, взимаемый таможенными органами РФ при ввозе товара на таможенную территорию Российской Федерации или вывозе товара с этой территории и являющийся неотъемлемым условием такого ввоза или вывоза.

Основным законодательным актом, регулирующим применение таможенных пошлин, является Закон о таможенном тарифе.

Таможенный тариф — это свод ставок таможенных пошлин, систематизированных в соответствии с утвержденным для этих целей классификатором видов товаров — Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности, которая определяется Правительством РФ исходя из принятых в международной практике систем классификации товаров.

Действующая в настоящее время редакция ТН ВЭД утверждена Постановлением Правительства РФ от 30 ноября 2001 г. № 830 "О таможенном тарифе Российской Федерации и товарной номенклатуре, применяемой при осуществлении внешнеэкономической деятельности" (с последующими изменениями и дополнениями).

Согласно п. 3 ст. 4 Закона о таможенном тарифе ставки вывозных таможенных пошлин и перечень товаров, в отношении которых они применяются, устанавливаются Правительством РФ. Как правило, вывозные таможенные пошлины применяются при экспорте товаров из РФ за пределы государств — участников Таможенного союза (Киргизская Республика, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Республика Таджикистан).

При этом в случае, если товары вывозятся на территорию одного из названных государств, но экспортный контракт заключен между резидентом РФ и нерезидентом страны — участника Таможенного союза, то к экспортируемым товарам таможенные пошлины применяются в размере, установленном для товаров, вывозимых с территории РФ за пределы государств — участников соглашений о Таможенном союзе.

Товары, вывозимые с территории РФ за пределы государств — участников соглашений о Таможенном союзе, облагаются таможенными пошлинами.

Ставки в отношении таких товаров установлены рядом постановлений Правительства РФ. Полностью все ставки систематизированы в Приказах ГТК России от 06.08.2003 г. № 865 "О ставках вывозных таможенных пошлин" и от 20 декабря 2002 г. № 1396 "О внесении изменений в Таможенный тариф РФ и об утверждении вывозных таможенных пошлин на отдельные товары, вывозимые с территории РФ за пределы государств — участников соглашений о Таможенном союзе".

Установлены следующие виды ставок вывозных таможенных пошлин:

1) адвалорные, т.е. начисляемые в процентах от таможенной стоимости облагаемых товаров.

Пример, вывозная пошлина на минеральные или химические, калийные удобрения установлена в размере 5% от таможенной стоимости;

2) специфические, т.е. начисляемые в установленном размере (в долларах США или в ЕВРО) за единицу облагаемых товаров.

Пример, при экспорте газа природного сжиженного (код ТН ВЭД 2711110000) таможенная пошлина уплачивается в размере 40 ЕВРО за 1000 кг;

3) комбинированные, сочетающие оба названных вида таможенного обложения.

Исчисление таможенной пошлины производится в валюте РФ.

Исчисление таможенной пошлины в отношении товаров, облагаемых таможенной пошлиной по адвалорным ставкам, производится по формуле:

$$ТП = ТС \times Ст,$$

где **ТП** — сумма таможенной пошлины;

ТС — таможенная стоимость товара (в рублях);

Ст — ставка таможенной пошлины, установленная в процентах от таможенной стоимости товара.

Исчисление таможенной пошлины в отношении товаров, облагаемых таможенной пошлиной по специфическим ставкам, производится по формуле:

$$ТП = Ст \times НВ \times К,$$

где **ТП** — сумма таможенной пошлины;

Ст — ставка таможенной пошлины в евро или долларах США за единицу товара;

НВ — количественная или физическая характеристика товара в натуральном выражении;

К — курс ЕВРО или доллара США, установленный Банком России на дату принятия таможенной декларации.

Исчисление таможенной пошлины в отношении товаров, облагаемых по комбинированной ставке, производится следующим образом.

Сначала исчисляется размер таможенной пошлины по адвалорной ставке в процентах от таможенной стоимости, затем исчисляется размер таможенной пошлины по специфической ставке по формуле.

Для определения таможенной пошлины, подлежащей уплате, используется наибольшая из полученных сумм (п.п. 17 — 21 Методических указаний о порядке применения таможенных пошлин в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации, направленных Письмом ГТК России от 27 декабря 2000 г. № 01—06/38024).

2.4. Таможенные сборы

Плательщиками таможенных сборов являются декларанты, а также и иные лица, на которых ТК РФ возложена обязанность уплачивать таможенные сборы.

Таможенные сборы уплачиваются: за таможенное оформление — до подачи таможенной декларации или одновременно с ее подачей; за таможенное сопровождение — до начала фактического осуществления таможенного сопровождения; за хранение — до фактической выдачи товаров со склада временного хранения или с таможенного склада.

Ставки таможенных сборов за таможенное оформление устанавливаются Правительством РФ. Размер таможенного сбора за таможенное оформление должен быть ограничен приблизительной стоимостью оказанных услуг и не может быть более 100 000 рублей.

С 1 января 2005 года вступило в силу Постановление Правительства РФ от 28.12.2004 г. № 863 "О ставках таможенных сборов за таможенное оформление товаров". Так, таможенные сборы за таможенное оформление товаров, уплачиваются по следующим ставкам:

- 500 рублей — за товары, таможенная стоимость которых не превышает 200 тыс. рублей;

- 1000 рублей — за товары, таможенная стоимость которых составляет 200 тыс. рублей 1 копейку и более, но не превышает 450 тыс. рублей;

- 2 тыс. рублей — за товары, таможенная стоимость которых составляет 450 тыс. рублей 1 копейку и более, но не превышает 1200 тыс. рублей и т.д.

За таможенное оформление товаров, таможенная стоимость которых составляет 30000 тыс. рублей 1 копейку и более таможенный сбор составит — 100 тыс. рублей.

При таможенном оформлении товаров, перемещаемых железнодорожным транспортом через таможенную территорию РФ, сборы за таможенное оформление уплачиваются в размере 500 рублей в отношении каждой партии товаров, перевозимых по одной железнодорожной накладной, в одном транспортном средстве.

При таможенном оформлении товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ физическими лицами для личных, семейных, домашних и иных не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд, сборы за таможенное оформление уплачиваются в размере 250 рублей.

Размеры остальных таможенных сборов определены в ТК РФ.

Статьей 357.9. ТК РФ установлен перечень случаев освобождения от уплаты таможенных сборов, которым установлено, что таможенные сборы за таможенное оформление не взимаются в отношении:

- товаров, ввозимых на таможенную территорию РФ и вывозимых с этой территории и относящихся к безвозмездной помощи (содействию);

- товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ дипломатическими, консульскими и иными официальными представительствами иностранных государств;

- товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ в целях демонстрации на выставках, авиационно-космических салонах и на иных подобных мероприятиях, по решению Правительства РФ;

— товаров, ввозимых на таможенную территорию РФ в течение одной недели в адрес одного получателя, общая таможенная стоимость которых не превышает 5 000 рублей;

— товаров, перемещаемых физическими лицами для личных, семейных, домашних и иных не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд, в отношении которых предоставляется полное освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов;

— товаров, которые оказались уничтожены, безвозвратно утрачены либо повреждены вследствие аварии или действия непреодолимой силы и помещены под таможенный режим уничтожения,

— иных товаров

Таможенные сборы за хранение не взимаются:

— при помещении таможенными органами товаров на склад временного хранения или на таможенный склад таможенного органа;

— в иных случаях, определяемых Правительством Российской Федерации.

2.5. Порядок уплаты таможенных платежей

Таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием грузовой таможенной декларации. Таможенные платежи вправе уплатить декларант либо иное заинтересованное лицо.

При вывозе товаров таможенные пошлины должны быть уплачены не позднее дня подачи таможенной декларации, если иное не установлено ТК РФ. При изменении таможенного режима таможенные пошлины, налоги должны быть уплачены не позднее дня, установленного ТК РФ для завершения действия изменяемого таможенного режима.

Таможенные пошлины, налоги уплачиваются в кассу или на счет таможенного органа, открытый для этих целей. Они уплачиваются по выбору плательщика как в валюте РФ, так и в иностранной валюте, курс которой котируется Центральным банком РФ, в соответствии с законодательством РФ о валютном регулировании и валютном контроле.

По требованию плательщика таможенные органы обязаны выдать подтверждение уплаты таможенных пошлин, налогов в письменной форме. Подтверждение составляется в двух экземплярах, один из которых выдается плательщику, второй — остается в таможенном органе. Форма подтверждения приведена в Методических указаниях, утвержденных Распоряжением ГТК РФ от 27.11.2003 г. № 647-р.

Обязанность по уплате таможенных пошлин, налогов считается исполненной (ст. 332 ТК РФ):

1) с момента списания денежных средств со счета плательщика в банке;

2) с момента внесения наличных денежных средств в кассу таможенного органа;

3) с момента зачета в счет уплаты таможенных пошлин, налогов излишне уплаченных или излишне взысканных сумм таможенных пошлин, налогов, а если такой зачет производится по инициативе плательщика, — с момента принятия заявления о зачете;

4) с момента зачета в счет уплаты таможенных пошлин, налогов денежных средств, уплаченных банком, иной кредитной организацией либо страховой организацией в соответствии с банковской гарантией или договором страхования, а также поручителем в соответствии с договором поручительства;

5) с момента обращения взыскания на товары, в отношении которых не уплачены таможенные платежи, либо на предмет залога или иное имущество плательщика и др.

Федеральная служба, уполномоченная в области таможенного дела, или определяемые ею иные таможенные органы по заявлению плательщика таможенных пошлин, налогов в письменной форме могут изменить срок уплаты таможенных пошлин, налогов. Изменение срока уплаты таможенных пошлин, налогов производится в форме отсрочки или рассрочки, которые предоставляются на срок от одного до шести месяцев. Отсрочка или рассрочка предоставляется плательщику таможенных пошлин, налогов при наличии хотя бы одного из следующих оснований (статья 334 ТК РФ):

1) причинение этому лицу ущерб в результате стихийного бедствия, технологической катастрофы или иных обстоятельств непреодолимой силы;

2) задержка этому лицу финансирования из федерального бюджета или оплаты выполненного этим лицом государственного заказа;

3) товары, перемещаемые через таможенную границу, являются товарами, подвергающимися быстрой порче;

4) осуществление лицом поставок по межправительственным соглашениям.

Отсрочка или рассрочка уплаты таможенных пошлин, налогов не предоставляется (статья 335 ТК РФ), если в отношении лица, претендующего на предоставление указанной отсрочки или рассрочки:

1) возбуждено уголовное дело по признакам преступления, связанного с нарушениями таможенного законодательства РФ;

2) возбуждена процедура банкротства.

За предоставление отсрочки или рассрочки уплаты таможенных пошлин, налогов, а также в иных случаях, предусмотренных ТК РФ, взимаются проценты, начисляемые на сумму задолженности по уплате таможенных пошлин, налогов исходя из ставки рефинансирования Центрального банка РФ, действующей в период отсрочки или рассрочки уплаты таможенных пошлин, налогов (статья 336 ТК РФ).

Проценты уплачиваются до уплаты или одновременно с уплатой суммы задолженности по уплате таможенных пошлин, налогов, но не позднее дня, следующего за днем истечения срока предоставленной отсрочки или рассрочки уплаты таможенных пошлин, налогов.

В случае неуплаты или неполной уплаты таможенных пошлин, налогов в установленные сроки таможенные органы взыскивают таможенные пошлины, налоги принудительно.

Принудительное взыскание таможенных пошлин, налогов с юридических лиц производится путем взыскания таможенных пошлин, налогов за счет денежных средств, находящихся на счетах плательщика в банках (ст. 351 ТК РФ), или за счет иного имущества плательщика, а также в судебном порядке. Принудительное взыскание с физических лиц производится в судебном порядке.

До применения мер по принудительному взысканию таможенных пошлин, налогов таможенный орган выставляет лицу, ответственному за их уплату, требование об уплате таможенных платежей (ст. 350 ТК РФ).

Принудительное взыскание таможенных платежей не производится:

- если требование об уплате таможенных платежей не выставлено в течение трех лет со дня истечения срока их уплаты либо со дня наступления события, влекущего обязанность лиц уплачивать таможенные пошлины, налоги;

- если размер неуплаченных сумм таможенных пошлин, налогов в отношении товаров, указанных в одной таможенной декларации, либо товаров, отправленных в одно и то же время одним и тем же отправителем в адрес одного получателя, составляет менее 150 рублей.

При неуплате таможенных пошлин, налогов в установленный срок (просрочке) уплачиваются пени.

Пени начисляются за каждый календарный день просрочки уплаты таможенных сборов начиная со дня, следующего за днем истечения сроков их уплаты по день исполнения обязанности по уплате таможенных сборов либо по день принятия решения о предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты таможенных сборов включительно в процентах, соответствующих одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка РФ (действующей в период просрочки), от суммы неуплаченных таможенных пошлин, налогов (недоимки).

Если же суммы таможенных платежей уплачены излишне, то такие суммы подлежат возврату. В этом случае согласно п. 12 ст. 78 НК РФ применяется общий порядок возврата излишне уплаченной суммы налога, сбора, а также пени. Поэтому положения Таможенного кодекса РФ, касающиеся возврата излишне уплаченных сумм, применяются в части, не противоречащей положениям ст. 78 НК РФ.

На сумму излишне уплаченных таможенных платежей, не возвращенных в установленный срок, начисляются проценты за каждый

день нарушения срока возврата по ставке рефинансирования Банка России, действовавшей в дни нарушения срока возврата.

Если излишняя уплата таможенных платежей производилась в иностранной валюте, проценты начисляются на сумму излишне уплаченных таможенных платежей, пересчитанную в валюту РФ по курсу Банка России на день излишней уплаты.

3. ТАМОЖЕННОЕ ОФОРМЛЕНИЕ

3.1. Понятие таможенного оформления

Все товары и транспортные средства, перемещаемые через таможенную границу РФ, подлежат таможенному оформлению и таможенному контролю в порядке и на условиях, предусмотренных ТК РФ

Под таможенным оформлением понимается процедура помещения товаров под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима.

Таможенное оформление товаров начинается:

— при ввозе товаров — в момент представления таможенному органу предварительной таможенной декларации либо документов в соответствии со статьей 72 ТК РФ, а в случаях, предусмотренных ТК РФ, — устного заявления либо совершения иных действий, свидетельствующих о намерении лица осуществить таможенное оформление;

— при вывозе товаров — в момент представления таможенной декларации, а в случаях, предусмотренных ТК РФ, — устного заявления либо совершения иных действий, свидетельствующих о намерении лица осуществить таможенное оформление.

По общему правилу таможенное оформление экспортируемых товаров производится в месте нахождения таможенного поста или отдела таможенного оформления и таможенного контроля, в регионе деятельности которого находится лицо, предъявляющее товары к перевозке и указанное в транспортном документе (отправитель), либо его структурное подразделение (пп. "б" п. 5 Положения о местах таможенного оформления товаров, ввозимых на таможенную территорию РФ и вывозимых с таможенной территории РФ, утвержденного Приказом ГТК России от 6 ноября 2002 г. № 1175).

При этом по просьбе заинтересованного лица, за его счет и с согласия таможенного органа таможенное оформление может производиться в иных местах и вне времени работы таможенного органа РФ. В этом случае, как отмечено выше, сборы за таможенное оформление взимаются в повышенном размере. В некоторых случаях таможенное оформление производится вне места нахождения отправителя товаров в связи с тем, что определенные категории товаров по решению ГТК

России оформляются только определенными таможенными органами РФ (в этом случае таможенные сборы взимаются как обычно).

Для таможенного оформления товаров, предназначенных на экспорт, совершаются следующие действия:

- 1) представление товаров таможенному органу;
- 2) декларирование товаров;
- 3) уплата таможенных платежей.

Если экспортер не хочет заниматься этим самостоятельно, он может воспользоваться услугами таможенного брокера.

Таможенное оформление завершается совершением таможенных операций, необходимых для применения к товарам таможенных процедур, для помещения товаров под таможенный режим или для завершения действия этого режима, если такой таможенный режим действует в течение определенного срока, а также для исчисления и взимания таможенных платежей.

3.2. Таможенный брокер

Таможенный брокер (представитель) — это посредник, совершающий таможенные операции от имени и по поручению декларанта или иного лица, которому предоставлено право совершать таможенные операции в соответствии с ТК РФ. Таможенным брокером может быть российское юридическое лицо, включенное в Реестр таможенных брокеров (представителей). До 01.01.2004 г. для осуществления брокерской деятельности требовалась лицензия ГТК РФ. В соответствии с новым ТК РФ лицензии не выдаются, теперь ведется Реестр таможенных брокеров, а подтверждением включения в этот Реестр является соответствующее свидетельство.

Деятельность таможенного брокера может осуществляться:

- а) в регионе деятельности одной таможни;
- б) в регионах деятельности нескольких таможен, подчиненных одному региональному таможенному управлению;
- в) на всей территории РФ или в регионах деятельности нескольких региональных таможенных управлений.

Отношения таможенного брокера (представителя) с декларантами и другими заинтересованными лицами строятся на договорной основе. Договор заключается в простой письменной форме. До вступления в силу нового ТК РФ такие договоры должны были удостоверяться нотариально. Указанные договоры относятся к публичным, поэтому отказ таможенного брокера (представителя) от заключения договора при наличии у него возможности оказать услугу или выполнить работу не допускается.

При совершении таможенных операций таможенный брокер обладает теми же правами, что и лицо, которое уполномочивает там-

оженного брокера представлять свои интересы во взаимоотношениях с таможенными органами.

Таможенный брокер вправе выступать поручителем перед таможенными органами за исполнение обязательств по уплате таможенных платежей представляемым им лицом, если в соответствии с ТК РФ требуется представление обеспечения их уплаты.

Таможенный брокер вправе требовать от представляемого лица представления документов и сведений, необходимых для таможенного оформления, в том числе содержащих информацию, составляющую коммерческую, банковскую или иную охраняемую законом тайну, и другую конфиденциальную информацию, и получать такие документы и сведения в сроки, обеспечивающие соблюдение требований ТК РФ.

Полученная от представляемых лиц информация, составляющая коммерческую, банковскую или иную охраняемую законом тайну, и другая конфиденциальная информация не должны разглашаться или использоваться таможенным брокером и его работниками для собственных целей, передаваться иным лицам, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Таможенный брокер обязан вести учет товаров, в отношении которых им совершаются таможенные операции, и представлять в таможенные органы отчетность о совершенных таможенных операциях, предусмотренную статьей 364 ТК РФ.

За уплату таможенных платежей, подлежащих уплате в соответствии с ТК РФ при декларировании товаров, таможенный брокер несет такую же ответственность, как декларант. Обязанности и ответственность таможенного брокера перед таможенными органами не могут быть ограничены договором таможенного брокера с представляемым лицом.

Прежде чем заключать договор с брокером на представление своих интересов в процессе таможенного оформления, экспортеру необходимо убедиться о включении данного брокера в Реестр таможенных брокеров (представителей). Следует также проверить, что экспортируемый товар относится к сфере деятельности брокера, а таможня, где планируется производить таможенное оформление, — к региону его деятельности.

Для этого желательно приложить к договору копию Свидетельства о включении в Реестр таможенных брокеров (представителей), которое содержит:

- 1) наименование, указание организационно-правовой формы и местонахождения таможенного брокера и его обособленных структурных подразделений;

- 2) сведения о размерах и форме обеспечения уплаты таможенных платежей;

- 3) сведения об ограничении сферы деятельности таможенного брокера (если они установлены).

Указанное Свидетельство сроком действия не ограничивается. Вместе с тем оно может быть отозвано таможенным органом в случаях несоблюдения таможенным брокером условий включения в Реестр таможенных брокеров, а также неоднократного привлечения таможенного брокера к административной ответственности в связи с неисполнением им своих обязанностей в области таможенного дела.

3.3. Представление товаров таможенному органу

Таможенное оформление товаров начинается в момент представления документов таможенному органу при прибытии товаров и транспортных средств на таможенную территорию РФ (если в таможенный орган представлена предварительная таможенная декларация, то таможенное оформление начинается в момент представления предварительной декларации). Объем информации ограничен лишь теми сведениями, которые должны содержаться в обычных транспортных документах перевозчика, предусмотренных международными договорами РФ в области транспорта.

Предусмотрено право перевозчика представить требуемые документы и сведения до фактического прибытия товаров и транспортных средств на таможенную территорию РФ, а также представить документы в электронном виде. Представление товаров является предварительной операцией, предшествующей основному таможенному оформлению и помещению товаров под режим экспорта. Без представления товаров, по общему правилу, таможенное оформление невозможно, поскольку декларированию подлежит только фактически прибывший товар. После прибытия товаров и представления таможенному органу соответствующих документов и сведений товары могут быть разгружены или перегружены, помещены на склад временного хранения, заявлены к определенному таможенному режиму либо к внутреннему таможенному транзиту.

С момента предъявления товаров в месте их прибытия такие товары приобретают статус находящихся на временном хранении. Если таможенные органы проводят проверку товаров, на ввоз которых в РФ установлены запреты и ограничения, обеспечение соблюдения которых находится также в компетенции других государственных органов, таможенные органы обеспечивают координацию таких действий и их одновременное проведение.

3.4. Временное хранение товаров

Временное хранение товаров — таможенная процедура, при которой иностранные товары хранятся без уплаты таможенных по-

шлин, налогов и без применения к ним ограничений, установленных в соответствии с законодательством РФ о государственном регулировании внешнеторговой деятельности, до их выпуска в соответствии с определенным таможенным режимом либо до помещения их под иную таможенную процедуру (статья 99 ТК РФ, Правила совершения таможенных операций при временном хранении товаров, утвержденные Приказом ГТК России от 03.09.2003 г. № 958).

Склад временного хранения (СВХ) — это помещения, которые специально выделены и обустроены для хранения под таможенным контролем товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ, а также прилегающая к ним территория, которая используется для хранения, разгрузки и погрузки транспортных средств, перемещающих товары, размещения, а по отдельному разрешению таможни — и хранения товаров на транспортных средствах, на которых эти товары перемещаются через таможенную границу РФ.

Срок временного хранения товаров составляет два месяца за некоторыми исключениями. При приеме товаров на хранение на СВХ уполномоченное материально ответственное лицо производит осмотр товаров, определяет их количество и внешнее состояние. Принятие товаров на хранение таможенным органом удостоверяется выдачей лицу, поместившему товары на СВХ, складской квитанции. Хранение товаров на СВХ таможенного органа является безвозмездным. Лицо, поместившее товары на СВХ таможенного органа, возмещает расходы, необходимые для хранения товаров, в соответствии с пунктом 2 статьи 897 ГК РФ.

Таможенный орган — владелец СВХ обязан соблюдать санитарные правила, нормы складирования, правила товарного соседства и режима хранения, требования законодательства РФ о техническом регулировании, выполнять иные требования и условия, установленные законодательством РФ и субъектов РФ в сфере оказания услуг по хранению товаров.

3.5. Декларирование товаров

На вывозимые товары декларация должна подаваться до фактического вывоза товаров. При этом срок ее подачи таможенным органом не устанавливается (п. 4 Правил приема грузовых таможенных деклараций, утвержденных Приказом ГТК России от 29 ноября 2002 г. № 1284). Тогда как на ввозимые товары ГТД должна подаваться в сроки, не превышающие 15 дней со дня представления товаров и транспортных средств таможенному органу.

Лицо, производящее декларирование, именуется декларантом. В зависимости от того, заключен договор с таможенным брокером или нет, декларантом будет либо лицо, перемещающее товары, либо таможенный брокер.

Для товаров, не экспортируемых товаров производится путем подачи таможенной декларации, производящий таможенное оформление:

1) таможенная декларация (ГТД);

2) сопроводительные документы, прилагаемые к ГТД;

3) декларация на товары ГТД, за исключением случаев, когда нормами таможенных таможенными ГТК России не установлено требование представления.

4) сопроводительные документы, прилагаемые к ГТД (п. 6 Правил приема ГТД).

Процесс ГТД оформляется присвоением ей регистрационного номера (номер регистрации ГТД).

С момента оформления принятия ГТД становится документом, свидетельствующим о фактах, имеющих юридическое значение.

Порядок заполнения ГТД при экспорте установлен разделом III Инструкции о порядке заполнения грузовой таможенной декларации, утвержденной Приказом ГТК РФ от 21.08.2003 г. № 915 (вступил в силу 1 января 2004 г.)

Для таможенных деклараций должны быть представлены следующие документы:

1) регистрационные документы экспортера (устав, свидетельство о регистрации и т.д.);

2) платежные документы, подтверждающие уплату таможенных платежей; документы, подтверждающие внесение обеспечения уплаты таможенных платежей в отношении декларируемых товаров, в случаях, определенных законодательством РФ о налогах и сборах;

3) разрешительные документы (копии лицензий, разрешений, если в соответствии с законодательством РФ и (или) международными договорами РФ пересечение государственной границы РФ допускается при наличии таких лицензий, разрешений; документы, подтверждающие право на получение тарифных преференций или льготного налогообложения);

4) транспортные документы и товаросопроводительные документы;

5) паспорт сделки, оформленный в установленном порядке;

6) декларация таможенной стоимости (ДТС) и ее электронная копия;

7) коммерческие документы (договор, включая дополнения, соглашения к нему, имеющие отношение к декларируемым товарам);

8) решение о классификации товаров в соответствии с ТН ВЭД России, выданное таможенным органом, если в соответствии с нормативными правовыми актами ГТК России такое решение должно быть получено предварительно;

9) копия предшествующей таможенной декларации (ГТД или иного документа, используемого в качестве таможенной декларации), если в отношении декларируемых товаров изменяется (завершается) таможенный режим.

Для проверки ГТД декларант вправе представить также иные документы, если он считает, что такие документы могут быть использованы таможенным органом для принятия решения о выпуске товаров в соответствии с условиями заявленного таможенного режима (п. 16 Правил приема ГТД). Приказом ГТК РФ от 16.09.2003 г. № 1022 предусмотрено, что декларант при экспортных сделках представляет также:

- документы, подтверждающие полномочия лиц на совершение таможенных операций;

- документы, подтверждающие правоспособность лиц, сведения о которых указаны в таможенной декларации, по осуществлению деятельности на территории РФ (к таким документам могут относиться: учредительные документы, свидетельство об аккредитации филиала либо представительства иностранного юридического лица, паспорт, свидетельство о государственной регистрации юридического лица либо свидетельство о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя);

- документы, свидетельствующие о постановке лиц, сведения о которых указаны в таможенной декларации, на учет в налоговых органах.

При помещении товаров под таможенный режим временного вывоза дополнительно представляются следующие документы и сведения:

- сведения о наличии идентификационных признаков товаров;
- разрешительные документы уполномоченных федеральных органов исполнительной власти, содержащие информацию по ограничению срока нахождения товаров вне таможенной территории РФ, если временно вывозимые товары подпадают под действие разрешительного порядка их перемещения через таможенную границу РФ;

- иные документы, которые декларант сочтет необходимым представить для целей установления таможенным органом запрашиваемого лицом, заявляющим таможенный режим, срока временного вывоза.

Организация-экспортер должна обязательно проконтролировать полное соответствие сведений, указанных в ГТД, сведениям подтверждающих документов. Недостоверность представленных документов может стать причиной для отказа в возмещении НДС.

После проверки представленных документов таможенный орган делает отметку на ГТД и товаросопроводительных документах о принятом решении о выпуске товаров (ст. 149 ТК РФ).

4. ТАМОЖЕННЫЙ КОНТРОЛЬ

4.1. Формы таможенного контроля

С момента принятия таможенной декларации и до момента пересечения таможенной границы РФ вывозимые товары находятся под

таможенным контролем. Таможенный контроль — это совокупность мер, осуществляемых таможенными органами в целях обеспечения соблюдения таможенного законодательства РФ.

ТК РФ предусматривает следующие формы таможенного контроля (ст. 366 ТК РФ):

- 1) проверка документов и сведений;
- 2) устный опрос;
- 3) получение пояснений;
- 4) таможенное наблюдение;
- 5) таможенный осмотр товаров и транспортных средств;
- 6) таможенный досмотр товаров и транспортных средств;
- 7) личный досмотр;
- 8) проверка маркировки товаров специальными марками, наличия на них идентификационных знаков;
- 9) осмотр помещений и территорий для целей таможенного контроля;
- 10) таможенная ревизия.

При проведении таможенного контроля таможенные органы исходят из принципа выборочности и, как правило, ограничиваются только теми формами таможенного контроля, которые достаточны для обеспечения соблюдения таможенного законодательства РФ. Таможенный орган не обязан каждый раз применять к вывозимым товарам все предусмотренные формы таможенного контроля.

При выборе форм таможенного контроля используется система управления рисками. При этом под риском понимается вероятность несоблюдения таможенного законодательства РФ (ст. 358 ТК РФ).

Товары и транспортные средства, ввезенные на таможенную территорию РФ, считаются находящимися под таможенным контролем с момента пересечения таможенной границы при их прибытии на таможенную территорию РФ и до момента:

- выпуска для свободного обращения;
- уничтожения;
- отказа в пользу государства;
- обращения товаров в федеральную собственность либо распоряжения ими иным способом;
- фактического вывоза товаров и транспортных средств с таможенной территории РФ.

Российские товары и транспортные средства считаются находящимися под таможенным контролем при их вывозе с таможенной территории РФ с момента принятия таможенной декларации или совершения действий, непосредственно направленных на вывоз товаров с таможенной территории РФ, и до пересечения таможенной границы (ст. 360 ТК РФ).

4.2. Документальный контроль

Документальный контроль и досмотр товаров осуществляются таможенным органом РФ в срок не позднее трех дней с момента принятия ГТД и представления всех необходимых для таможенных целей документов и сведений (ст. 359 ТК РФ).

Таможенный орган вправе продлить срок проверки товаров, если предъявленные для проверки товары не разделены на упаковочные места по отдельным видам и (или) наименованиям товаров и (или) сведения об упаковке и о маркировке не указаны в коммерческих и (или) транспортных документах на товары. Продление срока проверки товаров осуществляется при условии, что указанные обстоятельства не позволяют таможенным органам произвести необходимые операции для установления соответствия товаров сведениям о них. Срок проверки товаров продлевается на время, необходимое лицу, обладающему полномочиями в отношении товаров, для разделения товарной партии на отдельные товары.

Таможенные органы проверяют документы и сведения, представленные при таможенном оформлении товаров и транспортных средств в целях установления подлинности документов и достоверности содержащихся в них сведений, а также правильности их оформления.

Проверка достоверности сведений, представленных в таможенные органы при таможенном оформлении, осуществляется путем их сопоставления с информацией, полученной из других источников, в том числе по результатам проведения иных форм таможенного контроля, анализа сведений специальной таможенной статистики, обработки сведений с использованием программных средств, а также другими способами, не запрещенными законодательством РФ.

Таможенный орган вправе мотивированно запросить дополнительные документы и сведения в целях проверки информации, содержащейся в таможенной декларации и иных таможенных документах. Запрос дополнительных документов и сведений и их проверка не препятствуют выпуску товаров, если иное прямо не предусмотрено ТК РФ.

Осуществление документального контроля состоит из следующих операций:

- 1) проверка соответствия сведений, заявленных в таможенной декларации, о наименовании товара, его количественных данных (количество мест, вес и пр.) сведениям, содержащимся в документах, представленных в таможенный орган для проверки декларации;

- 2) контроль правильности определения кода товара в соответствии с ТН ВЭД;

- 3) контроль правильности определения страны происхождения товаров;

- 4) контроль соблюдения актов законодательства РФ, устанавливающих запреты и ограничения на вывоз из РФ отдельных товаров;
- 5) валютный контроль и контроль за исполнением внешнеторговых бартерных сделок;
- 6) контроль правильности определения таможенной стоимости;
- 7) контроль таможенных платежей;
- 8) контроль соблюдения требований и условий заявленного таможенного режима;
- 9) выпуск (условный выпуск) товаров в соответствии с заявленным таможенным режимом.

В завершение проверки ГТД, документов и сведений при декларировании товаров проставляется штамп:

а) "Выпуск разрешен". Такой штамп означает благополучное завершение таможенного оформления экспортируемых товаров. Он проставляется на ГТД, а также не менее чем на двух экземплярах представленных в таможенный орган стандартных документов перевозчика (или на их копиях) с указанием в их правом верхнем углу регистрационного номера ГТД. После этого товары передаются таможенными органами РФ в распоряжение перемещающего их лица;

б) "Выпуск запрещен". Такой штамп проставляется на ГТД в том случае, если в процессе проведения таможенного контроля должностные лица устанавливают невозможность выпуска товара в соответствии с условиями заявленного таможенного режима.

Причину, по которой выпуск товара не может быть осуществлен, указывают на оборотной стороне таможенной декларации (п. 2.11 Инструкции по проверке ГТД).

4.3. Таможенный досмотр

Решение о том, проводить или не проводить таможенный досмотр экспортируемых товаров, принимают должностные лица таможенного органа в ходе проведения документального контроля. Приняв решение о проведении таможенного досмотра, должностное лицо на оборотной стороне таможенной декларации делает запись "С досмотром", указывая краткое обоснование такого решения.

Решение о проведении досмотра может быть принято, например, при наличии оснований предполагать нарушение таможенных правил или с целью перепроверки сведений о товарах, уже указанных в акте таможенного досмотра.

Должностные лица таможенного органа, принимающие решение о проведении досмотра товаров, должны определить:

- вид досмотра (основной, повторный или направленный досмотр);
- объем досмотра (устанавливается в процентном отношении к общему количеству товаров в зависимости от особенностей досма-

триваемого товара и обстоятельств, послуживших основанием для принятия решения о досмотре);

— степень досмотра товаров (полный или выборочный пересчет наименований товаров и количества товаров каждого наименования, взятие проб и образцов товаров, полное или выборочное определение массы товаров путем взвешивания и др.).

Таможенный досмотр — проводимый уполномоченными должностными лицами таможенного органа осмотр товаров и транспортных средств, связанный со снятием пломб, печатей и иных средств идентификации товаров, вскрытием упаковки товаров или грузового помещения транспортного средства либо емкостей, контейнеров и иных мест, где находятся или могут находиться товары (ст. 372 ТК РФ).

Таможенный досмотр товаров проводится после принятия таможенной декларации на товары. До подачи таможенной декларации на товары, ввозимые на таможенную территорию РФ, таможенный досмотр может проводиться в целях идентификации товаров для таможенных целей либо при наличии информации о нарушении таможенного законодательства РФ в целях проверки такой информации, а также проведения таможенного контроля на основе выборочной проверки.

При таможенном досмотре товаров и транспортных средств могут присутствовать, а по требованию уполномоченного должностного лица таможенного органа обязаны присутствовать декларант либо его представители. Таможенный орган вправе проводить таможенный досмотр товаров и транспортных средств в отсутствие декларанта (его представителей) в следующих случаях:

- 1) неявки указанных лиц по истечении 15-дневного срока;
- 2) существования угрозы государственной безопасности, общественному порядку, жизни и здоровью человека, животным, растениям, окружающей природной среде, сохранению культурных ценностей и при других обстоятельствах, не терпящих отлагательства (в том числе если имеются признаки, указывающие на то, что товары являются легковоспламеняющимися веществами, взрывоопасными предметами, взрывчатыми, отравляющими, опасными химическими и биологическими веществами, наркотическими средствами, психотропными, сильнодействующими, ядовитыми, токсичными, радиоактивными веществами, ядерными материалами и другими подобными товарами, если товары распространяют зловоние);

- 3) пересылки товаров в международных почтовых отправлениях;
- 4) оставления на таможенной территории Российской Федерации товаров и транспортных средств в нарушение таможенного режима, предусматривающего вывоз товаров и транспортных средств с такой территории.

Таможенный досмотр товаров и транспортных средств в указанных случаях проводится в присутствии понятых. В случае установления в ходе проведения таможенного досмотра товаров и транспортных средств факта неверного указания количества товаров при их декларировании таможенный орган самостоятельно определяет количество товаров для таможенных целей.

По результатам таможенного досмотра составляется акт в двух экземплярах. Форма акта утверждена Приказом ГТК РФ от 20.10.2003 г. № 1166. Второй экземпляр акта вручается лицу, обладающему полномочиями в отношении товаров и (или) транспортных средств, либо его представителю, если это лицо установлено.

Личный досмотр как исключительная форма таможенного контроля может быть проведен по решению начальника таможенного органа или лица, его замещающего, при наличии оснований предполагать, что физическое лицо, следующее через Государственную границу РФ и находящееся в зоне таможенного контроля или транзитной зоне аэропорта, открытого для международного сообщения, скрывает при себе и добровольно не выдает товары, запрещенные соответственно к ввозу на таможенную территорию РФ и вывозу с этой территории или перемещаемые с нарушением порядка, установленного ТК РФ.

Решение о проведении личного досмотра принимается начальником таможенного органа или лицом, его замещающим, в письменной форме путем наложения резолюции на рапорте должностного лица таможенного органа либо оформляется отдельным актом.

Перед началом личного досмотра должностное лицо таможенного органа обязано объявить физическому лицу решение о проведении личного досмотра, ознакомить физическое лицо с его правами и обязанностями при проведении такого досмотра и предложить добровольно выдать скрываемые товары (ст. 373 ТК РФ).

Факт ознакомления физического лица с решением о проведении личного досмотра удостоверяется указанным лицом путем соответствующей надписи на решении о проведении досмотра. В случае отказа от совершения таких действий об этом делается отметка на решении о проведении личного досмотра, удостоверяемая подписью должностного лица таможенного органа, объявившего решение о проведении личного досмотра.

Личный досмотр проводится должностным лицом таможенного органа одного пола с досматриваемым лицом в присутствии двух понятых того же пола в изолированном помещении, отвечающем санитарно-гигиеническим требованиям.

Доступ в это помещение других физических лиц и возможность наблюдения за проведением личного досмотра с их стороны должны быть исключены. Обследование тела досматриваемого должно

проводиться только медицинским работником, который не вправе уклониться от исполнения решения начальника таможенного органа или лица, его замещающего, о проведении личного досмотра.

При личном досмотре несовершеннолетнего или недееспособного физического лица вправе присутствовать его законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители) или лица, его сопровождающие.

Личный досмотр должен проводиться в корректной форме, исключая унижение достоинства личности и причинение неправомерного вреда здоровью и имуществу досматриваемого лица, в пределах, необходимых для обнаружения скрытых физическим лицом при себе товаров.

Досматриваемое лицо (его законный представитель) в ходе личного досмотра обязано выполнять законные требования должностного лица таможенного органа, проводящего личный досмотр, и имеет право:

- требовать объявления ему решения начальника таможенного органа или лица, его замещающего, о проведении личного досмотра;
- ознакомиться со своими правами и обязанностями;
- давать объяснения, заявлять ходатайства;
- знакомиться с актом личного досмотра по окончании его составления и делать заявления, подлежащие внесению в акт;
- пользоваться родным языком, а также пользоваться услугами переводчика;
- обжаловать действия должностных лиц таможенного органа по окончании проведения личного досмотра, если указанное лицо считает ущемленными свои права и законные интересы при проведении личного досмотра, в соответствии с настоящим Кодексом.

О проведении личного досмотра составляется акт в двух экземплярах по форме, утвержденной Приказом ГТК РФ от 20.10.2003 г. № 1165. Акт подписывается должностным лицом таможенного органа, проводившим личный досмотр, физическим лицом, в отношении которого был проведен личный досмотр (его законным представителем), понятыми, а при обследовании тела досматриваемого — медицинским работником. Второй экземпляр акта подлежит вручению лицу, в отношении которого был проведен личный досмотр (его законному представителю).

4.4. Таможенная ревизия

Таможенные органы проводят таможенную ревизию — проверку факта выпуска товаров, а также достоверности сведений, указанных в таможенной декларации и иных документах, представляемых при таможенном оформлении, путем сопоставления этих сведений с данными бухгалтерского учета и отчетности, со счетами, с другой информацией.

Таможенная ревизия проводится в общей и специальной формах. Общая таможенная ревизия может проводиться таможенными органами у декларантов и их представителей. Такая ревизия проводится по решению начальника таможенного органа или лица, его замещающего. Перед началом проведения ревизии копия такого решения вручается лицу, у которого она должна проводиться.

Проверка должна проводиться в минимальный период времени, необходимый для ее проведения, и не может продолжаться более трех рабочих дней. Проведение проверки не должно препятствовать осуществлению производственной или коммерческой деятельности проверяемого лица. Повторное проведение общей таможенной ревизии в отношении одних и тех же товаров не допускается.

Специальная таможенная ревизия может проводиться в случаях, если по результатам общей таможенной ревизии или при применении других форм таможенного контроля обнаружены данные, которые могут свидетельствовать о недостоверности сведений, представленных при таможенном оформлении, либо о пользовании и распоряжении товарами с нарушением установленных требований и ограничений. А также при обнаружении данных, свидетельствующих о нарушениях учета товаров, перемещаемых через таможенную границу, и отчетности о них или несоблюдении иных требований. У лиц, осуществляющих оптовую или розничную торговлю ввезенными товарами, — при обнаружении данных, которые могут свидетельствовать о том, что товары ввезены на таможенную территорию с нарушениями требований и условий, установленных ТК РФ.

При проведении специальной таможенной ревизии таможенные органы вправе (ст. 376 ТК РФ):

- требовать безвозмездного представления любой документации и информации (включая банковскую), в том числе в форме электронных документов, относящейся к проведению производственных, коммерческих или иных операций с товарами, ввезенными на таможенную территорию РФ, и знакомиться с ней;

- осматривать помещения и территории проверяемого лица, а также проводить осмотр и досмотр товаров;

- проводить инвентаризацию товаров в порядке, установленном для проведения инвентаризации налоговыми органами в соответствии с НК РФ;

- проводить изъятие товаров либо налагать на них арест в соответствии со статьей 377 ТК РФ.

Специальная таможенная ревизия должна проводиться в минимальный период времени, необходимый для ее проведения, и не может продолжаться более двух месяцев со дня принятия решения о проведении специальной таможенной ревизии. В указанный срок

не включается период времени между вручением лицу требования о представлении документов и сведений и представлением указанных документов и сведений. В исключительных случаях вышестоящий таможенный орган может продлить продолжительность проверки еще на один месяц.

Повторное проведение специальной таможенной ревизии у одного и того же лица в отношении одних и тех же товаров не допускается.

Проведение таможенной ревизии (в общей и специальной формах) допускается только в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Для целей проведения таможенной ревизии (в общей и специальной формах) таможенные органы могут использовать результаты инвентаризации, проведенной лицом, обладающим полномочиями в отношении товаров или осуществляющим хранение таких товаров, либо контролирующими органами, аудиторские заключения, а также акты и заключения, составленные государственными органами.

Результаты проведения таможенной ревизии (в общей и специальной формах) оформляются актом по форме, утвержденной Приказом ГТК РФ от 16.09.2003 г. № 1023.

При обнаружении в ходе таможенной ревизии признаков преступления или административного правонарушения в области таможенного дела проведение проверки в отношении установленных непосредственных объектов правонарушения завершается. При этом акт о результатах проведения таможенной ревизии составляется незамедлительно. Дальнейшие действия совершаются таможенным органом в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством РФ или законодательством РФ об административных правонарушениях.

4.5. Наложение ареста на товары или изъятие товаров при проведении специальной таможенной ревизии

Наложение ареста на товары при проведении специальной таможенной ревизии производится в случае:

1) обнаружения товаров без наличия на них специальных марок, идентификационных знаков или иных способов обозначения товаров, нанесение которых предусмотрено ТК РФ, другими федеральными законами и иными правовыми актами РФ для подтверждения легальности ввоза товаров на таможенную территорию РФ, либо товаров с поддельными марками или знаками;

2) отсутствия в коммерческих документах проверяемого лица сведений о выпуске товаров таможенными органами, если в соответствии с правовыми актами РФ указание таких сведений в коммерче-

ских документах обязательно при обороте товаров на территории РФ, а также обнаружения недостоверности таких сведений либо отсутствия коммерческих документов, в которых такие сведения должны быть указаны;

3) обнаружения фактов пользования и (или) распоряжения условно выпущенными товарами в иных целях, чем те, в связи с которыми предоставлено полное или частичное освобождение от уплаты ввозных таможенных пошлин, налогов.

Товары, на которые наложен арест, передаются на хранение их владельцу либо иному лицу, обладающему полномочиями в отношении таких товаров. Пользование товарами, на которые наложен арест, может быть разрешено начальником таможенного органа, назначившим специальную таможенную ревизию, либо лицом, им уполномоченным. В указанном случае передача товаров, на которые наложен арест, другим лицам, растрата товаров, их отчуждение либо распоряжение ими иным способом не допускаются.

Если товары запрещены к ввозу в РФ или обороту в соответствии с законодательством РФ, а также при наличии достаточных оснований полагать, что арест товаров не является достаточной мерой для обеспечения их сохранности, таможенные органы производят изъятие товаров.

Изъятые товары помещаются на склад временного хранения либо в другое место, являющееся зоной таможенного контроля.

Изъятие товаров и наложение ареста на них могут не производиться, если лицо, у которого они обнаружены, предоставляет обеспечение уплаты таможенных платежей, которые могут быть взысканы, за исключением случаев, когда товары запрещены к ввозу в РФ или обороту, либо в отношении товаров установлены количественные ограничения при их ввозе в соответствии с законодательством РФ о мерах по защите экономических интересов РФ при осуществлении внешней торговли товарами.

Исчисление таможенных пошлин, налогов для целей определения сумм обеспечения их уплаты производится в соответствии со статьей 327 настоящего Кодекса.

Перед началом изъятия товаров либо наложения ареста на них должностное лицо таможенного органа обязано предъявить постановление об изъятии или о наложении ареста лицу, у которого производится изъятие или арест.

Об изъятии товаров или о наложении ареста на них составляется протокол. В протоколе либо прилагаемых к нему описях изъятые товары или товары, на которые наложен арест, подробно описываются с указанием их наименования, количества и индивидуальных признаков. Указанный протокол подписывается должностным лицом таможенного органа, проводившим изъятие или арест, лицом, у которого

обнаружены изымаемые товары или товары, на которые наложен арест, либо его представителем, а также понятыми. Копия протокола вручается лицу, у которого обнаружены товары, либо его представителю.

Возвращение изъятых товаров и снятие наложенного ареста производятся не позднее дня окончания специальной таможенной ревизии, за исключением случаев, когда они могут быть конфискованы, потребоваться в качестве вещественных доказательств либо на них может быть обращено взыскание по уплате таможенных платежей. Временное хранение изъятых товаров осуществляется за счет лица, у которого товары были изъяты. Если в ходе проведения проверки не будет установлено, что в отношении таких товаров таможенное законодательство РФ нарушено, товары подлежат возврату их владельцу или снятие наложенного ареста производится незамедлительно, а издержки, связанные с временным хранением, относятся на счет федерального бюджета.

4.6. Особенности международной перевозки автомобильным транспортом

При международной перевозке автомобильным транспортом перевозчик сообщает таможенному органу следующие сведения:

- 1) о государственной регистрации транспортного средства;
- 2) наименование и адрес перевозчика товаров;
- 3) наименование страны отправления и страны назначения товаров;
- 4) наименование и адрес отправителя и получателя товаров;
- 5) о продавце и получателе товаров в соответствии с имеющимися у перевозчика коммерческими документами;
- 6) о количестве грузовых мест, об их маркировке и о видах упаковок товаров;
- 7) наименование, а также коды товаров в соответствии с Гармонизированной системой описания и кодирования товаров или Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности на уровне не менее чем первых четырех знаков;
- 8) вес брутто товаров (в килограммах) либо объем товаров (в кубических метрах), за исключением крупногабаритных грузов;
- 9) о наличии товаров, ввоз которых на таможенную территорию Российской Федерации запрещен или ограничен;
- 10) о месте и дате составления международной товаротранспортной накладной.

Подтверждением вышеуказанных сведений выступают следующие документы:

- 1) документы на транспортное средство;
- 2) международная товаротранспортная накладная;
- 3) коммерческие документы на перевозимые товары.

4.7. Ответственность за нарушение таможенных правил

С момента вступления в силу нового Кодекса РФ об административных правонарушениях (с 1 июля 2002 г.) все виды нарушений таможенных правил регламентированы главой 16 "Административные нарушения в области таможенного дела" КоАП РФ, а порядок рассмотрения дел и ведения административного производства по таким нарушениям — также соответствующими главами КоАП РФ. Главой 16 КоАП РФ предусмотрено более 23 составов административных нарушений таможенных правил.

Так, согласно п. 1 ст. 16.2 КоАП РФ недекларирование товаров, подлежащих декларированию (если это не квалифицируется как незаконное перемещение товаров, ответственность за которое установлена ст. 16.1 ТК РФ), влечет:

- наложение административного штрафа на граждан, должностных лиц и юридических лиц в размере от 1/2 до 2-кратной стоимости товаров, явившихся предметами административного правонарушения, с их конфискацией или без таковой

- либо конфискацию предметов административного правонарушения.

Неуплата в установленные сроки налогов и сборов, подлежащих уплате в связи с перемещением товаров через таможенную границу РФ, в соответствии со ст. 16.22 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа:

- на граждан и должностных лиц — в размере от 1/10 до 2-кратной суммы неуплаченных налогов и сборов;

- на юридических лиц — от 1/2 до 2-кратной суммы неуплаченных налогов и сборов.

5. ВАЛЮТНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКСПОРТА

5.1. Формы валютного контроля

Валютный контроль является формой государственного (административного) принуждения, применяемой в целях побуждения резидентов и нерезидентов к исполнению установленных правил совершения валютных операций, предупреждения, пресечения валютных правонарушений и наказания правонарушителей.

Формами валютного контроля с точки зрения способа обеспечения исполнения установленного порядка и правовых последствий могут быть:

- а) предупредительные меры;

- б) меры пресечения;
- в) меры ответственности.

Предупредительные меры носят профилактический, предупредительный характер, применяются ко всем хозяйствующим субъектам и не связаны с конкретными правонарушениями.

К предупредительным мерам относятся:

- оформление резидентами паспорта сделки в целях обеспечения учета и отчетности по валютным операциям и валютного контроля;
- обязанность резидентов иметь подтверждающие документы по валютным операциям;
- обязанность хозяйствующих субъектов представлять подтверждающие документы в соответствии с порядком, установленным Правительством РФ и ЦБ РФ;
- обязанность агентов валютного контроля осуществлять контроль за соблюдением валютного законодательства;
- предварительная регистрация счетов и сделок вывоза, пересылки валюты и ценных бумаг, предусматривающая обязанность хозяйствующего субъекта представить необходимые документы, а агента валютного контроля проверить соответствие документов законодательству и принять решение по делу — выдать регистрационный документ или мотивированно отказать в выдаче;
- уведомление об открытии счетов резидентов в иностранных банках и предоставление отчетности о движении средств.

Пресекательные меры направлены на принудительное прекращение противоправных действий и создание условий для привлечения виновных к ответственности. Законом о валютном контроле № 173-ФЗ предусмотрены следующие пресекательные меры:

- выдача органами валютного контроля предписаний, обязывающих хозяйствующие субъекты устранить выявленные нарушения валютного законодательства и актов органов валютного регулирования (ч. 2 ст. 23);
- отказ уполномоченными банками своим клиентам в осуществлении валютных операций, а также в открытии счета в случае непредставления установленных документов или представления недостоверных документов (ч. 5 ст. 23).

Значительная часть пресекательных мер реализуется органами и агентами валютного контроля в процессе проверок соблюдения валютного законодательства. На этапе проверки тесно сочетаются нормы закона о валютном контроле и КоАП РФ.

Меры ответственности за нарушения валютного регулирования применяются по результатам проведенных проверок, в порядке, установленном КоАП РФ. Административный штраф как вид административного наказания применяется за валютные правонарушения (ст. 5.25 КоАП) органами валютного контроля, а за незачисление вы-

ручки от экспорта товаров (ст. 16.17 КоАП) — таможенными органами. Если лицо, привлеченное к ответственности, в течение тридцати дней не уплатило штраф, в соответствии со ст. 32.2 КоАП должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. С 01.01.2004 г. не применяется ранее действовавший порядок направления в банк инкассовых поручений для безакцептного списания сумм штрафов со счетов юридических лиц.

Основными принципами валютного регулирования и валютного контроля в РФ являются:

- 1) приоритет экономических мер в реализации государственной политики в области валютного регулирования;
- 2) исключение неоправданного вмешательства государства и его органов в валютные операции резидентов и нерезидентов;
- 3) единство внешней и внутренней валютной политики Российской Федерации;
- 4) единство системы валютного регулирования и валютного контроля;
- 5) обеспечение государством защиты прав и экономических интересов резидентов и нерезидентов при осуществлении валютных операций.

5.2. Изменения в валютном законодательстве РФ

Валютное законодательство РФ состоит из Федерального закона от 10.12.2003 г. № 173—ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" (далее — Закон № 173—ФЗ) и принятых в соответствии с ним федеральных законов (актов валютного законодательства РФ). Органы валютного регулирования вправе издавать нормативные правовые акты по вопросам валютного регулирования только в случаях, предусмотренных Законом № 173—ФЗ. При этом акты валютного законодательства РФ и акты органов валютного регулирования подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные акты валютного законодательства РФ, акты органов валютного регулирования не применяются (за исключением тех, которые содержат сведения, относящиеся к государственной тайне). Все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов валютного законодательства РФ, актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля толкуются в пользу резидентов и нерезидентов.

Ранее порядок осуществления валютных операций в РФ регулировался Законом РФ от 09.10.1992 г. № 3615—1 "О валютном регулировании и валютном контроле" (далее — Закон № 3615—1). С вступлением в силу с 18 июня 2004 г. Закона № 173—ФЗ, в валютном законодательстве РФ произошли существенные изменения. Отдельные положения Закона будут применяться с 1 июня 2005 г., с 1 января 2007 г. или до 1 января 2007 г.

Новый Закон о валютном контроле направлен на обеспечение реализации единой государственной валютной политики, а также устойчивости валюты РФ и стабильности внутреннего валютного рынка России.

Законом № 173—ФЗ внесены определенные изменения в понятийный аппарат законодательства о валютном регулировании и валютном контроле. Так, например, валюта РФ в Законе определяется как денежные знаки в виде банкнот и монеты Банка России, находящиеся в обращении в качестве законного средства наличного платежа на территории Российской Федерации, а также как средства на банковских счетах и в банковских вкладах.

Ранее валюта РФ определялась, в том числе, как средства в рублях на счетах в банках и иных кредитных учреждениях в Российской Федерации, а также в банках и иных кредитных учреждениях за пределами Российской Федерации при наличии соответствующего соглашения, заключаемого Правительством РФ и Банком России с органами иностранного государства об использовании на территории соответствующего государства валюты РФ в качестве законного платежного средства.

В Законе № 3615—1 объектом валютного регулирования были ценные бумаги, номинированные в валюте РФ, к которым относились документы (чеки, векселя и другие платежные документы), эмиссионные ценные бумаги, опционы и другие долговые обязательства, выраженные в валюте РФ. Теперь же ценные бумаги подразделяются на внутренние и внешние ценные бумаги.

Из категории валютных ценностей исключены драгоценные металлы и природные драгоценные камни. В настоящее время к валютным ценностям относятся иностранная валюта и внешние ценные бумаги.

Законом даны новые определения резидентов и нерезидентов, введены новые понятия "специальный счет" и "валютные биржи".

Резиденты — это юридические лица (организации), созданные в соответствии с законодательством РФ, а также их филиалы, представительства и иные подразделения, находящиеся за пределами территории РФ. К резидентам относятся также индивидуальные предприниматели, законодательно приравненные к юридическим лицам-организациям, а также физические лица — граждане РФ.

Нерезиденты — это юридические лица и организации, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств и находящиеся за пределами территории РФ, их филиалы, представительства и иные подразделения, находящиеся на территории РФ, а также физические лица — граждане РФ, признаваемые постоянно проживающими в иностранном государстве согласно его законодательству.

В соответствии с Законом № 3615—1 к физическим лицам-резидентам относились лица, имеющие постоянное место жительства в РФ, в том числе временно находящиеся за пределами РФ. Новый

Закон разделяет физических лиц — резидентов на две группы, к которым относятся:

1) физические лица, являющиеся гражданами РФ, за исключением граждан РФ, признаваемых постоянно проживающими в иностранном государстве в соответствии с законодательством этого государства;

2) иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие в РФ на основании вида на жительство.

Как и ранее, резидентами признаются:

— юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ, а также находящиеся за пределами территории РФ их филиалы, представительства и иные подразделения;

— дипломатические представительства, консульские учреждения РФ и иные официальные представительства РФ, находящиеся за пределами территории РФ, а также постоянные представительства РФ при межгосударственных или межправительственных организациях.

По Закону № 173—ФЗ в состав резидентов включены Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования, а предприятия и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством РФ, с местонахождением в РФ выведены из понятия "резидент". Перечень лиц, отнесенных к нерезидентам, теперь является открытым и включает также иных лиц, не указанных в качестве резидентов.

5.3. Органы валютного регулирования и валютного контроля

В соответствии с главой 2 "Валютное регулирование" Закона № 173-ФЗ органами валютного регулирования в Российской Федерации являются Банк России и Правительство РФ (ранее Банк России был основным органом валютного регулирования в Российской Федерации).

Если порядок осуществления валютных операций, порядок использования счетов (включая установление требования об использовании специального счета) не установлены органами валютного регулирования в соответствии с данным Законом, валютные операции осуществляются, счета открываются и операции по счетам проводятся без ограничений. Валютный контроль в РФ осуществляется Правительством РФ, органами и агентами валютного контроля которые определены в статье 22 Закона.

Центральный банк России — орган валютного контроля. На нем лежит контроль за осуществлением валютных операций кредитными организациями, а также валютными биржами.

Уполномоченные банки, подотчетные ЦБ РФ, являются агентами валютного контроля. Банковская система является центральным звеном валютного контроля.

Федеральная служба финансово-бюджетного надзора (находится в ведении Минфина РФ) — уполномоченный Правительством федеральный орган исполнительной власти. Федеральная служба осуществляет функции органа валютного контроля непосредственно и через свои территориальные органы.

К основным функциям Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в области валютного контроля относятся:

- осуществление контроля за соответствием проводимых в РФ резидентами и нерезидентами (кроме кредитных организаций и валютных бирж) валютных операций законодательству России, условиям лицензий и разрешений, а также за соблюдением ими требований актов органов валютного регулирования и валютного контроля;
- организация проверок полноты и правильности учета и отчетности по валютным операциям.

Таможенные органы также выступают в качестве агентов валютного контроля. Уполномоченные банки как агенты валютного контроля передают таможенным органам для выполнения ими функций агентов валютного контроля информацию в объеме и порядке, которые установлены ЦБ РФ.

Агентами валютного контроля новый Валютный закон назвал профессиональных участников рынка ценных бумаг, в том числе держателей реестра (регистраторов), подотчетных Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг. Таким образом, увеличилось количество негосударственных организаций, выполняющих публично-правовые функции в отношении других юридических и физических лиц.

Права органов и агентов валютного контроля с принятием нового Валютного закона существенно не изменились.

Органы валютного контроля в пределах компетенции имеют право:

- выдавать предписания об устранении выявленных нарушений;
- применять меры ответственности за валютные правонарушения.

Агенты валютного контроля имеют право получать от резидентов и нерезидентов документы (перечень которых установлен Законом), связанные с проведением конкретной валютной операции, открытием и ведением счетов. Предъявляемые хозяйствующими субъектами документы должны быть действительными, исполнены на русском языке (иметь заверенный перевод), в подлиннике или в виде надлежаще заверенной копии.

Для агентов валютного контроля предусмотрено право требования представления только определенных документов, непосред-

ственно относящихся к проводимой валютной операции, в отношении органов валютного контроля такое ограничение отсутствует. Однако хозяйствующие субъекты и тем и другим проверяющим обязаны представлять только документы установленные перечнем.

Новым Законом впервые ограничен срок представления документов по запросам валютных контролеров. Он не может быть менее семи рабочих дней. Вместе с тем в Законе не регламентирован порядок проведения проверок соблюдения валютного законодательства. Не указаны виды проверок, сроки и частота их проведения, документы, порядок обжалования и так далее. При отсутствии такого порядка у проверяющих сохраняется возможность произвольного определения объема проводимой проверки.

5.4. Права и обязанности резидентов и нерезидентов

При осуществлении валютного контроля резиденты и нерезиденты, осуществляющие в РФ валютные операции, обязаны:

- представлять органам и агентам валютного контроля соответствующие документы и информацию;

- вести в установленном порядке учет и составлять отчетность по проводимым ими валютным операциям, обеспечивая сохранность соответствующих документов и материалов в течение не менее трех лет со дня совершения соответствующей валютной операции, но не ранее срока исполнения договора;

- выполнять предписания органов валютного контроля об устранении выявленных нарушений актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования.

Резиденты и нерезиденты, нарушившие положения актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования, несут ответственность в соответствии с законодательством РФ. Так, статьей 193 Уголовного кодекса РФ предусмотрено, что невозвращение в крупном размере (если сумма средств в иностранной валюте превышает пять миллионов рублей) из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законодательством РФ обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк РФ, наказывается лишением свободы на срок до трех лет.

Помимо уголовной предусмотрена административная ответственность за нарушение валютного законодательства. Статьей 15.25 КоАП РФ установлена ответственность:

- за осуществление валютных операций без лицензии либо с нарушением требований лицензии, а равно с использованием заведо-

мо открытых с нарушением установленного порядка счетов резидентов в кредитных организациях за пределами РФ;

— за невыполнение в установленный срок обязанности по ввозу на территорию РФ товаров, стоимость которых эквивалентна сумме уплаченных за них денежных средств, либо за невозврат в установленный срок переведенной за эти товары суммы денежных средств;

— за нарушение установленного порядка зачисления на счета в уполномоченных банках выручки, причитающейся за экспортируемые работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности;

— за несоблюдение установленного порядка ведения учета, составления и представления отчетности по валютным операциям и за нарушение установленных сроков хранения учетных и отчетных документов.

Помимо обязанностей в статье 24 Закона предусмотрены и права резидентов и нерезидентов; в частности, они имеют право:

— знакомиться с актами проверок, проведенных органами и агентами валютного контроля;

— обжаловать решения и действия (бездействие) органов и агентов валютного контроля и их должностных лиц в установленном порядке;

— на возмещение реального ущерба, причиненного неправомерными действиями (бездействием) органов и агентов валютного контроля и их должностных лиц.

Новый валютный закон в большей степени предусматривает защиту прав субъектов валютных операций, определяя границы их обязанностей перед контролирующими органами.

Резиденты и нерезиденты обязаны:

— представлять органам и агентам документы и информацию, но только в пределах перечня, предусмотренного ст. 23 Закона;

— вести учет и составлять отчетность по проводимым ими валютным операциям. (При этом срок хранения документов и материалов сокращен новым Валютным законом с пяти до трех лет);

— выполнять предписания органов валютного контроля об устранении выявленных нарушений.

5.5. Валютные операции

В статье 1 Закона № 173—ФЗ дано достаточно широкое определение понятия "валютные операции".

Так, в соответствии с п. 9 статьи 1 данного Закона к валютным операциям относятся:

— приобретение резидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу резидента валютных ценностей на законных основаниях, а также использование резидентами валютных ценностей в качестве средства платежа;

— приобретение резидентом у нерезидента либо нерезидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу нерезидента либо нерезидентом в пользу резидента валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

— приобретение нерезидентом у нерезидента и отчуждение нерезидентом в пользу нерезидента валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

— перевод иностранной валюты, валюты РФ, внутренних и внешних ценных бумаг со счета, открытого за рубежом, на счет того же лица, открытый на территории РФ, и со счета, открытого на территории РФ, на счет того же лица, открытый за рубежом;

— перевод нерезидентом валюты РФ, внутренних и внешних ценных бумаг с одного счета, открытого на территории РФ, на другой счет, открытый на территории РФ;

— ввоз на таможенную территорию РФ и вывоз с таможенной территории РФ валютных ценностей, валюты РФ и внутренних ценных бумаг.

Новшеством является отнесение к валютным операциям переводов нерезидентом валюты РФ, внутренних и внешних ценных бумаг с одного счета на территории РФ на другой счет на территории РФ.

Ранее валютные операции разделялись на текущие валютные операции, осуществляемые без ограничений, и валютные операции, связанные с движением капитала, которые осуществлялись в порядке, предусмотренном ЦБ РФ. Из Закона № 173—ФЗ понятие "текущие валютные операции" исключено.

Валютные операции между резидентами и нерезидентами осуществляются без ограничений, за исключением валютных операций движения капитала, регулируемых Правительством РФ и Центральным банком РФ, а также ряда валютных операций, осуществляемых на внутреннем валютном рынке России.

Если в Законе № 3615—1 для осуществления большинства операций, связанных с движением капитала, лицо, намеревающееся совершить такие операции, должно было получить разрешение Центрального банка РФ, то по новому Закону органам валютного регулирования запрещено устанавливать требование о получении резидентами и нерезидентами индивидуальных разрешений. Такое требование в настоящее время вышеназванные органы валютного регулирования вправе устанавливать только в случае открытия счета юридическими лицами — резидентами за пределами территории РФ.

Порядок открытия названных счетов регулируется Положением Центрального банка РФ от 28.04.2004 г. № 256—П "О временном порядке выдачи Банком России юридическим лицам — резидентам, не являющимся кредитными организациями и валютными биржами, разрешений на открытие и использование счетов в банках за пределами территории Российской Федерации". Это Положение действует до 17 июня 2005 г.

Статьей 6 Закона № 173—ФЗ предусмотрено, что валютные операции между резидентами и нерезидентами осуществляются без ограничений, за исключением валютных операций, предусмотренных ст. ст. 7, 8 и 11 рассматриваемого Закона. При этом такие ограничения носят недискриминационный характер и отменяются органами валютного регулирования по мере устранения обстоятельств, вызвавших их установление. В частности, при регулировании валютных операций, связанных с расчетами и переводами при получении кредитов и займов в иностранной валюте резидентами от нерезидентов, по требованию Банка России могут использоваться специальные счета (ст. 8 Закона). Кроме того, законом предусмотрено требование о резервировании (на срок не более одного года) до 20% суммы основного долга по займу. Требования об использовании специальных счетов и резервировании действуют до 1 января 2007 г.

Под специальным счетом понимается банковский счет в уполномоченном банке либо специальный раздел счета "Депо", либо открываемый реестродержателями в реестре владельцев ценных бумаг специальный раздел лицевого счета по учету прав на ценные бумаги, используемый для осуществления по нему валютных операций в случаях, установленных в соответствии с Законом № 173-ФЗ. Валютная операция может осуществляться только с использованием указанного специального счета.

В настоящее время порядок и режим работы специального счета определены Инструкцией Центрального банка РФ от 07.06.2004 г. № 116—И "О видах специальных счетов резидентов и нерезидентов", в которой указаны виды счетов, открываемые для осуществления определенных операций.

Начиная с июня 2005 г. в случае открытия счетов в банках, расположенных на территориях иностранных государств, являющихся членами ОЭСР или ФАТФ, на резидента возлагается обязанность в течение месяца осуществить регистрацию счета в налоговом органе по месту своего учета (ч.2 ст. 12 Закона).

Для случаев открытия счетов в иных государствах Банком России может быть установлено требование о предварительной регистрации счета (ч.3 ст. 12). Данный институт вводится для обеспечения информационного контроля за движением капитала и прогнозирования

состояния валютного рынка Российской Федерации. Согласно Закону предварительная регистрация счета (вклада), открываемого в банке за пределами территории РФ, осуществляется налоговыми органами по месту учета резидента. Предварительная регистрация вывоза, пересылки из РФ валюты РФ и внутренних ценных бумаг в документарной форме, а также ввоза, пересылки в РФ валюты РФ и внутренних ценных бумаг в документарной форме, осуществляется уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти, являющимся органом валютного контроля.

Закон № 173—ФЗ запрещает проведение валютных операций между резидентами. Особо оговорен запрет на использование для расчетов между резидентами средств на счетах в зарубежных банках (ч.6 ст. 12). Одновременно в Законе содержится перечень валютных операций, осуществление которых между резидентами разрешается в порядке исключения. К ним относятся:

1) расчеты в магазинах беспошлинной торговли, при реализации товаров и услуг пассажирам в пути следования транспортных средств при международных перевозках;

2) расчеты между комиссионерами, агентами, поверенными, с одной стороны, и комитентами, принципалами, доверителями, с другой стороны, по договорам между ними на оказание услуг, связанных с заключением и исполнением контрактов с нерезидентами;

3) операции по договорам транспортной экспедиции, перевозки и фрахтования при оказании экспедитором, перевозчиком, фрахтовщиком услуг, связанных с вывозом грузов из РФ, их ввозом в РФ, с транзитом грузов по территории РФ, а также операции по договорам страхования вывозимых, ввозимых и транзитных грузов;

4) операции с внешними ценными бумагами, выпущенными от имени РФ, если они осуществляются через организаторов торговли на рынке ценных бумаг РФ и права на такие ценные бумаги учитываются в депозитариях, созданных в соответствии с законодательством РФ;

5) операции юридических лиц с внешними ценными бумагами, если права на них учитываются в депозитариях, созданных в соответствии с законодательством РФ, и расчеты осуществляются в рублях;

6) обязательные платежи налогов, сборов и др. в федеральный бюджет, бюджеты субъектов РФ, местные бюджеты в иностранной валюте в соответствии с законодательством РФ;

7) валютные операции между резидентами и уполномоченными банками, связанные с получением и возвратом кредитов и займов, процентов, штрафных санкций по договорам; с внесением денежных средств на банковские счета и получением денежных средств с банковских счетов; с банковскими гарантиями, исполнением резидентами обязательств по

договорам поручительства и залога; с уплатой уполномоченным банкам комиссионного вознаграждения; с иными валютными операциями, которые отнесены к банковским в соответствии с законодательством РФ;

8) валютные операции между резидентами — физическими лицами и уполномоченными банками, связанные с куплей-продажей наличной и безналичной иностранной валюты и чеков, номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте, за рубли и иностранную валюту, а также операции, связанные с обменом денежных знаков иностранного государства; с приемом для направления на инкассо в зарубежные банки наличной иностранной валюты и чеков, номинальная стоимость которых выражена в иностранной валюте, но не для целей осуществления физическими лицами предпринимательской деятельности;

9) операции по приобретению резидентами у уполномоченных банков векселей, выписанных этими или другими уполномоченными банками; предъявление их к оплате и получение платежей, в том числе в порядке регресса; взыскание по ним штрафных санкций; отчуждение указанных векселей уполномоченным банкам в порядке, установленном Федеральным законом от 11.03.1997 г. № 48-ФЗ "О переводном и простом векселе".

Юридические лица — резиденты могут без ограничений осуществлять валютные операции со средствами, зачисленными на зарубежные счета, за исключением валютных операций между резидентами. Физические лица — резиденты вправе без ограничений осуществлять валютные операции с использованием этих средств, не связанные с передачей имущества и оказанием услуг на территории РФ.

Расчеты между физическими лицами — резидентами могут производиться за счет средств, зачисленных на зарубежные счета, открытые в соответствии с Законом, при осуществлении следующих валютных операций:

- передача валютных ценностей в дар РФ, субъекту РФ или образованию;

- дарение валютных ценностей супругу или близким родственникам;

- завещание валютных ценностей или получение их по праву наследования;

- приобретение и отчуждение единичных денежных знаков и монет в целях коллекционирования.

Физические лица — резиденты могут осуществлять переводы из РФ и в РФ без открытия банковских счетов в соответствии с порядком, установленным Банком России, который может предусматривать только ограничение суммы банковского и почтового перевода.

Нерезиденты имеют право без ограничения осуществлять между собой переводы иностранной валюты со счетов (вкладов) в зарубеж-

ных банках на банковские счета (в банковские вклады) в уполномоченных банках и наоборот — со счетов (с банковских вкладов) в уполномоченных банках на счета (во вклады) в зарубежных банках.

Валютные операции между нерезидентами на территории РФ в рублях осуществляются через банковские счета (банковские вклады), открытые на территории РФ. По операциям с внутренними ценными бумагами расчеты осуществляются в рублях, если иное не установлено Банком России в отношении отдельных видов внутренних ценных бумаг или в целом в отношении всех видов.

По операциям с внешними ценными бумагами расчеты могут производиться как в рублях, так и в иностранной валюте, если иное не установлено Банком России в целом или в отношении отдельных видов внешних ценных бумаг. Между физическими лицами — резидентами и нерезидентами валютные операции с внешними ценными бумагами, включая расчеты и переводы, связанные с приобретением и отчуждением, осуществляются без ограничений на сумму до 150 000 долл. США в течение календарного года.

5.6. Резервирование денежных средств

В Законе № 173—ФЗ предусмотрены случаи, в которых резиденты и нерезиденты обязаны выполнить требование о резервировании денежных средств при осуществлении отдельных видов валютных операций. Порядок резервирования и возврата суммы резервирования устанавливается Центральным банком РФ.

В настоящее время вопросы резервирования денежных средств регулируются Инструкцией Центрального банка РФ от 01.06.2004 г. № 114—И "О порядке резервирования и возврата суммы резервирования при осуществлении валютных операций". В Инструкции содержится информация о видах специальных счетов, о размере суммы резервирования в зависимости от вида специального счета и о сроке резервирования.

Сумма резервирования всегда вносится в валюту РФ. Днем внесения суммы резервирования является день принятия исполняющим банком к исполнению заявления о резервировании и платежного поручения клиента на внесение резервирования. Если операция была совершена в иностранной валюте, то расчет суммы резервирования по операции в иностранной валюте осуществляется по официальному курсу иностранной валюты по отношению к рублю, устанавливаемому Банком России на день внесения суммы резервирования.

Для внесения суммы резервирования клиент представляет в исполняющий банк письменное заявление о внесении суммы резервирования по соответствующей операции.

Одновременно с заявлением о резервировании клиент представляет в исполняющий банк платежное поручение, на основании

которого осуществляется перечисление суммы резервирования со счета клиента, с которого вносится сумма резервирования, для зачисления ее на отдельный счет в исполняющем банке.

Возврат суммы резервирования исполняющим банком осуществляется в день истечения срока резервирования путем перечисления соответствующей суммы с отдельного счета исполняющего банка на счет клиента, с которого вносилась сумма резервирования, либо в соответствии с заявлением о возврате на другой банковский счет клиента в исполняющем банке или в другом уполномоченном банке, указанный в заявлении о возврате. Одновременно исполняющий банк вносит соответствующую информацию о возврате суммы резервирования в реестр.

Помимо названной Инструкции действует Указание Центрального банка РФ от 29.06.2004 г. № 1465—У "Об установлении требований о резервировании при зачислении денежных средств на специальные банковские счета и при списании денежных средств со специальных банковских счетов".

Тремя основными моделями резервирования согласно Закону № 173-ФЗ являются:

- 1) до 100% от суммы операции на срок до 60 календарных дней (ч. 5 ст. 8);
- 2) до 20% от суммы операции на срок до 1 года (ч. 6 ст. 8);
- 3) до 50% от суммы операции на срок до 2 лет (ч. 5 ст. 7).

Первая модель применяется в случаях предварительного резервирования, т.е. до совершения операции, при этом до истечения срока резервирования совершение таких операций запрещено (абз. 2 ч. 7 ст. 16). Вторая модель используется при последующем резервировании для целей уменьшения привлекательности отдельных видов операций путем снижения их доходности. Наконец, третья модель используется при совершении внешнеторговых сделок с длительными сроками исполнения только по истечении установленного Законом срока (от 180 дней до 5 лет), в течение которого ограничения к таким операциям не применяются.

Законом № 173—ФЗ закреплён принцип однократности резервирования (ч. 2 ст. 16), означающий, что в рамках одной валютной операции может быть установлено только одно требование о резервировании в отношении либо резидента, либо нерезидента и только по одной из предусмотренных Законом моделей.

В целях предотвращения негативного влияния на текущую экспортно-импортную деятельность резервирование не подлежит применению в отношении валютных операций в рамках внешнеторговых контрактов, предусматривающих предоставление коммерческого кредита на срок до года, при условии наличия одного из указанных в ст. 17 Закона видов обеспечения исполнения обязательств нерезидента перед резидентом (ч. 6 ст. 7).

За осуществление валютных операций с невыполнением установленных требований об использовании специального счета и требований о резервировании, а равно списание и (или) зачисление денежных средств со специального счета на специальный счет с невыполнением установленного требования о резервировании ст. 15.25 КоАП предусмотрена ответственность в виде наложения административного штрафа на граждан, должностных и юридических лиц в размере от трех четвертых до одного размера суммы незаконной валютной операции.

5.7. Купля-продажа валюты

Вопросы продажи валютной выручки в настоящее время регулируются Инструкцией Центрального банка РФ от 30.03.2004 г. № 111-И "Об обязательной продаже части валютной выручки на внутреннем валютном рынке Российской Федерации" (в редакции от 26.11.2004 г.), согласно которой уполномоченные банки открывают резидентам (юридическим лицам и физическим лицам — индивидуальным предпринимателям) на основании договора банковского счета текущие валютные счета и в связи с этим одновременно транзитные валютные счета при осуществлении обязательной продажи части валютной выручки.

На транзитный валютный счет уполномоченным банком зачисляются в полном объеме все поступления иностранной валюты в пользу резидента, за исключениями, предусмотренными названной Инструкцией. Согласно данной Инструкции обязательная продажа части валютной выручки резидентов осуществляется в размере 10% суммы валютной выручки (действует с 27.12.2004 г.).

Обязательная продажа части валютной выручки резидента теперь осуществляется только по распоряжению последнего не позднее чем через семь рабочих дней со дня ее поступления на банковский счет резидента в уполномоченном банке. В указанном распоряжении резидент вправе поручить уполномоченному банку продать иностранную валюту в сумме, превышающей 10-процентный размер обязательной продажи части валютной выручки.

По ранее действующему законодательству если клиент не давал своего распоряжения банку на продажу части поступившей клиенту валютной выручки, то банк самостоятельно осуществлял ее продажу.

Одновременно с распоряжением, в целях контроля за обязательной продажей части валютной выручки, резидент представляет в уполномоченный банк справку, идентифицирующую указанную в уведомлении сумму поступившей иностранной валюты по видам валютных операций, включая идентификацию валютной выручки, являющейся объектом обязательной продажи.

Согласно п. 3 ст. 15.25 КоАП установлена ответственность за невыполнение обязанности по обязательной продаже части валютной

выручки, а равно за нарушение установленного порядка обязательной продажи части валютной выручки в виде наложения административного штрафа на должностных и юридических лиц в размере от трех четвертых до одного размера суммы валютной выручки, не проданной в установленном порядке.

Объектом обязательной продажи является валютная выручка резидентов, включающая в себя поступления иностранной валюты, причитающиеся резидентам от нерезидентов по заключенным резидентами или от их имени сделкам, предусматривающим передачу товаров, выполнение работ, оказание услуг, передачу информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, в пользу нерезидентов, за исключением определенных сумм, перечень которых указан в Законе № 173-ФЗ.

Так, для уменьшения подлежащей обязательной продаже суммы валютной выручки учитываются следующие расходы и иные платежи:

- оплата транспортировки, страхования и экспедирования грузов;
- уплата вывозных таможенных пошлин, а также таможенных сборов;
- выплата комиссионного вознаграждения кредитным организациям, а также оплата исполнения функций агентов валютного контроля;
- иные расходы и платежи по операциям, перечень которых определяется Центральным банком РФ.

Изменился порядок продажи валютной выручки для посредников. В Инструкции № 111—И предусмотрена обязательная продажа суммы комиссионного вознаграждения по договорам с нерезидентами-комитентами. Если же комитентом является резидент РФ, то сумма комиссионного вознаграждения обязательной продаже не подлежит.

Пункт 2 ст. 11 Закона содержит важное новшество: требование об идентификации личности физического лица при продаже или покупке иностранной валюты или чеков не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. Данные могут быть предоставлены физическим лицом только добровольно.

ЦБ РФ в Информационном письме от 31.12.2004 г. № 30 разъяснил, что требование об обязательной продаже валютной выручки не распространяется на денежные средства, поступающие:

— от нерезидента на банковский счет резидента в уполномоченном банке в качестве возврата авансового платежа, ранее переведенного резидентом со своего текущего валютного счета в уполномоченном банке в пользу нерезидента по заключенному между ними договору (в том числе договору аренды);

- в качестве уплаты штрафных санкций;
- в качестве пожертвований на благотворительные цели;
- денежные средства в иностранной валюте, полученные в качестве доходов от операций с ценными бумагами.

В вышеуказанных случаях не осуществляются передача товаров, выполнение работ, оказание услуг, передача информации и результатов интеллектуальной деятельности.

5.8. Паспорт сделки

Материалами валютного контроля в случае осуществления валютной операции признаются подборка документов, формируемая в целях учета валютных операций — досье по паспорту сделки. Паспорт сделки — досье, открываемое в уполномоченном банке (территориальном учреждении ЦБ РФ), содержащее сведения (в том числе из валютного контракта между резидентом и нерезидентом), а также подтверждающие документы, необходимые для обеспечения учета и отчетности по валютным операциям и осуществления валютного контроля. Паспорт сделки оформляется до совершения валютной операции.

В паспорте экспортной сделки, в частности, фиксируются данные контракта, изменения и дополнения к нему, а также факты отгрузок и оплат экспортируемого товара. Паспорт сделки, представляемый в банк паспорта сделки резидентом — юридическим лицом, составляется в двух экземплярах, подписывается двумя лицами, наделенными правом первой и второй подписи, или одним лицом, наделенным правом первой подписи (в случае отсутствия в штате юридического лица — резидента лиц, в обязанности которых входит ведение бухгалтерского учета), заявленными в карточке с образцами подписей и оттиска печати, с приложением оттиска печати юридического лица — резидента.

Если паспорт сделки оформлен правильно, ответственное лицо банка подписывает экземпляры паспорта сделки и заверяет их печатью банка. Один экземпляр паспорта сделки помещается в досье по паспорту сделки, а второй экземпляр возвращается экспортеру.

В последнее время произошли изменения в законодательстве, регулирующем вопросы оформления паспортов сделки. Эти изменения нашли отражение в Положении ЦБ РФ от 01.06.2004 г. № 258-П "О порядке представления резидентами уполномоченным банкам подтверждающих документов и информации, связанных с проведением валютных операций с нерезидентами по внешнеторговым сделкам, и осуществления уполномоченными банками контроля за проведением валютных операций", а также в Инструкции ЦБ РФ от 15.06.2004 г. № 117-И "О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации при осуществлении валютных операций, порядке учета уполномоченными банками валютных операций и оформления паспортов сделок".

В Инструкции определены валютные операции, на которые необходимо оформлять паспорта сделки. К ним относятся валютные

операций между резидентом и нерезидентом, заключающиеся в осуществлении расчетов и переводов через счета резидента, открытые в уполномоченных банках, а также через счета в банке-нерезиденте в случаях, установленных актами валютного законодательства РФ или актами органов валютного регулирования, либо в иных случаях на основании разрешений, выданных Банком России:

- за вывозимые (экспортируемые) с таможенной территории РФ или ввозимые (импортируемые) на таможенную территорию РФ товары, а также выполняемые работы, оказываемые услуги, передаваемую информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них, по внешнеторговому договору, заключенному между резидентом (юридическим лицом и физическим лицом — индивидуальным предпринимателем) и нерезидентом;

- при предоставлении резидентами займов в иностранной валюте и в валюте РФ нерезидентам, а также при получении резидентами кредитов и займов в иностранной валюте и в валюте РФ от нерезидентов по кредитному договору.

В Инструкции также дан исчерпывающий перечень операций, при осуществлении которых оформлять паспорт сделки не требуется. К ним отнесены валютные операции, осуществляемые по контракту или кредитному договору, заключенному:

- между нерезидентами и физическими лицами — резидентами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, при осуществлении указанными резидентами валютных операций по контракту;

- между нерезидентом и кредитной организацией — резидентом;

- между нерезидентом и федеральным органом исполнительной власти, специально уполномоченным Правительством РФ на осуществление валютных операций;

- между нерезидентом и резидентом, в случае если общая сумма контракта (кредитного договора) не превышает в эквиваленте 5000 долл. США по курсу иностранных валют к рублю, установленному Банком России на дату заключения контракта (кредитного договора) с учетом внесенных изменений и дополнений. Если в контракте не содержится информации о его сумме, то оформление паспорта сделки является обязательным.

Пока остается нерешенным вопрос относительно того, следует ли оформлять паспорт сделки при заключении договоров займа, то есть относятся ли договоры займа к понятию "кредитные договоры", данному в Инструкции № 117—И. На практике банки обязывают оформлять паспорта сделки при заключении договоров займа.

ЦБ РФ в Информационном письме от 31.12.2004 г. № 30 разъяснил, что паспорта сделок нужно оформлять по договорам страхования (перестрахования), по договорам аренды (лизинга) движимого имуще-

ства и транспортных средств (если осуществляется ввоз (вывоз) объекта аренды в РФ (из РФ), а также по тем договорам, где иностранной стороной является российское представительство (филиал) иностранной компании. Если в контракте не указана сумма сделки, паспорт сделки оформляется в том случае если резидент предполагает, что размер суммы сделки превысит 5000 долларов США (в эквиваленте).

В отличие от ранее действовавшего порядка, предусматривавшего различные формы паспорта сделки для экспортных и импортных операций, в настоящее время используется единая форма паспорта сделки для оформления экспортных и импортных валютных операций. Эта форма приведена в Приложении 4 к Инструкции № 117-И. Отдельная форма паспорта сделки установлена для оформления получения или выдачи российской организацией кредита (займа).

Инструкция предусматривает перечень документов, которые резидент должен представить в банк паспорта сделки для оформления последнего. Представление документов осуществляется в согласованный с банком паспорта сделки срок, не позднее осуществления первой валютной операции по контракту (кредитному договору) либо иного исполнения обязательств по контракту (кредитному договору).

После представления паспорта сделки и всех необходимых документов банк проводит их проверку. Срок такой проверки сейчас ограничен тремя рабочими днями (п. 3.10 Инструкции № 117-И). Банк может и отказать в подписании паспорта сделки. Происходит это в случаях, если:

- данные внешнеторгового контракта (кредитного договора) не соответствуют данным, указанным в паспорте сделки;

- паспорт сделки оформлен с нарушением установленных требований;

При этом максимальный срок возврата банком представленных документов также составляет три рабочих дня, следующих за датой их представления в банк. Иногда возникают случаи, когда в контракт в ходе его исполнения вносятся изменения или дополнения. Если такие изменения или дополнения затрагивают сведения или информацию, содержащуюся в оформленном паспорте сделки, он подлежит переоформлению. Для переоформления паспорта сделки в банк представляются следующие документы:

- два экземпляра паспорта сделки, переоформленного с учетом изменений, внесенных в контракт (кредитный договор), либо изменений иной информации, указанной в оформленном паспорте сделки;

- документы, подтверждающие вносимые изменения и дополнения в контракт (кредитный договор);

- иные документы, указанные в п. 4 ст. 23 Закона № 173-ФЗ, необходимые для переоформления паспорта сделки;

— разрешение органов валютного контроля на осуществление валютных операций по контракту (кредитному договору) через счета, открытые в банке-нерезиденте, в случаях, если требуется получение указанного разрешения.

Номер паспорта сделки, присвоенный при его первоначальном оформлении банком, переносится в переоформленный паспорт сделки и сохраняется в неизменном виде до закрытия паспорта сделки и досье по паспорту сделки в банке.

Инструкцией № 117-И также определены случаи, когда банк закрывает паспорт сделки. Это происходит:

— при представлении резидентом в банк письменного заявления о закрытии паспорта сделки в связи с переводом контракта (кредитного договора) из банка на расчетное обслуживание в другой уполномоченный банк;

— при представлении резидентом в банк письменного заявления о закрытии паспорта сделки в связи с исполнением сторонами всех обязательств по контракту, т.е. в случае поставки товаров (работ, услуг) и получения выручки за них, или в связи с их прекращением по основаниям, предусмотренным законодательством РФ. В этом случае в банк представляются документы, подтверждающие прекращение обязательств по контракту (кредитному договору) по иным основаниям;

— по истечении 180 календарных дней, следующих за указанной в паспорте сделки датой завершения исполнения обязательств по контракту (кредитному договору);

— в иных случаях.

Заявление о закрытии паспорта сделки должно быть составлено в соответствии с требованиями, установленными п. п. 4.1 — 4.3 Инструкции № 117-И, предусматривающими порядок перевода контракта в другой уполномоченный банк.

Оформив паспорт сделки и совершив валютную операцию, резиденты должны представить в банк подтверждающие документы, связанные с проведением валютной операции. Такие документы оформляются согласно Положению № 258-п.

В уполномоченный банк необходимо представлять документы, подтверждающие факт экспорта (импорта) товаров, работ, услуг, например ГТД. Помимо самих подтверждающих документов резидент также обязан представить справку о подтверждающих документах в двух экземплярах. При этом справка должна быть оформлена в соответствии с требованиями, установленными в Приложении 1 к Положению № 258-п.

Срок представления таких документов и справки — до 15 календарных дней после окончания месяца осуществления экспорта товаров (работ, услуг) либо до 45 календарных дней после окончания месяца осуществления импорта товаров. При этом конкретные сроки предста-

вления подтверждающих документов устанавливаются банком (ранее срок представления ГТД составлял 15 дней с даты принятия решения о выпуске товара). При осуществлении валютных операций по контракту через счета, открытые в иностранном банке, представляются справка о расчетах через счета за рубежом в двух экземплярах, а также копии банковских выписок, подтверждающих осуществление указанных в справке валютных операций по контракту.

Срок представления вышеуказанных подтверждающих документов — 45 календарных дней, следующих за месяцем осуществления валютных операций по контракту через счета, открытые в иностранном банке.

Если по внешнеторговому контракту предусмотрено зачисление рублей РФ от нерезидента на счет российской организации в банке, в банк представляются два экземпляра справки о поступлении валюты РФ, идентифицирующей по паспортам сделок денежные средства, поступившие за отчетный месяц.

В справке о поступлении рублей РФ указываются код вида валютной операции и дата ее зачисления на счет, данные о сумме платежа (в рублях и в единицах валюты цены контракта), а также номер паспорта сделки. Справка должна быть заполнена в соответствии с формой, установленной в Приложении 2 к Положению № 258-п. Срок представления вышеуказанной справки — 15 календарных дней, следующих за месяцем осуществления указанных операций по контракту. Далее банк производит проверку информации, указанной в представляемых справках.

Срок такой проверки не должен превышать 7 рабочих дней, следующих за датой представления справок. В том случае, если справки оформлены и заполнены правильно, оба их экземпляра подписываются ответственным лицом банка и заверяются печатью. Один из экземпляров помещается банком в досье паспорта сделки, а второй экземпляр справок и оригиналы подтверждающих документов возвращаются резиденту не позднее 7 рабочих дней, следующих за датой их представления в банк. Следует учитывать, что помимо вышеперечисленных документов банк наделен правом запросить у резидента и поместить в досье по паспорту сделки и иные документы или их копии.

В некоторых случаях банк возвращает резиденту представленные документы. Это происходит, если:

- представленные резидентом справки заполнены и (или) оформлены с нарушением требований, установленных Положением № 258-П;
- информация, указанная в справках, не соответствует сведениям, содержащимся в представленных резидентом документах, на основании которых заполнены справки;
- документы, на основании которых заполнены справки, не представлены, или представлены не все документы, или они оформлены в ненадлежащем порядке.

Срок возврата — 7 рабочих дней, следующих за датой представления документов в банк. В этом случае организация должна повторно представить те же документы, но заполненные надлежащим образом. При этом документы должны быть представлены в срок, не превышающий 3 рабочих дней с даты их получения от банка. Положением № 258-П ЦБ РФ разрешил представлять справки не только на бумажных носителях, но и в электронном виде. Если справки представляются на бумажных носителях, они должны быть надлежаще заверены в порядке, аналогичном заверению паспорта сделки. А в случае представления резидентом в банк справок в электронном виде между банком и резидентом устанавливается процедура признания аналога собственноручной подписи, а также определяются порядок и условия его использования.

5.9. Особенности валютного контроля при экспорте товаров в Республику Беларусь

С вступлением в силу Инструкции ЦБ РФ от 15.06.2004 г. № 117-И у российских экспортеров возник вопрос: необходимо ли оформлять паспорт сделки для осуществления расчетов с нерезидентом из Беларуси в валюте РФ за экспортируемый товар?

Ранее оформление паспорта импортной сделки регламентировалось Инструкцией Банка России и ГТК России от 04.10.2000 г. № 91-И, 01—11/28644 "О порядке осуществления валютного контроля за обоснованностью оплаты резидентами импортируемых товаров". Согласно п. 10.1 этой Инструкции № 91-И ее действие распространялось на товары, помещаемые под любой из таможенных режимов.

Таможенный контроль и таможенное оформление товаров, вывозимых из РФ, на границе России и Беларуси при подтверждении происхождения товара из России не осуществляется (Указ Президента РФ от 25.05.1995 г. № 525 "Об отмене таможенного контроля на границе Российской Федерации с Республикой Беларусь", п. 1 Постановления Правительства РФ от 23.06.1995 г. № 583, п. 2 Указания ГТК России от 28.11.1996 г. № 01—14/1310).

Таким образом, требования, установленные Инструкцией № 91-И, в том числе касающиеся оформления паспортов сделок, не распространялись на сделки, по которым перемещение товаров через таможенную границу РФ осуществлялось без таможенного оформления, то есть без помещения товаров под заявляемый таможенный режим. В том числе эти требования не распространялись и на сделки, по которым с территории России вывозился товар, произведенный в России.

С 18 июня 2004 г. порядок оформления паспорта сделки при осуществлении валютных операций между резидентами и нерезидентами определен в разделе II Инструкции № 117-И. Действие выше-

указанного порядка распространяется в числе прочих на валютные операции между резидентом и нерезидентом, заключающиеся в осуществлении расчетов и переводов через счета резидента, открытые в уполномоченных банках, за вывозимые с таможенной территории РФ товары, а также выполняемые работы, оказываемые услуги, по внешнеторговому договору (контракту), заключенному между резидентом и нерезидентом (п. п. 3.1.1 Инструкции № 117—И).

Таможенной территорией РФ является вся территория РФ (п. 1 ст. 2 Таможенного кодекса РФ). Пределы таможенной территории РФ являются таможенной границей, которая совпадает с Государственной границей РФ (п. п. 4, 5 ст. 2 Таможенного кодекса РФ).

Существует точка зрения, что паспорта сделок могут не оформляться при осуществлении валютных операций, связанных с расчетами между резидентами и нерезидентами за товары, ввозимые на таможенную территорию России с территории Беларуси. Эта точка зрения основывается на том, что Решением Высшего совета Союза Беларуси и России от 28.04.1999 г. № 2 "О завершении формирования единого таможенного пространства" было зафиксировано создание таможенного пространства Союза Беларуси и России, на котором не применяются таможенный контроль и таможенное оформление, взимание пошлин, другие ограничительные меры регулирования во взаимной торговле в отношении товаров гражданского назначения, происходящих из этих территорий.

Однако, во-первых, во всех вышеуказанных нормативно-правовых актах Российской Федерации о валютном контроле речь идет не о таможенном пространстве Союза России и Беларуси и не о единой таможенной территории Союза Беларуси и России, а именно о таможенной территории РФ.

Во-вторых, процесс формирования единой таможенной территории России и Беларуси в настоящее время не завершен, а также отсутствует международный акт, который бы фиксировал установление единой таможенной территории России и Беларуси (п. 4 ст. 2 Соглашения от 06.01.1995 г. "О таможенном союзе между Российской Федерацией и Республикой Беларусь", Договор о создании Союзного государства от 08.12.1999 г., п. 6 Программы действий России и Беларуси по реализации положений Договора о создании Союзного государства, Постановление Президиума ВС РФ от 04.07.2000 г. № 53пв-2000, Решение ВС РФ от 07.12.2000 г. № ГКПИ 99—881).

Поэтому вывоз товаров с территории РФ в Беларусь в любом случае является ввозом с таможенной территории РФ. Следовательно, на валютные операции, связанные с расчетами между резидентами и нерезидентами за товары, вывозимые с таможенной территории РФ на территорию Республики Беларусь, распространяются требования Инструкции № 117—И, в том числе и в части оформления паспортов сделок, так как

необходимость оформления паспорта сделки, в отличие от Инструкции № 91—И, согласно Инструкции № 117—И, обусловлена самим вывозом товара с таможенной территории РФ, а не помещением ввозимого товара под определенный таможенный режим.

5.10. Налог на добавленную стоимость при экспорте товаров

Согласно пп. 1 п. 1 ст. 164 НК РФ при реализации товаров на экспорт применяется ставка НДС в размере 0%.

Необходимыми условиями применения нулевой ставки НДС при осуществлении экспорта товаров являются:

- фактический вывоз товара за пределы таможенной территории РФ;
- представление в налоговые органы документов, предусмотренных ст. 165 НК РФ.

В налоговом законодательстве отсутствует определение понятия "экспорт", поэтому следует обратиться к нормативным актам иных отраслей законодательства, в которых оно содержится (п. 1 ст. 11 НК РФ). В соответствии со ст. 97 Таможенного кодекса РФ под экспортом понимается вывоз товаров за пределы таможенной территории РФ без обязательства об их ввозе на эту территорию. Таким образом, основной признак экспортной операции — факт вывоза товаров за пределы территории РФ.

Для обоснованного применения нулевой ставки НДС необходимо, чтобы в качестве покупателя экспортируемых товаров выступало иностранное лицо (пп. 1 п. 1 ст. 165 НК РФ).

Пример. Российское предприятие-экспортер заключило контракт с российским предприятием-заказчиком на изготовление и поставку продукции в Финляндию.

В данном случае договор поставки заключен между двумя предприятиями, которые являются российскими юридическими лицами. Поэтому, несмотря на то, что поставка продукции осуществляется за пределы территории РФ, предприятие-экспортер не вправе применять нулевую ставку НДС. Нулевая ставка НДС может быть применена только собственником экспортируемых товаров. При этом не имеет значения, является данное лицо производителем этих товаров либо они были им приобретены для дальнейшей перепродажи.

Если на экспорт реализуются товары, освобожденные от НДС в соответствии со ст. 149 НК РФ, то нулевая ставка НДС не применяется. Объясняется это тем, что речь о применении какой-либо ставки НДС (0, 10 или 18%) может идти лишь в отношении тех товаров, которые в принципе облагаются НДС. А в ст. 149 НК РФ перечислены операции, которые не подлежат обложению НДС ни по каким ставкам. Поэтому налогоплательщик, реализующий на экспорт такие товары, не имеет пра-

ва на возмещение "входного" НДС. Суммы "входного" НДС в этом случае учитываются в стоимости соответствующих товаров (работ, услуг) на основании пп. 1 п. 2 ст. 170 НК РФ. При реализации товаров на экспорт действует следующий порядок подтверждения правомерности применения ставки 0%. Независимо от учетной политики налогоплательщика, принятой им для целей исчисления НДС (по отгрузке или по оплате), моментом определения налоговой базы при совершении экспортных операций признается последний день месяца, в котором собран полный пакет документов, предусмотренных ст. 165 НК РФ (п. 9 ст. 167 НК РФ).

Срок для сбора всех необходимых документов — 180 дней, считая с даты оформления региональными таможенными органами грузовой таможенной декларации (ГТД) на вывоз товаров в таможенном режиме экспорта или транзита (декларации на вывоз припасов в таможенном режиме перемещения припасов). В течение этого времени налогоплательщик не учитывает в целях налогообложения совершенные им операции по реализации товаров (работ, услуг) независимо от установленной им учетной политики.

Собрав все документы, подтверждающие право на применение ставки 0% в отношении конкретной операции по реализации товаров (работ, услуг), налогоплательщик представляет их в налоговые органы вместе с Декларацией по ставке 0%, в которой им заявляются к вычету суммы "входного" НДС, относящиеся к этой операции. Если по истечении 180 дней с даты помещения товаров под таможенный режим экспорта налогоплательщик не представил документы, предусмотренные ст. 165 НК РФ, указанные операции подлежат обложению НДС по ставкам соответственно 10 и 18% (п. 9 ст. 165 НК РФ). При этом моментом определения налоговой базы для целей исчисления НДС признается день отгрузки (передачи) товара (работ, услуг) (п. 9 ст. 167 НК РФ).

Это означает, что налогоплательщик, не подтвердивший документально факт экспорта в течение 180 дней с даты оформления декларации, обязан не только начислить НДС на стоимость отгруженных товаров (выполненных работ, оказанных услуг), но и заплатить в общеустановленном порядке пени на сумму выявленной недоимки (если она будет выявлена) за период с даты отгрузки товаров (выполнения работ, оказания услуг) до даты погашения недоимки. При этом Декларация по НДС подается налогоплательщиком за тот налоговый период, на который приходится день отгрузки товаров.

Для подтверждения обоснованности применения нулевой ставки в отношении экспортируемых товаров налогоплательщиком представляются в налоговые органы документы, указанные в ст. 165 НК РФ.

Условия экспортного контракта об оплате товаров могут предусматривать различные формы расчетов между контрагентами. Так, если кон-

трактом предусмотрен расчет наличными денежными средствами, то в подтверждение обоснованности применения нулевой ставки НДС налогоплательщик должен представить в налоговые органы выписку банка (копию выписки), подтверждающую внесение налогоплательщиком полученных сумм на его счет в российском банке, а также копии приходных кассовых ордеров, подтверждающие фактическое поступление выручки от иностранного лица-покупателя (пп. 3 п. 2 ст. 165 НК РФ).

Условиями экспортного контракта может быть предусмотрено, что оплата стоимости экспортируемых товаров (работ, услуг) осуществляется периодическими платежами либо поставка товара осуществляется отдельными партиями. Данное условие может быть предусмотрено непосредственно в контракте или в дополнительном соглашении к нему.

Условиями экспортного контракта может быть также предусмотрено, что оплата за экспортируемый товар производится не самим покупателем, а указанным им третьим лицом. В этом случае участникам контракта данное условие следует либо включить непосредственно в контракт, либо закрепить в дополнительном соглашении к нему. Иначе в случае поступления выручки не от покупателя, а от третьего лица обоснованность применения нулевой ставки НДС налогоплательщику, скорее всего, придется доказывать в вышестоящем налоговом органе либо в арбитражном суде.

При поставке товара на экспорт может сложиться такая ситуация, когда по просьбе покупателя товар отправляется экспортером в адрес третьего лица. При этом в ГТД в графе "Получатель" указывается не покупатель, поименованный в контракте, а третье лицо — фактический получатель товара. Это ни в коем случае не может служить препятствием для подтверждения факта реального экспорта. В этой ситуации налогоплательщик-экспортер может претендовать на применение ставки 0% в общеустановленном порядке (см. п. 9 Обзора результатов рассмотрения жалоб на решения налоговых органов, действия (бездействие) должностных лиц за I квартал 2002 г. — Письмо Управления МНС России по г. Москве от 15 апреля 2002 г. № 11—15/17062);

Налоговый кодекс РФ предоставляет налоговым органам право в течение трех месяцев с момента подачи налогоплательщиком Декларации по ставке 0% и документов, предусмотренных ст. 165 НК РФ, проводить проверку обоснованности применения ставки 0% и налоговых вычетов. В ходе проведения проверки налоговый орган имеет право потребовать у налогоплательщика любые документы, подтверждающие обоснованность применения налоговых вычетов, заявленных в Декларации по ставке 0%.

Если по истечении трех месяцев с даты представления в налоговый орган Декларации по ставке 0% и документов, предусмотренных ст. 165 НК РФ, налоговый орган не вынес никакого решения, нало-

плательщик имеет право в судебном порядке обязать налоговый орган принять решение о возмещении суммы НДС.

С 01.01.2005 г. изменился порядок уплаты НДС при торговле с Белоруссией. Если раньше применялся принцип «страны происхождения», то теперь будет применяться принцип «страны назначения». При экспорте товара в Беларусь ранее применялись ставки НДС, действующие на территории РФ (10% либо 18%). С 01.01.2005 г. применяется нулевая ставка НДС (за некоторыми исключениями) (п. 2 Межправительственного Соглашения от 15.09.2004 г.), а при импорте товаров косвенные налоги будут взиматься в стране импортера (покупателя), за исключением ряда случаев (ст. 3 Соглашения). Порядок взимания косвенных налогов оформляется отдельным протоколом, до вступления в силу которого действуют нормы национальных законодательств государств Сторон (ст. 5 Соглашения).

Форма заявления о ввозе товаров утверждена Письмом ФНС РФ от 12.01.2005 г. № ММ-6—26/4. Приказом Минфина РФ от 20.01.2005 г. № 3н утвержден Порядок проставления налоговыми органами отметок на счетах-фактурах и на заявлениях о ввозе товаров и уплате косвенных налогов.

6. СПОРЫ ПО ЭКСПОРТНЫМ КОНТРАКТАМ

При возникновении споров по заключенному экспортному контракту перед сторонами возникает несколько процессуальных вопросов: какому государству и какому судебному органу этого государства подсудны рассмотрение и разрешение данного спора; какими процессуальными правами и обязанностями обладают стороны спора; какое право подлежит применению для разрешения спора по экспортному контракту.

6.1. Подсудность

Общие правила подсудности дел арбитражным судам РФ определены в ст. 247 АПК РФ.

Применительно к внешнеэкономическим сделкам, в том числе к экспортным контрактам, там установлено, что арбитражные суды РФ компетентны рассматривать спор, если:

- ответчик находится или проживает на территории Российской Федерации либо на территории Российской Федерации находится имущество ответчика;

- орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории Российской Федерации;

- спор возник из договора, по которому исполнение должно иметь место или имело место на территории Российской Федерации;

- спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории Российской Федерации;
- спор возник из отношений, связанных с государственной регистрацией имен и других объектов и оказанием услуг в международной ассоциации сетей Интернет на территории Российской Федерации;
- в других случаях при наличии тесной связи спорного правоотношения с территорией Российской Федерации;
- в других случаях, если стороны согласовали передачу спора на рассмотрение в арбитражный суд Российской Федерации, кроме случаев, когда спор должен быть рассмотрен судом другого государства в силу исключительной подсудности.

Вместе с тем при применении данных положений следует учитывать, что нормы АПК РФ должны применяться в части, не противоречащей международным договорам РФ как актам большей юридической силы.

В качестве примера таких международных договоров можно привести:

- Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.; далее — Киевское соглашение).
- Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.; далее — Минская конвенция).

В этих актах установлены правила определения подсудности спора суду того или иного государства, несколько отличающиеся от норм АПК РФ.

Так, например, ст. 247 АПК РФ установлена подсудность арбитражному суду РФ спора, возникшего из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории Российской Федерации. Однако ни в Киевском соглашении, ни в Минской конвенции такого способа определения подсудности дела суду определенной страны нет. В связи с этим, согласно норме ст. 247 АПК РФ спор подсуден суду России, а по Киевскому соглашению — Республики Беларусь. В таком случае норма федерального закона (которым является АПК РФ) противоречит международному договору РФ, и поэтому в нарушение положений названных международных договоров ее использование недопустимо. Особо необходимо остановиться на праве сторон договора самим определять подсудность их спора конкретному суду.

В соответствии с п. 3 ст. 247 АПК РФ арбитражные суды в РФ рассматривают также дела в случае, если соглашением сторон определена подсудность их споров тому или иному арбитражному суду. Свобода выбора сторон ограничивается лишь тогда, когда своим соглашением стороны изменяют исключительную подсудность дела суду. Если своим соглашением они исключают спор из рассмотрения суда (в том числе путем передачи дела в третейский суд), которому, в силу норм междуна-

родного или национального законодательства этот спор подсуден, то такое соглашение недействительно. Спор все равно рассматривается в суде, который обладает исключительной подсудностью по таким делам.

Аналогичные нормы приведены в международных соглашениях Российской Федерации, в частности в Киевском соглашении и в Минской конвенции. Право сторон самостоятельно определять орган для рассмотрения спора также проявляется в их праве избрать иной, несудебный орган. Такими органами являются постоянные третейские суды или третейские суды, созданные для рассмотрения конкретного спора. Правовое регулирование деятельности третейских судов осуществляется Федеральным законом от 24.07.2002 г. № 102—ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации".

Передача дел на рассмотрение в третейский суд в настоящий момент получает все большее распространение в хозяйственной практике. Это обусловлено сложностью норм международного частного права и соответственно сложностью в определении подсудности конкретного спора суду того или иного государства. Оптимально в такой ситуации — это заранее договориться о том, какой орган будет разрешать могущий возникнуть спор. В России наиболее известным третейским судом является Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ (МКАС). Его особый правовой статус закреплен в Законе РФ от 07.07.1993 г. № 5338—1 "О международном коммерческом арбитраже".

Для передачи дела на рассмотрение в этот или другой третейский суд сторонам необходимо заключить отдельное арбитражное (третейское) соглашение или включить соответствующую оговорку в договор. Арбитражное (третейское) соглашение заключается в письменной форме. Несоблюдение этой формы влечет недействительность соглашения.

Соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, или заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием иных средств электросвязи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения, либо путем обмена искомым заявлением и отзывом на иск, в которых одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает.

Ссылка в договоре на документ, содержащий арбитражную оговорку, является арбитражным соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает упомянутую оговорку частью договора. Если стороны заключили арбитражное соглашение о передаче дела в третейский суд, однако впоследствии передали дело на рассмотрение в арбитражный суд РФ, то такой суд признается компетентным разрешить данный спор.

При передаче дела в Международный коммерческий арбитражный суд следует учитывать, что рассмотрение в нем спора осуществляется не в соответствии с нормами АПК РФ, а в соответствии со специально утвержденным регламентом. Регламент Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате РФ утвержден Приказом Торгово-промышленной палаты РФ от 08.12.1994 г. № 96.

Решения МКАС исполняются добровольно.

При отказе проигравшей спор стороны исполнить решение стороны, в пользу которой состоялось решение МКАС, должна обратиться в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства неизвестно, то по месту нахождения имущества должника — стороны третейского разбирательства с заявлением о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (п. 3 ст. 236 АПК РФ). Таким образом, при возникновении у сторон экспортного контракта экономического спора для определения суда, которому подсудно рассмотрение данного дела, необходимо руководствоваться следующими правилами:

1. Установить, определен ли соглашением сторон орган, который уполномочен рассмотреть возникший спор. Если да, то не противоречит ли это правилам об исключительной подсудности.

2. Если орган не определен, то необходимо установить, существует ли международный договор, определяющий, суду какого государства подсуден спор, либо отсылающий к праву страны, нормами которого определяется компетентный суд.

3. Если международного договора нет, то необходимо исходить из норм российского права о подсудности дел арбитражным судам РФ.

На любом этапе стороны могут заключить арбитражное (третейское) соглашение, определив орган, который рассмотрит данное дело.

Помимо МКАС это могут быть Лондонский международный третейский суд, Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма, Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате РФ, Рижский международный третейский суд и др. или временные третейские суды, созданные для рассмотрения конкретного спора.

6.2. Процессуальная дееспособность

Процессуальная дееспособность — это совокупность прав лица, которыми лицо может воспользоваться, а также его обязанностей, которым лицо должно следовать в ходе рассмотрения спора.

Процессуальная дееспособность иностранных лиц в Российской Федерации в арбитражном судопроизводстве определена в ст. 254 АПК РФ. Иностранные лица пользуются процессуальными правами

и несут процессуальные обязанности наравне с российскими организациями и гражданами. Они имеют право обращаться в арбитражные суды в Российской Федерации по правилам подведомственности и подсудности, установленным АПК РФ, для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. При этом они должны представить в арбитражный суд доказательства, подтверждающие их юридический статус и право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности. В случае непредставления таких доказательств арбитражный суд вправе истребовать их по своей инициативе.

В отношении иностранных лиц могут быть предусмотрены как процессуальные льготы, так и процессуальные ограничения. Льготы предоставляются иностранным лицам, если они предусмотрены международным договором Российской Федерации. Ограничения могут быть установлены Правительством РФ в ответ на процессуальные ограничения другого государства в отношении российских лиц.

В международных договорах, как правило, содержатся аналогичные нормы. Так, например, в соответствии со ст. 3 Киевского соглашения хозяйствующие субъекты каждого из государств — участников СНГ пользуются на территории другого государства — участника СНГ правовой и судебной защитой своих имущественных прав и законных интересов, равной с хозяйствующими субъектами данного государства. Из этой нормы следует, что иностранные лица при разрешении спора в суде другого государства пользуются теми же правами и обязанностями, что и организации и предприниматели этого государства.

При разрешении экономического спора уполномоченный суд исходит из того права, которое подлежит применению к спору на основании соответствующих международных или национальных норм.

В практике Международного коммерческого арбитражного суда имели место случаи, когда какого-либо соглашения сторон о применимом праве не было. При этом при подаче искового заявления и отзыва на него стороны исходили из норм российского права.

В такой ситуации арбитры МКАС полагали, что согласованное волеизъявление сторон о применимом праве имело место, и при разрешении спора исходили из норм российского законодательства.

Содержание

ПРЕДИСЛОВИЕ	3
1. ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКИЕ СДЕЛКИ	4
1.1. Понятия "внешнеэкономическая сделка" и "экспортный контракт"	4
1.2. Право, подлежащее применению к экспортному контракту	6
1.3. Форма экспортного контракта	7
1.4. Содержание экспортного контракта	8
1.5. Венская конвенция ООН	11
1.6. Инкотермс	15
1.7. Ошибки, допускаемые при заключении внешнеэкономических сделок	18
2. ТАМОЖЕННЫЕ ПЛАТЕЖИ	21
2.1. Виды таможенных платежей и сборов	21
2.2. Определение таможенной стоимости товаров	22
2.3. Таможенные пошлины	24
2.4. Таможенные сборы	26
2.5. Порядок уплаты таможенных платежей	28
3. ТАМОЖЕННОЕ ОФОРМЛЕНИЕ	31
3.1. Понятие таможенного оформления	31
3.2. Таможенный брокер	32
3.3. Представление товаров таможенному органу	34
3.4. Временное хранение товаров	34
3.5. Декларирование товаров	35
4. ТАМОЖЕННЫЙ КОНТРОЛЬ	37
4.1. Формы таможенного контроля	37
4.2. Документальный контроль	39
4.3. Таможенный досмотр	40
4.4. Таможенная ревизия	43
4.5. Наложение ареста на товары или изъятие товаров при проведении специальной таможенной ревизии	45
4.6. Особенности международной перевозки автомобильным транспортом ..	47
4.7. Ответственность за нарушение таможенных правил	48
5. ВАЛЮТНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКСПОРТА	48
5.1. Формы валютного контроля	48
5.2. Изменения в валютном законодательстве РФ	50
5.3. Органы валютного регулирования и валютного контроля	52
5.4. Права и обязанности резидентов и нерезидентов	54
5.5. Валютные операции	55
5.6. Резервирование денежных средств	60
5.7. Купля-продажа валюты	62
5.8. Паспорт сделки	64
5.9. Особенности валютного контроля при экспорте товаров в Республику Беларусь	69
5.10. Налог на добавленную стоимость при экспорте товаров	71
6. СПОРЫ ПО ЭКСПОРТНЫМ КОНТРАКТАМ	74
6.1. Подсудность	74
6.2. Процессуальная дееспособность	77

Галина Александровна Корнийчук

ОСОБЕННОСТИ ЭКСПОРТНЫХ КОНТРАКТОВ

Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.ФЦ.15.953.П.000115.06.03 от 16.06.2003 г.

Лицензия на издательскую деятельность
ЛР №066636 от 27.05.1999 г.

Подписано в печать 18.04.2005 г.
Бумага газетная. Формат 60x84/16.
Гарнитура "Ньютон". Печать офсетная.
Печ. л. 5,0. Тираж 3000 экз.
Зак. № 5017.

ООО ИИЦ "Альфа-Пресс"

117574, Москва, Вильнюсская, 6
Тел.: (095) 777-40-60, 105-11-77
e-mail: best@bestbook.ru

Отпечатано в ФГУП "Производственно-издательский комбинат ВИНТИ"
Адрес: 140010, Моск. обл., Люберцы, Октябрьский пр-т, 403.
Тел.: (095) 554-21-86.