

А.Н. КОЗЫРИН

ВАЛЮТНЫЙ КОНТРОЛЬ ВНЕШНЕТОРГОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (фрагмент)

1. О механизме государственного регулирования внешнеторговой деятельности

Принятием в 1995 году Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" были закреплены основные результаты, достигнутые в процессе реформирования системы внешнеэкономических связей.

Была окончательно ликвидирована монополия государства на осуществление внешнеторговых и валютных операций. Государство взяло курс на последовательную либерализацию внешнеторговой политики, что нашло свое закрепление в Указе Президента РСФСР "О либерализации внешнеэкономической деятельности на территории РСФСР" от 15 ноября 1991 года N 213 (с последующими изменениями).

За период 1992 - 1995 годов в целом завершилось формирование основ системы государственного регулирования внешнеторговой деятельности. На смену тотальному контролю государства за внешнеторговыми связями пришел механизм государственного регулирования таких связей с использованием инструментов и методов, традиционных для стран с рыночной экономикой.

Целевое назначение государственного регулирования внешнеторговой деятельности. Основными целями государственного регулирования внешнеторговой деятельности являются:

- защита экономического суверенитета;
- обеспечение экономической безопасности;
- стимулирование развития национальной экономики при осуществлении внешнеторговой деятельности;
- обеспечение условий эффективной интеграции экономики Российской Федерации в мировую экономику.

Защита экономического суверенитета. Под суверенитетом государства понимается полнота законодательной, исполнительной и судебной власти государства на его территории, исключая всякую иностранную власть, а также неподчинение государства властям иностранных государств в сфере международного общения, за исключением случаев явно выраженного и добровольного согласия со стороны государства на ограничение своего суверенитета (как правило, на основе взаимности).

Понятие экономического суверенитета производно от категории государственного суверенитета и означает полноту государственной власти в системе внутриэкономических отношений и участие в международных экономических отношениях в соответствии с принципом суверенного равенства государств.

Объективная тенденция интернационализации хозяйственной деятельности, активизация участия России в международном разделении труда создают почву для более полного взаимопроникновения российской экономики и мирового хозяйства. В этих условиях Федеральный закон "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" призван защитить экономический суверенитет Российской Федерации.

Обеспечение экономической безопасности Российской Федерации. Государственное регулирование внешнеторговой деятельности нацелено на поддержание экономической безопасности Российской Федерации, то есть на обеспечение такого

состояния российской экономики, которое гарантировало бы достаточный уровень социального, политического и оборонного существования и прогрессивного развития Российской Федерации, неуязвимость и независимость экономических интересов по отношению к возможным внешним и внутренним угрозам и воздействиям (ст. 2 Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности").

В Концепции национальной безопасности Российской Федерации, утвержденной Указом Президента РФ от 17 декабря 1997 года N 1300, отмечается, что кризисное состояние экономики - основная причина возникновения угрозы национальной безопасности России. Существенное сокращение производства, снижение инвестиционной и инновационной активности, разрушение научно - технического потенциала, расстройство платежно - денежной системы, уменьшение доходной части федерального бюджета, рост государственного долга - основные проявления кризисного состояния экономики. Несомненной угрозой является увеличение доли топливно - сырьевого сектора, формирование экономической модели, основанной на экспорте топлива и сырья и импорте оборудования, продовольствия и предметов потребления, что может привести к завоеванию внутреннего рынка России иностранными фирмами.

Эти угрожающие проявления характеризуются увеличением вывоза за пределы России валютных запасов, стратегически важных видов сырья при крайне неэффективном либо криминальном использовании прибыли, неконтролируемой утечкой капитала, неразвитостью финансовой, организационной и инфраструктурной поддержки российского экспорта, нерациональной структурой импорта и т.д. Особую угрозу создает низкий уровень крупномасштабных инвестиций в российскую экономику. Без крупных капиталовложений в стратегические сферы экономики невозможно экономическое возрождение России.

В разделе IV Концепции ("Обеспечение национальной безопасности") в качестве одного из основных направлений обеспечения национальной безопасности России во внешнеэкономической деятельности государства определено принятие эффективных мер в сфере валютного регулирования в целях создания условий для прекращения расчетов в иностранной валюте на внутреннем рынке и предотвращения бесконтрольного вывоза капитала. Для этого, наряду с обеспечением макроэкономической стабилизации, необходимо формирование действенной системы валютного контроля и надзора за соблюдением законодательства России о внешнеторговой деятельности.

Стимулирование развития национальной экономики при осуществлении внешнеторговой деятельности. В последние годы внешняя торговля проявила себя как наиболее динамично развивающийся сектор российской экономики.

Государственное регулирование внешнеторговой деятельности должно привести к прогрессивным изменениям в структуре производства и потребления товаров в Российской Федерации. Одна из основных задач развития российского экспортного потенциала - повышение конкурентоспособности отечественной продукции. "Важнейшими задачами в области обеспечения экономической безопасности, - отмечается в Концепции экономической безопасности Российской Федерации, - является опережающее развитие конкурентоспособных отраслей и производств, неуклонное расширение рынка наукоемкой продукции". Для этого должны быть приняты меры, стимулирующие передачу новых военных технологий в гражданское производство, введен механизм выявления и поддержки развития прогрессивных технологий, освоение которых обеспечит конкурентоспособность российских предприятий на мировом рынке.

В настоящее время российские товаропроизводители сталкиваются с острой конкуренцией со стороны иностранных фирм, часто уступают свои позиции, прежде всего, из-за высокого уровня издержек. Предусматривается выстроить систему сопровождения российского экспорта. В частности, ориентироваться на связанное инвестиционное кредитование зарубежных стран с тем, чтобы выделяемые нам средства расходовались на приобретение продукции отечественных производителей. Важнейшим

критерием качества работы российских ведомств с зарубежными странами и международными организациями должно стать положение наших предприятий на мировом рынке.

Федеральная программа развития экспорта (одобрена Постановлением Правительства РФ от 8 февраля 1996 года N 123) исходит из того, что государственная поддержка должна распространяться на производителей высокотехнологичной и наукоемкой продукции, конкурентоспособной на мировых рынках.

В настоящее время в товарной структуре российского экспорта сохраняется сырьевая направленность с преобладанием энергоносителей.

На товарную структуру импорта оказало влияние продолжающееся снижение объемов производства внутри страны, в том числе производства продовольственных товаров.

Целью государственного регулирования должна стать рационализация товарной структуры ввоза в Россию. Как правило, снижаются или полностью отменяются таможенные пошлины на товары, ввоз которых необходим для развития российской экономики, в то же время сохраняются высокие ставки на те товары, которые могут составлять конкуренцию отечественным производителям.

В интересах защиты отечественной обрабатывающей промышленности может использоваться метод эскалации таможенных пошлин, то есть повышения их ставок в зависимости от степени обработки товаров:

сырье ввозится практически беспошлинно или по крайне низким ставкам, полуфабрикаты - по небольшим ставкам, а уже готовые изделия облагаются высокими ставками таможенных пошлин.

Стимулирование развития национальной экономики осуществляется и через защиту экономики Российской Федерации от неблагоприятного воздействия иностранной конкуренции. На мировом рынке присутствует большое количество поставщиков аналогичного товара, многие из которых по техническим параметрам и затратам на производство продукции значительно превосходят отечественных производителей. Это объясняет высокий уровень внешнеторговой конкуренции и существование ножниц цен на мировом и внутреннем рынке. Для нивелирования уровней мировых и внутренних цен могут использоваться таможенные пошлины, с помощью которых регулируется поступление импортных товаров на внутренний рынок. Для нормального развития экономики нужна именно нивелировка цен, а не принятие радикальных, в том числе запретительных, мер. При полном отсутствии импорта неизбежно превышение издержек производства и цен на внутреннем рынке. Другая крайность - чрезмерный импорт затрудняет развитие отечественного производства и приводит к нарушению баланса внешнеторговых расчетов.

В Концепции национальной безопасности Российской Федерации указывается на необходимость защищать интересы отечественных товаропроизводителей на внешнем рынке в условиях либерализации внешней торговли. Государство должно решительно добиваться устранения дискриминационных ограничений на ввоз российской продукции в развитые страны Запада, не допускать навязывания России политических решений, наносящих ее гражданам и предприятиям экономический или моральный ущерб.

О необходимости "экономизировать" российскую внешнюю политику говорится в послании Президента России Федеральному Собранию "Общими силами - к подъему России". В нем, в частности, отмечается, что государству нельзя закрывать глаза на факты недобросовестной конкуренции со стороны зарубежных партнеров. Ни один факт дискриминации российских товаров на мировом рынке не должен оставаться без внимания и ответных действий. На внутреннем рынке также следует освоить и научиться применять цивилизованные антидемпинговые процедуры, не допускать вытеснения российских товаров импортными, продаваемыми по заведомо заниженным ценам.

Вышеназванные и некоторые иные рычаги должны составить систему мер по поддержке отечественных производителей.

Обеспечение условий эффективной интеграции экономики Российской Федерации в мировую экономику. Внешнеторговое законодательство нацелено на активизацию связей российской экономики с мировым хозяйством. Основным направлением развития внешнеторгового законодательства является его гармонизация и унификация с общепринятыми международными нормами и практикой. В интересах развития и укрепления международной экономической интеграции Российская Федерация создает с другими государствами таможенные союзы, зоны свободной торговли, заключает соглашения по торгово - экономическим вопросам, сотрудничеству в таможенной сфере и т.д.

В Федеральном законе от 13 октября 1995 года "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" определены основы государственного регулирования внешнеторговой деятельности, порядок ее осуществления российскими и иностранными лицами, права, обязанности и ответственность органов государственной власти Российской Федерации и органов государственной власти субъектов Российской Федерации в области внешнеторговой деятельности.

Принципы государственного регулирования внешнеторговой деятельности представляют собой исходные нормативно - руководящие основы механизма государственного регулирования. Они обеспечивают взаимосвязь внешнеторгового законодательства и внешнеторговой политики. Особую роль принципы государственного регулирования внешнеторговой деятельности играют в формировании судебной и административной практики, содействуют отмене устаревших и принятию новых юридических норм, в толковании правовых актов и устранении пробелов в законодательстве, в организации контроля за деятельностью государственных чиновников, осуществляемой в порядке дискреционных полномочий (полномочий, реализуемых по собственному усмотрению).

Среди принципов государственного регулирования внешнеторговой деятельности выделяют общие (уважение прав и свобод человека, законность, федерализм, юридическое равенство и судебная защита субъективных прав и др.) и специальные. Последние нашли свое закрепление в ст. 4 Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности".

Единство внешнеторговой политики как составной части внешней политики. Внешнеторговая политика является частью внешней политики - общего курса государства в международных делах. Внешнеторговая политика подчинена целям и требованиям внешней политики государства и не может входить в противоречия с ней. Это предполагает необходимость согласования конкретных решений в сфере внешней торговли с общими установками внешней политики. Внешнеполитические интересы могут оттеснить на второй план аргументы экономической эффективности конкретной внешнеторговой сделки. Так, например, присоединение России к международным санкциям в отношении какого-либо государства влечет за собой немедленное прекращение или приостановление внешнеторговых операций с данной страной, какими бы выгодными они ни являлись.

Единство системы государственного регулирования внешнеторговой деятельности и контроля за ее осуществлением. Контроль - обязательный этап любой управленческой деятельности, включающей в себя подготовку управленческого решения, его реализацию и контроль за исполнением. Контроль является важнейшей функцией управления, обеспечивающей проверку исполнения решения, достижения результата. Контроль за осуществлением внешнеторговой деятельности ведется соответствующими органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации в пределах своей компетенции в целях обеспечения положений Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой

деятельности", других федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации о внешнеторговой деятельности, а также в целях защиты экономических и политических интересов Российской Федерации, муниципальных образований и российских лиц (ст. 35 Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности").

Единство политики экспортного контроля. Система экспортного контроля представляет собой совокупность мер по реализации федеральными органами исполнительной власти установленного российским законодательством порядка вывоза за пределы Российской Федерации вооружений и военной техники, а также отдельных видов сырья, материалов, оборудования, технологий и научно - технической информации, которые могут быть использованы при создании вооружений и военной техники (так называемые товары двойного назначения), по недопущению вывоза оружия массового уничтожения и иных наиболее опасных видов оружия и технологий их создания, по выявлению, предупреждению и пресечению нарушений этого порядка.

Политика экспортного контроля осуществляется в целях реализации государственных задач обеспечения национальной безопасности, политических, экономических и военных интересов, а также выполнения международных обязательств Российской Федерации по недопущению вывоза оружия массового уничтожения и иных наиболее опасных видов оружия. Одним из необходимых условий достижения поставленных задач является обеспечение единства политики экспортного контроля.

Единство таможенной территории Российской Федерации. Понятие "таможенная территория" обозначает территорию, на которой в полном объеме действует таможенное законодательство данной страны. Для определения пространственных пределов действия таможенно - правового регулирования используется понятие "таможенная граница".

В соответствии со ст. 5 Закона РФ "О таможенном тарифе" таможенная территория Российской Федерации - это территория, над которой Российская Федерация обладает исключительной юрисдикцией в отношении таможенного дела.

Таможенный кодекс РФ определяет понятие таможенной территории через описание составляющих ее компонентов: "Таможенную территорию Российской Федерации составляют сухопутная территория Российской Федерации, территориальные и внутренние воды, воздушное пространство над ними. Таможенная территория Российской Федерации включает в себя также находящиеся в морской исключительной экономической зоне Российской Федерации искусственные острова, установки и сооружения, над которыми Российская Федерация обладает исключительной юрисдикцией в отношении таможенного дела" (ст. 3).

Под таможенной границей понимается линия, ограничивающая таможенную территорию (п. 2 ст. 5 Закона РФ "О таможенном тарифе"). Таможенная граница очерчивает пространственные пределы действия таможенного законодательства данного государства и разделяет таможенные территории сопредельных стран. Иными словами, с ее помощью устанавливается область действия таможенного суверенитета государства.

Принцип единства таможенной территории нацелен на предотвращение появления внешнеторгового и таможенного партикуляризма. Он исключает возможность появления внутренних таможенных границ.

Принцип единства таможенной территории произволен от правовых норм, содержащихся в ст. 8 Конституции РФ, в которой закрепляется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции и свобода экономической деятельности, а также в п. "ж" ст. 71 Конституции РФ, в которой установление правовых основ единого рынка и таможенное регулирование отнесены к ведению Российской Федерации.

Принципу единства таможенной территории не противоречат нормы таможенного законодательства, допускающие исключение отдельных территорий из состава таможенной территории Российской Федерации: "На территории Российской Федерации

могут находиться свободные таможенные зоны и свободные склады. Территория свободных таможенных зон и свободных складов рассматривается как находящаяся вне таможенной территории Российской Федерации, за исключением случаев, определенных настоящим Кодексом и иными законодательными актами Российской Федерации" (ч. 3 ст. 3 Таможенного кодекса РФ).

Приоритет экономических мер государственного регулирования внешнеторговой деятельности. Государственная внешнеторговая политика осуществляется посредством применения экономического и административного методов регулирования внешнеторговой деятельности в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Тот или иной метод регулирования предполагает использование конкретных инструментов государственного регулирования внешнеторговой деятельности, которые условно могут быть объединены в следующие группы:

- таможенно - тарифные инструменты (импортный и экспортный тарифы);
- паратарифные (или квазитарифные) инструменты, использование которых формально не связано с регулированием внешнеторговой деятельности, но на деле оказывает на нее существенное влияние (таможенные сборы и иные таможенные платежи неналогового характера, внутренние налоги (акцизы, НДС), взимаемые налоговыми органами);
- валютно - финансовое регулирование (порядок совершения валютных операций и т.д.);
- антидемпинговые и компенсационные пошлины, с помощью которых осуществляется защита интересов национальных производителей, борьба с занижением цен экспортируемых товаров и использованием экспортных субсидий;
- государственная монополия на внешнюю торговлю отдельными товарами;
- установление технических барьеров, позволяющих контролировать импортные поставки на предмет их соответствия национальным стандартам безопасности и качества;
- контингентирование (квотирование) внешнеторговых операций, означающее ограничение экспортных и (или) импортных поставок определенным количеством товаров или их суммарной стоимостью на установленный период времени;
- лицензирование, предполагающее выдачу уполномоченными на то органами исполнительной власти разрешений (лицензий) на совершение экспортных и (или) импортных операций.

На современном этапе развития государство стремится регулировать внешнеторговую деятельность не административными запретами и ограничениями, а путем создания благоприятных экономических условий для осуществления тех внешнеторговых операций, которые способствуют повышению эффективности российской экономики, реализации конкретных задач социально - экономического развития Российской Федерации. И наоборот, для операций, которые могут оказать неблагоприятное воздействие на экономику страны, создаются менее благоприятные экономические условия. В этих целях используются экономические инструменты внешнеторгового регулирования - понижение или повышение ставок импортного таможенного тарифа, изменение порядка совершения валютных операций и т.д.

Административные меры могут использоваться только в том случае, если с помощью экономических мер оказывается невозможным достигнуть поставленных целей. Так, например, в соответствии со ст. 15 Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" количественные ограничения экспорта и импорта, являющиеся разновидностью административных ограничений внешнеторговой деятельности, могут вводиться только в исключительных случаях - для обеспечения национальной безопасности Российской Федерации, выполнения международных обязательств Российской Федерации и т.д.

Равенство участников внешнеторговой деятельности и их недискриминация. Этот принцип тесным образом связан с конституционными принципами юридического равенства (ст. 19 Конституции РФ), признания и защиты равным образом частной, государственной, муниципальной и иных форм собственности (ст. 8 Конституции РФ).

Следует заметить, что конституционный принцип равенства прав и свобод человека и гражданина не исключает наличия специальных прав, льгот и преимуществ для отдельных категорий лиц. В данном случае налицо сочетание принципов равенства и справедливости на основе учета в законодательстве естественных и социальных различий отдельных категорий лиц. Важно, чтобы соответствующие льготы были законодательно оформлены (см. раздел VI Закона РФ "О таможенном тарифе" (ст. 34 - 37), посвященный тарифным льготам).

Государство не должно дискриминировать участников внешнеторговой деятельности, то есть предоставлять одним субъектам условия для внешнеторговой деятельности, худшие по сравнению с предоставленными другим субъектам.

Защита государством прав и законных интересов участников внешнеторговой деятельности. Государство обеспечивает защиту прав и законных интересов юридических и физических лиц, участвующих во внешнеторговой деятельности.

Если интересы участников внешнеторговых операций пострадали из-за участия Российской Федерации в международных санкциях, они имеют право на возмещение убытков в судебном порядке за счет средств федерального бюджета (ст. 21 Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности"). Для защиты экономических интересов российских лиц, пострадавших от действий зарубежных государств, Российская Федерация может вводить ответные меры. Специальный раздел ежегодной программы развития внешнеторговой деятельности должен содержать перечень случаев дискриминации и нарушения обязательств в отношении российских лиц, а также перечень принятых или намеченных ответных мер.

Исключение неоправданного вмешательства государства и его органов во внешнеторговую деятельность, нанесения ущерба соучастникам и экономике Российской Федерации в целом. Согласно ст. 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Применительно к внешнеторговой деятельности этот принцип означает, что в рамках установленных законами и подзаконными актами Российской Федерации правил участники внешнеторговых сделок пользуются полной свободой деятельности.

Для регулирования отношений, возникающих во внешнеторговой сфере, в полной мере применяются принципы, закрепленные в ст. 1 Гражданского кодекса РФ: равенство сторон гражданских отношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость постороннего вмешательства в отношения сторон (в том числе со стороны государственных органов), необходимость беспрепятственного осуществления прав, обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебная защита.

Очевидно, что данным принципом не исключается возможность государственного вмешательства во внешнеторговую деятельность. В целом ряде ситуаций государство не только может, но и обязано вмешаться во внешнеторговую деятельность, осуществляя тем самым защиту основ конституционного строя, нравственности, законности, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства (ст. 55 Конституции РФ). Исключением являются лишь случаи неоправданного вмешательства.

_ 2. Понятие валютного контроля

Как уже отмечалось, в Федеральном законе "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности" закреплён принцип единства системы государственного регулирования внешнеторговой деятельности и контроля за ее осуществлением.

Этот принцип распространяет свое действие на все направления внешнеторговой политики, в том числе и на валютно - финансовое регулирование внешнеторговой деятельности.

В области валютного законодательства за последние десять лет произошли радикальные изменения, вызванные основным событием в этой сфере - отменой государственной валютной монополии.

Государственная валютная монополия была главным принципом валютной политики на протяжении всей истории СССР. Она означала, что государство выступало единственным законным владельцем иностранной валюты, которая концентрировалась в одних руках и распределялась из центра с помощью валютного плана. Государство имело тогда исключительное право на совершение операций с валютными ценностями, на управление принадлежавшими ему золото - валютными резервами. Действовали принципы концентрации валютных резервов и единства валютной кассы.

С упразднением государственной монополии на внешнюю торговлю и началом либерализации внешнеторговой деятельности резко увеличилось количество физических и юридических лиц, сталкивающихся в своих повседневных нуждах с валютным законодательством. Создание же внутреннего валютного рынка в России придало валютно - правовому регулированию постоянный характер.

Правовые нормы, определяющие порядок совершения валютных операций, выполняют две основные функции - регулирующую и контрольную.

Регулирующая функция валютного законодательства сводится, в первую очередь, к определению объема прав и обязанностей лиц, участвующих в совершении валютных операций, под которыми понимаются:

а) операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, в том числе операции, связанные с использованием в качестве средства платежа иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте;

б) ввоз и пересылка в Российскую Федерацию, а также вывоз и пересылка из Российской Федерации валютных ценностей;

в) осуществление международных денежных переводов;

г) расчеты между резидентами и нерезидентами в валюте Российской Федерации.

Основной же целью валютного контроля является обеспечение соблюдения валютного законодательства при осуществлении валютных операций (ст. 10 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле").

Особым направлением валютного контроля является контроль за соблюдением валютного законодательства при осуществлении внешнеторговой деятельности - предпринимательской деятельности в области международного обмена товарами, работами, услугами, информацией, результатами интеллектуальной деятельности, в том числе исключительными правами на них <*> (ст. 2 Федерального закона "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности").

<*> Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность) - исключительные права на литературные, художественные и научные произведения, программы для электронно - вычислительных машин и базы данных; смежные права на изобретения, промышленные образцы, полезные модели, а также приравненные к результатам интеллектуальной деятельности средства индивидуализации юридического лица (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания) и другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, охрана которых предусмотрена законом.

В соответствии со ст. 10 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" валютный контроль за осуществлением внешнеторговой деятельности ведется по следующим основным направлениям:

- определение соответствия проводимых валютных операций действующему законодательству и наличия необходимых для них лицензий и разрешений;
- проверка выполнения резидентами обязательств в иностранной валюте перед государством, а также обязательств по продаже валюты на внутреннем валютном рынке Российской Федерации;
- проверка обоснованности платежей в валюте;
- проверка полноты и объективности учета и отчетности по валютным операциям, а также по операциям нерезидентов в валюте Российской Федерации.

Механизм валютного контроля. Для реализации поставленных задач было начато формирование механизма валютного контроля за внешнеторговой деятельностью, под которым понимается совокупность специальных институтов, органов, лиц, участвующих в процессе валютного контроля (субъектная составляющая), а также набор форм и методов контрольной деятельности (функциональная составляющая).

Нормативно - правовую базу механизма валютного контроля составляют федеральные законы и многочисленные подзаконные акты, а также международные договоры Российской Федерации.

К числу федеральных законов относятся:

- Закон РФ "О валютном регулировании и валютном контроле";
- Таможенный кодекс РФ;
- Федеральный закон "О государственном регулировании внешнеторговой деятельности";
- Федеральный закон "О банках и банковской деятельности" и другие законодательные акты.

Во исполнение и развитие действующих законов формируется массив подзаконных актов, содержащих нормы, которыми регулируются отношения по валютному контролю. Среди них:

- указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 21 ноября 1995 года N 1163 "О первоочередных мерах по усилению системы валютного контроля в Российской Федерации");
- постановления Правительства РФ (например, Постановление Правительства РФ от 6 марта 1993 года N 205 "Об усилении валютного и экспортного контроля и о развитии валютного рынка");
- нормативные правовые акты Центрального банка РФ и Государственного таможенного комитета РФ.

Отметим, что ряд нормативных правовых актов, в которых устанавливается порядок валютного контроля за внешнеторговыми операциями, является результатом совместной деятельности нескольких центральных органов государства (так, например, "Порядок оформления и учета паспортов бартерных сделок" был утвержден соответствующими правовыми актами Министерства внешних экономических связей и торговли РФ, Государственного таможенного комитета РФ и Министерства финансов РФ).

К отношениям, регулируемым валютным законодательством, применима норма ч. 3 ст. 2 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которой к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

Вопросы валютного контроля находят свое отражение и в международных договорах Российской Федерации, место которых в системе нормативных правовых актов определено в Конституции РФ (ст. 15):

"Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора". Российская Федерация заключила соглашения о сотрудничестве в области валютного контроля с Киргизией, Грузией и другими государствами.

Рассмотрим субъектную составляющую механизма валютного контроля за внешнеторговой деятельностью. Все участники правоотношений по валютному контролю могут быть разделены на контролирующих субъектов и лиц, внешнеторговая деятельность которых является объектом контроля.

Первые (контролирующие субъекты) представлены Правительством РФ, органами и агентами валютного контроля.

Органы валютного контроля в пределах своей компетенции издают нормативные акты, обязательные к исполнению всеми резидентами и нерезидентами в Российской Федерации. Они определяют порядок и формы учета, отчетности и документации по валютным операциям резидентов и нерезидентов. В соответствии со ст. 11 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" органами валютного контроля в Российской Федерации являются Центральный банк РФ, федеральные органы исполнительной власти в пределах компетенции, установленной федеральными законами, а также федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством РФ.

Агентами валютного контроля являются организации, которые в соответствии с законодательными актами Российской Федерации могут осуществлять функции валютного контроля. Агентами валютного контроля являются уполномоченные банки <*>, подотчетные Центральному банку РФ, а также организации, подотчетные федеральным органам исполнительной власти, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

<*> Под уполномоченными банками понимаются банки и иные кредитные учреждения, получившие лицензии от Центрального банка России на проведение валютных операций.

Центральный банк РФ осуществляет контроль за совершением валютных операций кредитными организациями и валютными биржами.

Контроль за совершением валютных операций резидентами и нерезидентами, не являющимися кредитными организациями или валютными биржами, осуществляют в пределах своей компетенции федеральные органы исполнительной власти, являющиеся органами валютного контроля, и агенты валютного контроля.

Правительство РФ обеспечивает разграничение функций и взаимодействие федеральных органов исполнительной власти в области валютного контроля, а также их взаимодействие с Центральным банком РФ.

Центральный банк РФ осуществляет взаимодействие с другими органами валютного контроля в пределах их компетенции и обеспечивает взаимодействие с ними уполномоченных банков как агентов валютного контроля.

В соответствии со ст. 12 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" органы и агенты валютного контроля в пределах своей компетенции:

- осуществляют контроль за проводимыми в Российской Федерации резидентами и нерезидентами валютными операциями, за соответствием этих операций законодательству, условиям лицензий и разрешений, а также за соблюдением ими актов органов валютного контроля;

- проводят проверки валютных операций резидентов и нерезидентов в Российской Федерации.

Лица, осуществляющие в Российской Федерации валютные операции, в целях валютно - правового регулирования делятся на резидентов и нерезидентов.

К резидентам в соответствии с валютным законодательством относятся:

- физические лица, имеющие постоянное местожительство в Российской Федерации, в том числе временно находящиеся за пределами Российской Федерации;
- юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации, с местонахождением в Российской Федерации;
- организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством Российской Федерации, с местонахождением в Российской Федерации;
- дипломатические и иные официальные представительства Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации;
- находящиеся за пределами Российской Федерации филиалы и представительства резидентов - юридических лиц и организаций, не являющихся юридическими лицами.

В число нерезидентов входят:

- физические лица, имеющие постоянное местожительство за пределами Российской Федерации, в том числе временно находящиеся в Российской Федерации;
- юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами Российской Федерации;
- организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами Российской Федерации;
- находящиеся в Российской Федерации иностранные дипломатические и иные официальные представительства, а также международные организации, их филиалы и представительства;
- находящиеся в Российской Федерации филиалы и представительства нерезидентов - юридических лиц и организаций, не являющихся юридическими лицами.

Все юридические и физические лица стран - участников СНГ рассматриваются в качестве нерезидентов, если иное не установлено специальными соглашениями Российской Федерации с этими государствами (Постановление Верховного Совета РФ "О введении в действие Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" от 9 октября 1992 года N 3617-1).

Как уже отмечалось, совокупность форм и методов контрольной деятельности представляет собой функциональную составляющую механизма валютного контроля.

Форма валютного контроля - это способ конкретного выражения и организации контрольных действий. В зависимости от времени совершения контроля выделяют три основные формы контроля - предварительный, текущий и последующий. Все они находятся в тесной взаимосвязи, отражая непрерывный характер контроля.

Под методами валютного контроля понимают приемы и способы его осуществления (наблюдение, проверка, обследование, анализ, ревизия).

Важной особенностью валютного контроля за осуществлением внешнеторговой деятельности является обязательное перемещение через таможенную границу Российской Федерации предметов внешнеторговой деятельности - товаров, работ, услуг, информации, результатов интеллектуальной деятельности. Это обстоятельство сближает в данном случае понятия валютного и таможенного контроля.

Таможенный контроль осуществляют должностные лица таможенных органов путем:

- проверки документов и сведений, необходимых для таможенных целей;
- таможенного досмотра (досмотра товаров и транспортных средств, личного досмотра как исключительной формы таможенного контроля);

- учета товаров и транспортных средств;
- устного опроса физических лиц и должностных лиц;
- проверки системы учета и отчетности;
- осмотра территорий и помещений складов временного хранения, таможенных складов, свободных складов, свободных таможенных зон, магазинов беспошлинной торговли и других мест, где могут находиться товары и транспортные средства, подлежащие таможенному контролю, либо осуществляется деятельность, контроль за которой возложен на таможенные органы;
- в других формах, предусмотренных Таможенным кодексом РФ и иными актами российского таможенного законодательства либо не противоречащих законодательным актам Российской Федерации (ст. 180 Таможенного кодекса РФ).

Таможенные органы осуществляют валютный контроль в соответствии с российским валютным законодательством и нормами Таможенного кодекса РФ, устанавливающими порядок таможенного контроля (ст. 200 Таможенного кодекса РФ).

Объект валютного контроля - валютные операции, под которыми понимаются урегулированные национальным законодательством или международными соглашениями сделки и иные действия, предметом которых являются валюта и валютные ценности (операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, осуществление международных денежных переводов, пересылка через таможенную границу валютных ценностей).

Ключевыми понятиями в определении валютных операций являются понятия "валюта" и "валютные ценности".

В узком смысле слова под валютой понимают денежные знаки иностранных государств. Наряду с таким определением валюты в законодательных актах ряда стран встречается расширенный подход к трактованию валюты, в соответствии с которым под валютой понимают не только денежные знаки иностранных государств, но и все денежные документы, а также имущество (чаще всего это касается недвижимости, находящейся за границей), являющиеся основанием для расчетов в иностранной валюте. С понятием валюты в широком смысле слова тесно связано понятие "деvizы" - любые платежные средства в иностранной валюте.

Говоря о валюте в широком смысле слова, действующее законодательство Российской Федерации использует понятие "валютные ценности". В Законе РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" (ст. 1) под валютными ценностями понимаются:

- 1) иностранная валюта;
- 2) ценные бумаги в иностранной валюте - платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.), эмиссионные ценные бумаги (включая акции, облигации), ценные бумаги, производные от эмиссионных ценных бумаг (включая депозитарные расписки), опционы, дающие право на приобретение ценных бумаг, и долговые обязательства, выраженные в иностранной валюте;
- 3) драгоценные металлы - золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий) в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих металлов и лома таких изделий;
- 4) природные драгоценные камни - алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и alexandrites в сыром и обработанном виде, а также жемчуг, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий.

Таким образом, понятия "валюта" и "валютные ценности" соотносятся как часть и целое: в понятие валютных ценностей, наряду с иностранными денежными знаками, включаются и другие виды имущества (ценные бумаги, драгоценные металлы и драгоценные камни).

Российское законодательство различает два вида валюты в узком смысле, используя понятия "иностранная валюта" и "валюта Российской Федерации".

Под иностранной валютой законодатель понимает как наличную валюту (денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным платежным средством в соответствующем государстве или группе государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену денежные знаки), так и валюту безналичную (средства на счетах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах).

Примерно такой же подход наблюдается и при определении валюты Российской Федерации, под которой в Законе РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" понимаются:

- находящиеся в обращении, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену рубли в виде банковских билетов Центрального банка РФ и монеты;
- средства в рублях на счетах в банках и иных кредитных учреждениях в Российской Федерации;

- средства в рублях на счетах в банках и иных кредитных учреждениях за пределами Российской Федерации на основании соглашения, заключаемого Правительством РФ и Центральным банком РФ с соответствующими органами иностранного государства об использовании на территории данного государства валюты Российской Федерации в качестве законного платежного средства.

Рубль Российской Федерации, в отличие от денежных знаков иностранных государств, не всегда выступает в качестве предмета валютно - правового регулирования. Он становится предметом валютно - правового регулирования, когда соответствующие правоотношения осложнены иностранным элементом (например, субъектом правоотношений является нерезидент или юридические факты, являющиеся основанием для возникновения соответствующих правоотношений, имеют место на территории иностранного государства и т.д.)

Валютные операции, предметом которых являются валюта и валютные ценности, подразделяются на два вида:

- 1) текущие валютные операции;
- 2) валютные операции, связанные с движением капитала.

Закон РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" (п. 9 ст. 1) содержит исчерпывающий перечень текущих валютных операций. К ним относятся:

- а) переводы в Российскую Федерацию и из Российской Федерации иностранной валюты для осуществления расчетов без отсрочки платежа по экспорту и импорту товаров, работ и услуг, а также для осуществления расчетов, связанных с кредитованием экспортно - импортных операций на срок не более 90 дней;

- б) получение и предоставление финансовых кредитов на срок не более 180 дней;

- в) переводы в Российскую Федерацию и из Российской Федерации процентов, дивидендов и иных доходов по вкладам, инвестициям, кредитам и прочим операциям, связанным с движением капитала;

- г) переводы неторгового характера в Российскую Федерацию и из Российской Федерации <*>.

<*> К переводам неторгового характера законодательство относит выплаты заработной платы, пенсий, алиментов, государственных пособий, доплат и компенсаций и др.; оплату расходов, связанных с командированием работников за рубеж; платежи в связи с принятием наследства; платежи, связанные с погребением умершего; выплаты денежных компенсаций жертвам политических репрессий, членам их семей и наследникам; платежи, связанные с нотариальными и следственными действиями, с судебными и арбитражными издержками; платежи за участие в международных конгрессах, конференциях, спортивных и культурных мероприятиях; плату за обучение граждан одного государства в образовательных учреждениях другого государства, лечение граждан одного государства в лечебно - профилактических учреждениях другого

государства; выплату авторских вознаграждений; иные валютные операции, предусмотренные пп. "г" п. 9 ст. 1 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле", а также валютные операции, перечень которых устанавливается Правительством РФ.

Таким образом, действующее валютное законодательство относит к текущим операциям платежи в иностранной валюте по экспортно - импортным контрактам при условии, что расчеты осуществляются в течение 90 дней.

К валютным операциям, связанным с движением капитала, относятся:

- а) прямые инвестиции, то есть вложения в уставный капитал предприятия с целью извлечения дохода и получения прав на участие в управлении предприятием;
- б) портфельные инвестиции, то есть приобретение ценных бумаг;
- в) переводы в оплату собственности на здания, сооружения и иное имущество, включая землю и ее недра, относимое по законодательству страны местонахождения к недвижимому имуществу, а также иных прав на недвижимость;
- г) предоставление и получение отсрочки платежа на срок более 90 дней по экспорту и импорту товаров, работ и услуг;
- д) предоставление и получение финансовых кредитов на срок более 180 дней;
- е) все иные валютные операции, не являющиеся текущими валютными операциями.

Благодаря пункту "е" перечень валютных операций, связанных с движением капитала, является открытым. Операции, не указанные в исчерпывающем перечне текущих валютных операций, считаются операциями, связанными с движением капитала, и относятся к пункту "е" ("иные валютные операции...").

На осуществление валютных операций, связанных с движением капитала, необходимо получить лицензию (разрешение) Центрального банка России. Федеральным законом от 31 мая 2001 года N 72-ФЗ были внесены дополнения в Закон РФ "О валютном регулировании и валютном контроле", в соответствии с которым без ограничений осуществляются следующие валютные операции:

расчеты за экспорт товаров, указанных в разделах XVI, XVII, XIX Товарной номенклатуры внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, при условии, что срок возврата валютной выручки от реализации этих товаров на экспорт не будет превышать трех лет с даты фактического пересечения этими товарами таможенной границы Российской Федерации;

расчеты за производимые резидентами за пределами территории Российской Федерации строительные и подрядные работы, сроки платежа за которые в соответствии с условиями заключенных договоров превышают 90 дней, при условии, что срок возврата валютной выручки за произведенные строительные и подрядные работы не будет превышать пяти лет с даты заключения такого договора;

расчеты, связанные со взносами и выплатами по страхованию и перестрахованию, осуществляемыми в период срока действия соответствующего договора, при условии, что срок действия указанного договора не будет превышать пяти лет с даты его заключения;

переводы физическим лицом - резидентом иностранной валюты в Российскую Федерацию и из Российской Федерации на сумму, не превышающую 75 тысяч долларов США, осуществляемые в течение календарного года в целях приобретения физическим лицом - резидентом прав на ценные бумаги, номинированные в иностранной валюте, или в целях реализации физическим лицом - резидентом принадлежащих ему прав на указанные ценные бумаги. Указанные переводы осуществляются физическим лицом - резидентом через счет в уполномоченном банке, порядок открытия и ведения которого определяется законодательством Российской Федерации. При переводе физическим лицом - резидентом иностранной валюты для приобретения прав на ценные бумаги, номинированные в иностранной валюте, указанное лицо и уполномоченный банк, через

который был совершен указанный перевод, обязаны в течение 10 рабочих дней с даты осуществления такого перевода уведомить о состоявшемся переводе налоговый орган по месту учета осуществившего этот перевод физического лица - резидента, приложив выписки по указанному счету.

Действующее валютное законодательство не устанавливает правил работы нерезидентов на внутреннем валютном рынке Российской Федерации. Поэтому обязанность получать лицензию Центрального банка РФ на совершение валютных операций, связанных с движением капитала, возлагается на резидента - участника валютных правоотношений.

В Основных положениях о регулировании валютных операций, утвержденных письмом Госбанка СССР от 24 мая 1991 года N 352 (действуют на территории Российской Федерации в соответствии с телеграммой ЦБ РФ от 24 января 1992 года N 19-92), конкретизируется порядок отнесения внешнеэкономических операций к валютным операциям, связанным с движением капитала. Это происходит в следующих случаях:

а) если срок платежа за экспортируемые или импортируемые резидентом товары превышает 90 дней от даты отгрузки (погрузки на борт, отправки или принятия к перевозке);

б) если срок платежа по консигнационным соглашениям, связанным с импортом и экспортом товаров, превышает 90 дней от даты отгрузки (погрузки на борт, отправки или принятия к перевозке);

в) если срок платежа или встречной поставки товаров по бартерным, товарообменным и компенсационным сделкам превышает 90 дней от даты погрузки, отгрузки (погрузки на борт, отправки или принятия к перевозке) товаров, поставленных контрагентом (резидентом или нерезидентом);

г) если срок платежа в пользу резидента по реэкспортным сделкам превышает 90 дней от даты осуществления резидентом платежа за товар, подлежащий реэкспорту;

д) если срок платежа за импорт или экспорт услуг превышает 90 дней от даты фактического предоставления услуг;

е) если резидент уплачивает проценты при возвращении полученного от нерезидента аванса в случае невыполнения обязательств по контракту.

При этом датой отгрузки (погрузки на борт, отправки или принятия к перевозке) считается дата транспортного документа, то есть дата, указанная на транспортном документе, или дата на штампе, удостоверяющем принятие к перевозке, или дата отметки о погрузке на борт в зависимости от того, какая из них более поздняя. Если выдано несколько транспортных документов (от разных дат и (или) из разных портов отгрузки) при отгрузке товаров на одном и том же судне и одним рейсом, то датой отгрузки считается дата последнего транспортного документа.

С 1 ноября 1996 года Приказом ЦБ РФ от 11 октября 1996 года N 02-378 был введен Временный порядок предоставления главными управлениями (национальными банками) ЦБ РФ разрешений на проведение отдельных видов валютных операций.

Временным порядком (п. 1) предусматривается, что территориальные учреждения Центрального банка России могут выдавать разрешения:

- на осуществление валютных операций, связанных с движением капитала, при экспорте товаров. Имеется в виду разрешение (лицензия), которое выдается на отсрочку получения платежа за экспортируемые резидентом товары на срок свыше 90 дней с даты пересечения товаром российской таможенной границы (завершения таможенного оформления), если подлежащая зачислению сумма валютной выручки не превышает сумму, эквивалентную 10 млн. долларов США согласно заключенному контракту;

- на осуществление валютных операций, связанных с движением капитала, при импорте товаров. Имеется в виду разрешение (лицензия), которое выдается на совершение резидентом предварительной оплаты импортируемого товара на срок свыше 90 дней до его ввоза на таможенную территорию Российской Федерации в таможенном режиме

выпуска для свободного обращения или реимпорта при условии, что общая сумма платежей по контракту не превышает сумму, эквивалентную 10 млн. долларов США согласно заключенному контракту.

Для получения разрешения на совершение указанных валютных операций юридическое лицо - резидент должно обратиться в территориальное учреждение Центрального банка РФ по месту государственной регистрации юридического лица и представить следующие документы:

- заявление, составленное в произвольной форме и подписанное руководителем юридического лица;
- нотариально заверенные копии учредительных документов;
- нотариально заверенную копию документа о государственной регистрации;
- справку налоговой инспекции об открытых у резидента в уполномоченных российских банках рублевых и валютных счетах;
- справку налогового органа по месту постановки на учет юридического лица в качестве налогоплательщика о том, что у него нет задолженности по налогам и другим обязательным платежам;
- справки российских уполномоченных банков, в которых у заявителя открыты валютные счета, о том, что у него нет задолженности по поступлению валютной выручки и обязательной продаже ее части, а также о том, что у заявителя достаточно средств на валютном счете для осуществления переводов, связанных с проведением валютной операции;
- заверенный налоговой инспекцией баланс за последний отчетный период и по состоянию на последнюю отчетную дату перед датой обращения с заявлением в ЦБ РФ (к балансу прилагаются аудиторские заключения о его достоверности, если такие аудиторские проверки проводились);
- заверенный налоговой инспекцией отчет о финансовых результатах (прибылях и/или убытках) за последний отчетный год и на последнюю отчетную дату перед датой обращения с заявлением в Центральный банк РФ;
- справку из государственного органа по статистике о присвоении кодов резиденту.

Кроме того, для получения разрешения на осуществление операций, связанных с движением капитала, при экспорте и импорте товаров резидент должен представить:

- копии договоров между резидентом и нерезидентом с дополнениями и изменениями (на русском языке и языке оригинала);
- копии грузовых таможенных деклараций, подтверждающих факт ввоза или вывоза товара;
- нотариально заверенные копии разрешений на реализацию отдельных видов товаров, занятие определенными видами деятельности, которые подлежат лицензированию.

Для получения разрешений (лицензий) на совершение иных валютных операций, связанных с движением капитала, в том числе и на совершение валютных операций по экспорту и импорту товаров на сумму, превышающую эквивалент 10 млн. долларов США, резиденты должны обращаться в Департамент валютного регулирования и валютного контроля Банка России.

В этом случае резидент представляет документы по основному и дополнительному перечням, содержащимся в Письме ЦБ РФ от 6 октября 1995 года N 12-524 <*>.

<*> Данный правовой акт с 28 июля 1999 года не применяется при выдаче разрешений Банка России на осуществление операций, перечисленных в п. 2 Положения ЦБ РФ от 20 июля 1999 года N 82-П, а с 11 июля 2001 года не применяется в отношении прямых инвестиций, предусмотренных в п. 2 Положения ЦБ РФ от 5 июля 2001 года N 142-П.

В основной перечень документов входят:

- заявление;
- нотариально заверенная копия учредительных документов юридического лица - резидента;
- справка налогового органа о том, что у юридического лица нет задолженности по платежам в бюджет, а также о том, что оно не нарушало налогового законодательства;
- справка уполномоченного банка, в котором открыт валютный счет юридического лица - резидента о том, что у него нет задолженности по поступлению валютной выручки и обязательной продаже ее части, а также о достаточности средств на валютном счете юридического лица - резидента для осуществления операции, предусматривающей перевод средств;
- баланс юридического лица - резидента за последний отчетный год и по состоянию на последнюю отчетную дату перед датой, когда было подано заявление в Банк России;
- заверенный в налоговых органах отчет о финансовых результатах юридического лица, его прибыли и убытках за последний отчетный год и на последнюю отчетную дату;
- справка государственного органа по статистике о присвоении кодов юридическому лицу.

Если юридическое лицо - резидент обращается с заявлением о выдаче лицензии на рассрочку платежа на срок свыше 90 дней по экспорту или импорту товаров, работ или услуг до момента исполнения контракта, то оно должно дополнительно к приведенному основному списку представить нотариально заверенную копию соответствующего внешнеторгового контракта.

Если же юридическое лицо - резидент обращается с таким заявлением в ходе исполнения контракта, то оно должно дополнительно представить в Банк России:

- копии договоров между резидентом и иностранным партнером с дополнениями и изменениями на русском языке и языке оригинала;
- копии грузовых таможенных деклараций, подтверждающих факт перемещения товаров через таможенную границу Российской Федерации;
- информацию уполномоченного банка о фактически переведенных средствах по данному договору с приложением копий платежных документов.

3. Органы, участвующие в осуществлении валютного контроля за внешнеторговой деятельностью

Центральный банк РФ (Банк России). Банк России участвует в осуществлении валютного контроля за внешнеторговой деятельностью на правах органа валютного контроля (ст. 11 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле").

Правовой статус Банка России закреплен:

- 1) на конституционном уровне - в Конституции РФ (ст. 71, 83, 103);
- 2) на законодательном уровне - в Федеральном законе от 26 апреля 1995 года "О внесении изменений и дополнений в Закон РФ "О Центральном банке РФ (Банке России)"; в Законе РФ "О валютном регулировании и валютном контроле"; в Федеральном законе от 3 февраля 1996 года "О банках и банковской деятельности";
- 3) на подзаконном уровне - в нормативных правовых актах, принятых самим Банком России и закрепляющих правовое положение отдельных подразделений и служб Банка России (департаментов, территориальных управлений и др.).

Банк России образует единую централизованную систему с вертикальной структурой управления, в которую входят: центральный аппарат, территориальные управления, расчетно - кассовые центры, полевые учреждения и другие подразделения, учреждения и организации, необходимые для осуществления деятельности Банка России.

Руководство и управление Банком России осуществляет Совет директоров, состоящий из Председателя Банка России и 12 членов Совета.

Реализацию возложенных на Центральный банк РФ функций обеспечивает Председатель Центрального банка России.

Основными структурными подразделениями центрального аппарата Банка России являются департаменты. В Банке России создано 22 департамента по основным направлениям его деятельности. При осуществлении Банком России функций органа валютного контроля ключевую роль играет Департамент валютного регулирования и валютного контроля, в полномочия которого входят (письмо Центрального банка РФ от 13 октября 1993 года N 59):

- участие в разработке проектов законодательных актов, регулирующих вопросы внешнеэкономической деятельности, осуществления валютных операций и валютного контроля, а также кодификации валютного законодательства России;
- разработка нормативных актов Банка России в области валютного регулирования и валютного контроля, а также участие в подготовке нормативных актов других органов валютного контроля Российской Федерации;
- участие в подготовке международных договоров России в области валютного регулирования и валютного контроля;
- разработка методологии осуществления валютного контроля, а также рекомендаций и указаний для агентов валютного контроля по осуществлению ими контрольных функций;
- лицензирование валютных операций, для которых законодательством определен разрешительный порядок их проведения;
- сбор информации и отчетности для статистических целей, а также формирование и ведение сводных баз данных;
- координация деятельности подразделений валютного регулирования и валютного контроля территориальных управлений Банка России;
- сотрудничество по вопросам валютного регулирования и валютного контроля с центральными банками иностранных государств, а также международными и государственными организациями.

В качестве органа валютного контроля Банк России в пределах своей компетенции издает подзаконные акты, обязательные к исполнению всеми резидентами и нерезидентами в России (ст. 12 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле"). Эти акты должны соответствовать федеральному законодательству, быть опубликованы в официальном издании Центрального банка ("Вестник Банка России"), доведены до сведения кредитных организаций, а если они непосредственно затрагивают права, свободы или обязанности граждан, то подлежат регистрации в Министерстве юстиции России. Органы государственной власти России, органы местного самоуправления, юридические и физические лица обязаны подчиняться требованиям Банка России по вопросам валютного контроля и неукоснительно исполнять соответствующие нормативные акты, изданные Банком России.

Территориальные управления Банка России <*> не имеют статуса юридического лица и не имеют права принимать решения, носящие нормативный характер. Задачи и функции территориальных управлений Банка России определяются Положением, утвержденным Советом директоров.

<*> Национальные банки республик являются территориальными управлениями Банка России.

В сфере внешнеторговой деятельности территориальное главное управление Банка России:

- участвует в мероприятиях по расширению экспортного потенциала региона;
- осуществляет через расчетно - кассовые центры валютно - кредитное обслуживание внешнеторговой деятельности в регионе;

- осуществляет контроль за проведением валютных операций в регионе, проводит консультации по вопросам, связанным с этими операциями;

- рассматривает ходатайства банков о получении ими лицензии на осуществление валютных операций, дает по ним заключения и предоставляет их в Банк России, в отдельных случаях с разрешения Банка России выдает предприятиям и банкам, находящимся на территории данного региона, разрешения на осуществление валютных операций;

- регулирует курс рубля по отношению к валютам других стран в случае функционирования в регионе валютной биржи;

- разрабатывает новые нормативные акты по регулированию валютных операций на территории свободных экономических зон и территориях, входящих в региональные ассоциации;

- рассматривает отчеты о деятельности банков во внешнеэкономической сфере.

Уполномоченные банки. В Законе РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" агентами валютного контроля признаются уполномоченные банки, под которыми понимаются банки и иные кредитные учреждения, получившие лицензии Центрального банка РФ на проведение валютных операций.

Уполномоченные банки могут выступать в качестве активных и пассивных участников правоотношений по валютному контролю.

В качестве активного участника валютных правоотношений уполномоченный банк наделяется контрольными полномочиями и в пределах своей компетенции:

- осуществляет контроль за проводимыми в Российской Федерации резидентами и нерезидентами валютными операциями, за соответствием этих операций законодательству, условиям лицензий и разрешений, а также за соблюдением ими актов органов валютного контроля;

- проводит проверку валютных операций резидентов и нерезидентов в Российской Федерации.

Пассивными участниками правоотношений по валютному контролю уполномоченные банки являются в их взаимоотношениях с Центральным банком РФ. Как предусмотрено в п. 3 ст. 11 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле", уполномоченные банки являются агентами валютного контроля, подотчетными Центральному банку Российской Федерации. Следовательно, деятельность уполномоченных банков в качестве агентов валютного контроля сама может стать предметом контроля со стороны Центрального банка РФ.

В соответствии с письмом Центрального банка РФ от 13 октября 1993 года N 59 в целях упорядочения работы по более четкому применению и совершенствованию российского валютного законодательства уполномоченные банки:

- самостоятельно инструктируют свои дочерние учреждения и филиалы, а также клиентуру по вопросам выполнения требований нормативных актов Банка России в области валютного регулирования и валютного контроля;

- направляют в главные территориальные управления Банка России по месту своей регистрации запросы по проблемам валютного регулирования и валютного контроля, вызывающим затруднения в применении либо допускающим неоднозначное толкование;

- анализируют информацию о возникающих в ходе практической работы трудностях по применению нормативных актов Банка России по вопросам валютного регулирования и валютного контроля, а также направляют соответствующие предложения в главные территориальные управления.

Как известно, в понятие "компетенция банка" включаются три основных элемента:

1) возможность приобретения банком прав и обязанностей по определенным видам банковских операций от своего или чужого имени;

2) определение вида деятельности банков;

3) порядок приобретения прав и обязанностей в конкретных правоотношениях <*>.

<*> См., например: Олейник О. М. Основы банковского права. М., 1997. С. 81.

Наряду с обладанием правоспособностью в качестве коммерческого юридического лица (в этом смысле коммерческий банк может иметь в собственности разнообразное имущество, совершать различные сделки, нанимать служащих и т.п.) коммерческий банк наделяется и специальной компетенцией, объем которой может быть определен двумя способами:

- 1) путем перечислений в законе банковских операций, которые банки могут совершать, и установления запретов в отношении банковской деятельности;
- 2) путем выдачи Банком России лицензии на право осуществления банковской деятельности конкретному банку <*>.

<*> Лицензия на совершение сделок с драгоценными металлами выдается Центральным банком РФ по согласованию с Министерством финансов РФ.

Список банков, получивших валютные лицензии, публикуется в "Вестнике Банка России".

Специальная компетенция уполномоченного банка различается в зависимости от вида полученной валютной лицензии. В Инструкции Центрального банка РФ от 23 июля 1998 года N 75-И "О порядке применения федеральных законов, регламентирующих процедуру регистрации кредитных организаций и лицензирования банковской деятельности" установлено (п. 8.3), что вновь созданной кредитной организации могут быть выданы следующие виды лицензий:

- 1) лицензия на осуществление банковских операций со средствами в рублях (без права привлечения во вклады средств физических лиц);
- 2) лицензия на осуществление банковских операций со средствами в рублях и иностранной валюте (без права привлечения во вклады средств физических лиц);
- 3) лицензия на привлечение во вклады и размещение драгоценных металлов.

Если банк имеет лицензию на осуществление банковских операций со средствами в рублях и иностранной валюте, то ему предоставляется право на осуществление следующих банковских операций, в том числе со средствами в иностранной валюте:

- привлечение денежных средств юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок);
- размещение привлеченных во вклады денежных средств юридических лиц от своего имени и за свой счет;
- открытие и ведение банковских счетов юридических лиц и ссудных счетов физических лиц;
- осуществление расчетов по поручению юридических и физических лиц, в том числе банков - корреспондентов, по их банковским счетам;
- инкассация денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов и кассовое обслуживание физических и юридических лиц;
- купля - продажа иностранной валюты в наличной и безналичной формах;
- выдача банковских гарантий.

Кредитная организация может расширить круг выполняемых операций путем получения следующих видов банковских лицензий:

- 1) лицензии на осуществление банковских операций со средствами в рублях и иностранной валюте (без права привлечения во вклады средств физических лиц);
 - 2) лицензии на осуществление операций с драгоценными металлами <*>;
-

<*> Данная лицензия может быть выдана кредитной организации одновременно с лицензией, дающей право осуществлять операции со средствами в иностранной валюте или при наличии последней.

3) лицензии на привлечение во вклады средств физических лиц в рублях, которая может быть выдана по истечении двух лет с даты государственной регистрации кредитной организации;

4) лицензии на привлечение во вклады средств физических лиц в рублях и иностранной валюте <*>;

<*> Данная лицензия может быть выдана по истечении двух лет с даты государственной регистрации кредитной организации при условии наличия лицензии на осуществление банковских операций со средствами в рублях и иностранной валюте (без права привлечения средств физических лиц).

5) генеральной лицензии.

С выдачей лицензии на привлечение во вклады средств физических лиц в рублях и иностранной валюте банку предоставляется право на осуществление следующих операций:

- привлечение денежных средств физических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок);

- размещение привлеченных во вклады денежных средств физических лиц от своего имени и за свой счет;

- открытие и ведение банковских счетов физических лиц;

- осуществление расчетов по поручению физических лиц по их банковским счетам.

Генеральная лицензия может быть выдана банку, имеющему лицензию на выполнение всех банковских операций со средствами в рублях и иностранной валюте. Генеральная лицензия не расширяет круг выполняемых банком операций. Банк, имеющий генеральную лицензию, наделяется правом в установленном порядке открывать филиалы за рубежом и (или) приобретать доли в уставном капитале кредитных организаций - нерезидентов.

Правительство и иные органы исполнительной власти. В ст. 11 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" отмечается, что валютный контроль в Российской Федерации осуществляется Правительством РФ, а также органами и агентами валютного контроля.

Эта норма нашла свое отражение в Федеральном конституционном законе "О Правительстве Российской Федерации". В ст. 15 этого Закона среди полномочий Правительства РФ в сфере бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики названо и осуществление валютного регулирования и валютного контроля.

В связи с осуществлением валютного контроля Правительство РФ в пределах своей компетенции издает нормативные акты, обязательные к исполнению всеми резидентами и нерезидентами в Российской Федерации. Акты, имеющие нормативный характер, издаются в форме постановлений Правительства РФ.

В Таможенном кодексе РФ, принятом через год после Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле", в качестве органа валютного контроля был признан Государственный таможенный комитет РФ (ст. 198): "Государственный таможенный комитет России является органом валютного контроля в Российской Федерации. Иные таможенные органы Российской Федерации являются агентами валютного контроля, подчиненными Государственному таможенному комитету России".

В Законе РФ от 21 марта 1991 N 943-1 (в ред. от 7 ноября 2000 года) "О налоговых органах Российской Федерации" органом валютного контроля признается Министерство

РФ по налогам и сборам. Оно выполняет функции, связанные с осуществлением им функций валютного контроля в порядке, определяемом Правительством РФ.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Правительства РФ от 23 августа 2000 года N 624 "Вопросы Министерства финансов Российской Федерации" Минфин России осуществляет права и функции упраздненной Федеральной службы России по валютному и экспортному контролю (ВЭК России) по организации и проведению валютного контроля и ведению единой информационной системы валютного контроля.

Право контролировать соблюдение норм валютного законодательства предоставлено также другим органам исполнительной власти, выступающим в качестве агентов валютного контроля.

Так, при исполнении служебных обязанностей пользоваться правами, предоставленными законодательством агентам валютного контроля, могут федеральные органы налоговой полиции (ст. 11 Закона РФ "О федеральных органах налоговой полиции"). Федеральные органы налоговой полиции в качестве агентов валютного контроля в пределах своей компетенции осуществляют контроль за соответствием проводимых валютных операций действующему законодательству, условиям выданных лицензий и разрешений, проводят соответствующие проверки. По представлению агентов валютного контроля органы валютного контроля имеют право налагать установленные законодательством взыскания (ст. 10, 12, 14 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле").

С введением контроля за внешнеторговыми бартерными сделками активизировалась роль Министерства экономического развития и торговли РФ (Минэкономразвития России) как органа, обеспечивающего функционирование механизма валютного контроля за внешнеторговыми операциями (выдача паспортов бартерных сделок, разрешений и т.д.).

Остановимся подробнее на анализе полномочий в сфере валютного контроля таможенных органов.

Полномочия таможенных органов в сфере валютного контроля. Как уже отмечалось, Таможенный кодекс РФ (ст. 198) наделяет ГТК России статусом органа валютного контроля, а иные таможенные органы - региональные таможенные управления, таможни и таможенные посты - получили статус агентов валютного контроля.

Таможенные органы осуществляют валютный контроль применительно к таможенному контролю, то есть используют формы, методы и правила таможенного контроля, закрепленные в ст. ст. 180 - 190 Таможенного кодекса РФ.

Объектами валютного контроля, осуществляемого таможенными органами, являются:

- валюта Российской Федерации;
- ценные бумаги в валюте Российской Федерации;
- валютные ценности;
- валютные операции, связанные с перемещением товаров и транспортных средств (ст. 199 Таможенного кодекса РФ).

Перечисленные объекты попадают в сферу валютного контроля только в случае их перемещения через таможенную границу Российской Федерации.

Все таможенные органы в пределах своей компетенции осуществляют функции валютного контроля (ст. 10 Таможенного кодекса РФ). С этой целью в их составе действуют специально созданные структурные подразделения:

- в ГТК России - Управление валютного контроля;
- в региональных таможенных управлениях - отделы таможенной стоимости и валютного контроля (ОТС и ВК);
- в таможнях - отделы таможенного оформления и таможенного контроля (ОТО), а также ОТС и ВК;
- в таможенных постах - ОТО.

Компетенция в сфере валютного контроля между ними распределена на основании ст. 198 Таможенного кодекса РФ и в соответствии с предписаниями Временного положения о распределении компетенции по валютному контролю между таможенными органами различных уровней, утвержденного Приказом ГТК России от 29 декабря 1995 года N 796 (с последующими изменениями и дополнениями).

Управление валютного контроля ГТК России осуществляет следующие функции:

- разрабатывает общую концепцию валютного контроля с участием таможенных органов;
- готовит в пределах своей компетенции проекты нормативных актов, определяющих организацию и технологию валютного контроля таможенными органами;
- в целях повышения эффективности осуществления валютного контроля обобщает и анализирует отчеты, полученные от нижестоящих таможенных органов, материалы целевых проверок участников внешнеэкономической деятельности;
- формирует и анализирует электронные базы данных, обеспечивающие деятельность таможенных органов по валютному контролю и учет ее результатов;
- осуществляет контроль за соблюдением таможенными органами и их должностными лицами законодательства, установленного порядка валютного контроля в пределах закрепленной за ними компетенции;
- рассматривает обращение лиц по вопросам осуществления валютного контроля таможенными органами;
- принимает участие или самостоятельно организует и осуществляет проведение целевых проверок участников внешнеэкономической деятельности, обычно при наличии информации о нарушениях валютного законодательства в особо крупных размерах;
- организует взаимодействие с другими органами валютного контроля.

Отделы таможенной стоимости и валютного контроля региональных таможенных управлений выполняют функции, во многом сходные с функциями ГТК России, а именно:

- осуществляют целевые проверки участников внешнеэкономической деятельности по вопросам соблюдения валютного законодательства;
- осуществляют контроль за соблюдением нижестоящими органами и их должностными лицами законодательства, установленного порядка валютного контроля;
- рассматривают обращение лиц по вопросам валютного контроля, осуществляемого таможенными органами, и, в частности, в связи с изъятиями и конфискацией валютных ценностей, валюты Российской Федерации, ценных бумаг в валюте Российской Федерации;
- тесно взаимодействуют с другими агентами валютного контроля.

На отделы таможенной стоимости и валютного контроля таможен возложена основная нагрузка по проведению целевых проверок участников внешнеэкономической деятельности по вопросам соблюдения валютного законодательства в случаях, когда их организация не отнесена к компетенции вышестоящих таможенных органов.

В таможенных постах и таможнях, как уже отмечалось, действуют отделы таможенного оформления и таможенного контроля (ОТО), в таможнях также создаются и отделы таможенной стоимости и валютного контроля (ОТС и ВК).

Основными задачами ОТО являются:

- таможенное оформление товаров при их ввозе либо вывозе с таможенной территории Российской Федерации;
- контроль за операциями по перемещению юридическими лицами через указанную границу валютных ценностей, валюты Российской Федерации, ценных бумаг в валюте Российской Федерации.

При этом происходит проверка на соответствие установленным требованиям документов, необходимых для валютного контроля (внешнеторгового договора, грузовой таможенной декларации, паспорта сделки, лицензии Банка России и т.д.). Таким образом,

ОТО осуществляют документальный контроль, в процессе которого выявляют нарушения валютного законодательства.

4. Внешнеторговый контракт и его использование в целях валютного контроля

Внешнеторговый контракт (договор) - один из важнейших документов, используемых при осуществлении валютного контроля, наряду с таможенной декларацией и паспортом сделки. Однако, в отличие от двух последних, он является не административным, а гражданско - правовым актом.

В Гражданском кодексе РФ под договором понимается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420). Вступая в договорные отношения, стороны определяют свои права и обязанности, совокупность которых составляет содержание договора. В силу обязательства, возникающего из договора, одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие - передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей (ст. 307 Гражданского кодекса РФ).

В основании правового регулирования договорных отношений лежит принцип свободы договора. Свобода договора возведена в ранг одного из принципов гражданского права: "Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства" (ст. 1 Гражданского кодекса РФ).

Принцип свободы договора предполагает, что:

- стороны договора (физические или юридические лица) свободно решают, будут они заключать договор или нет;
- одна сторона договора свободно выбирает лицо, с которым она намерена заключить договор (другую сторону договора), за исключением тех случаев, когда предписанием может предусматриваться обязательность какого-либо выбора;
- стороны договора свободно определяют содержание будущего договора, кроме тех случаев, когда содержание договора может полностью или частично предусматриваться предписанием;
- стороны договора свободно решают вопрос о способе и форме заключения договора, за теми исключениями, когда предписаниями установлена обязательная определенная форма и способ заключения;
- стороны договора могут свободно изменять договор в целом или в отдельных его положениях;
- субъекты права вправе решать вопрос о прекращении договора.

Из перечисленного видно, что речь идет не об абстрактной свободе заключения договоров, не о "неограниченной автономии воли", а о свободе договора в рамках действующего законодательства. Согласно ст. 422 Гражданского кодекса РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующими в момент его заключения.

Как уже отмечалось, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Решение вопроса о том, вступать ли в договорные отношения, зависит только от

воли возможных контрагентов. Понуждение к заключению договора не допускается, кроме тех случаев, когда обязанность одной из сторон заключить договор прямо предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством.

Так же решается и вопрос о выборе контрагента по внешнеторговому договору. При этом, однако, следует заметить, что введение системы валютного контроля за экспортно - импортными операциями и значительные штрафные санкции, предусматриваемые за нарушение предписаний валютного законодательства, заставили российских участников внешнеторговой деятельности уделять больше внимания сбору информации финансово - экономического характера об иностранных контрагентах. До момента заключения внешнеторгового договора должны быть получены достоверные сведения о надежности, деловой репутации, платежеспособности контрагента, наличии у иностранной фирмы опыта в сбыте экспортируемого из России товара. Особо следует изучить информацию об исполнении договоров, ранее заключавшихся данной иностранной фирмой с российскими участниками внешнеторговой деятельности. Эти и другие подобные сведения позволят ответить на вопрос, заслуживает ли доверия иностранный контрагент.

Основные разделы внешнеторгового контракта и важнейшие требования к его оформлению. Стороны свободны в определении условий договора, которые формулируются по их усмотрению. Исключение составляют лишь случаи, когда содержание соответствующего условия договора непосредственно предписано законом или иными правовыми актами.

Во внешнеторговом контракте целесообразно указывать унифицированный номер, состоящий из трех групп знаков, сформированных следующим образом:

ББ / XXXXXXXX / XXXXX или:

ЦЦЦ / XXXXXXXX / XXXXX.

Первая группа знаков - две буквы (ББ) или три цифры (ЦЦЦ), соответствующие коду страны покупателя (продавца) по международному Классификатору стран мира, используемому для целей таможенного оформления (приведен в приложении N 1) <*>.

<*> Не приводится.

Вторая группа знаков состоит из восьми цифр, составляющих код организации покупателя (продавца) в соответствии с Общероссийским классификатором предприятий и организаций (ОКПО).

Третья группа знаков состоит из пяти цифр, представляющих собой порядковый номер документа на уровне организации покупателя (продавца).

Дата заключения договора также является важным реквизитом внешнеторгового контракта. В том случае, когда стороны внешнеторговой сделки подписывают договор в разное время, он считается заключенным с момента его подписания последней стороной. Если в тексте договора не оговаривается срок вступления его в силу, то в этом случае именно дата заключения внешнеторгового контракта может считаться моментом вступления договора в силу.

Дату подписания договора рекомендуется обозначать следующим образом:

ДД.ММ.ГГ, где:

ДД - две цифры, обозначающие день подписания контракта;

ММ - две цифры, обозначающие месяц подписания контракта;

ГГ - две последние цифры года подписания контракта.

Особое значение для правового регулирования внешнеторговой деятельности имеет место подписания контракта - факт, который при определенных обстоятельствах может приобрести юридическое значение. Местом подписания внешнеторгового договора определяются форма сделки, правоспособность и дееспособность лиц, совершивших сделку. Если в тексте контракта не будет определено, право какой страны применяется

при рассмотрении спора, то именно место заключения договора (подписания контракта) укажет на данное право.

В тексте контракта хотя бы один раз указываются полные официальные наименования организаций продавца и покупателя.

В разделе "Предмет контракта" указываются наименование товара, ассортимент, его размеры, комплектность, страна происхождения товара и другие данные, необходимые для описания товара, включая ссылки на национальные и (или) международные стандарты.

Если контрактом предусмотрена поставка товаров разных качественных характеристик или разного ассортимента, они перечисляются в спецификации, прилагаемой к контракту и составляющей его неотъемлемую часть, о чем в контракте делается соответствующая оговорка.

Следует также указать наименование тары или упаковки по международному Классификатору "Коды для видов груза, упаковок и материалов упаковок (с дополнительными кодами для наименований упаковок)", описание и требования к маркировке товара.

При определении количества товара во внешнеторговом контракте устанавливается единица измерения и порядок установления количества (твердо фиксированной цифрой или в установленных пределах).

Оговаривается также и вопрос о включении тары и упаковки в количество поставляемого товара (в зависимости от этого различают вес брутто и вес нетто).

Определение качества товара в контракте купли - продажи предполагает установление качественной характеристики товара, то есть совокупности свойств, определяющих пригодность товара для его использования по назначению. Качество товара может устанавливаться:

- по стандарту;
- по техническим условиям, содержащим подробную техническую характеристику товара, описание материалов, из которых он должен изготавливаться, правила и методы проверки и испытаний;
- по спецификации;
- по образцу;
- по предварительному осмотру;
- по содержанию отдельных веществ в товаре;
- по выходу готового продукта;
- по справедливому среднему качеству;
- по натурному весу и т.д.

В разделе контракта "Цена товара" указывается общая сумма контракта и цена за единицу товара. При установлении цены фиксируется единица измерения, базис цены, валюта цены, способ фиксации цены, определение уровня цены в контракте.

Базис цены устанавливает, входят ли транспортные, страховые, складские и другие расходы по доставке товара в его цену. Внешнеторговый договор предполагает перемещение товара, как правило, на значительное расстояние. При заключении договора необходимо тщательно урегулировать вопросы доставки товара от продавца к покупателю, его погрузки, страхования, оплаты таможенных пошлин и т.д. В практике международной торговли сложился ряд общепринятых обычаев, регламентирующих указанные вопросы. Данные обычаи представляют собой базисные условия внешнеторгового договора купли - продажи.

Базисные условия устанавливают, кто - продавец или покупатель - оплачивает перевозку внешнеторговых грузов, расходы по их страхованию, производит таможенную очистку товаров и т.д., а также определяют момент перехода права собственности на товар от продавца к покупателю, а значит и риска его случайной гибели. Они выражены

определенными терминами, унифицированные правила толкования которых даны Международной торговой палатой в документе под названием "Инкотермс":

ФАС ("свободно вдоль борта") - право собственности и все дальнейшие расходы переходят от продавца к покупателю после того, как товар будет размещен на пристани вдоль борта судна;

ФОБ ("свободно на борту") - продавец организует погрузку товара на борт судна. Право собственности переходит с продавца на покупателя в момент переноса товара через поручни судна;

КАФ ("стоимость и фрахт") - похоже на базисное условие ФОБ:

право собственности переходит с продавца на покупателя, как и в предыдущем случае, в момент переноса товара через поручни судна. Однако, в отличие от условия ФОБ, продавец в случае КАФ берет на себя обязанность оплатить расходы и фрахт, необходимые для доставки товара в указанный покупателем пункт назначения;

СИФ ("стоимость, страхование, фрахт") - налагает на продавца, помимо обязанностей по условию КАФ, также обязанность обеспечить страхование от риска случайной гибели или повреждения товара во время перевозки.

Цена, устанавливаемая в контракте, может быть выражена в валюте страны экспортера, импортера или в валюте третьей страны. В контракте фиксируются наименование и код валюты, в которой оценен товар, - валюта цены - в соответствии с Классификатором валют, используемых для таможенных целей (приведен в приложении N 2 <*>).

<*> Не приводится.

Как правило, экспортер стремится зафиксировать цену в относительно более устойчивой валюте, а импортер, наоборот, заинтересован в том, чтобы цена была установлена в валюте, подверженной обесцениванию.

В зависимости от способа фиксации различают цены твердые, подвижные, скользящие, а также цены, фиксируемые в процессе исполнения контракта.

Твердая цена устанавливается в момент подписания контракта и не подлежит изменению в течение срока его действия. Твердая цена может фигурировать как в сделках с немедленной поставкой, так и в сделках, предусматривающих длительные сроки поставки (в последнем случае целесообразно использовать оговорку "цена твердая и изменению не подлежит").

Подвижная цена фиксируется при заключении контракта и может быть пересмотрена в дальнейшем, если рыночная цена данного товара к моменту его поставки изменится. При использовании подвижной цены в контракте делаются оговорки о повышении и понижении цены.

Допускается исчисление цены в момент исполнения контракта путем пересмотра договорной (базисной) цены с учетом изменений в издержках производства, произошедших в период исполнения контракта. Такие цены называются скользящими и применяются обычно в контрактах на поставку товаров с длительным сроком изготовления (крупное промышленное оборудование, морские суда и т.д.).

Цена может фиксироваться и в процессе исполнения договора (например, по договоренности сторон перед поставкой каждой новой партии товара и т.п.).

При определении уровня цены стороны ориентируются на публикуемые и расчетные цены. Публикуемые цены сообщаются в специальных источниках информации (справочные цены, биржевые котировки, цены аукционов, цены предложений крупных фирм и т.д.). Расчетные цены поставщика применяются, как правило, в контрактах на нестандартное оборудование, производимое чаще всего по индивидуальным заказам.

Особое значение в связи с осуществлением валютного контроля за внешнеторговыми поставками приобретает информация, содержащаяся в разделе

контракта "Условия платежа". К основным условиям платежа относятся: валюта платежа, срок платежа, способ платежа и формы расчетов.

В контракте, помимо валюты цены, фиксируется и валюта платежа (валюта расчета), то есть та валюта, в которой будет произведена оплата товарной поставки (ею может быть валюта страны экспортера, валюта страны импортера или валюта третьей страны). Указываются наименование и код валюты, в которой будет производиться платеж, в соответствии с Классификатором валют, используемых для таможенных целей. Допускается возможность оплаты импортером товарной поставки в различных валютах. Валюта платежа и валюта цены - это, как правило, свободно конвертируемые валюты.

Если валюта платежа не совпадает с валютой цены, то в контракте указывается курс, по которому валюта цены будет переведена в валюту платежа. Чаще всего перевод валюты цены в валюту платежа осуществляется по курсу, действующему в стране, где производится платеж.

При определении валютных условий в контрактах с фирмами стран, расчеты с которыми Российская Федерация осуществляет на основе двустороннего клиринга, российские предприятия и организации должны руководствоваться действующими межправительственными соглашениями и соблюдать содержащиеся в них указания в отношении валюты платежа и курса пересчета.

В контракте указываются конкретные сроки платежа и условия рассрочки в случае ее предоставления, а также обязательный перечень документов, передаваемых продавцом покупателю и подтверждающих факт отгрузки, стоимость и номенклатуру отгруженных товаров.

Если сроки платежа не установлены в контракте прямо или косвенно, то платеж обычно производится через определенное число дней после уведомления продавцом покупателя о том, что товар предоставлен в его распоряжение; при других условиях поставки - через определенное число дней после уведомления продавцом покупателя об отправке товара (в зависимости от торговых обычаев, принятых в международной практике) <*>.

<*> Герчикова И.Н. Международное коммерческое дело. М., 1996. С. 133 - 145.

Одним из ключевых условий "финансовой части" внешнеторгового контракта является способ платежа, определяющий, когда производится оплата товара по отношению к его фактической поставке. Кратко охарактеризуем основные способы платежа.

Наличный платеж производится через банк до или после передачи экспортером товарораспорядительных документов или самого товара в распоряжение покупателя. Он предусматривает оплату товара в полной стоимости в период от его готовности к экспорту до момента перехода в распоряжение покупателя. Наличный платеж может осуществляться единовременно (по получении телеграфного извещения экспортера о готовности товара к отгрузке или телеграфного извещения капитана судна об окончании погрузки товара на борт в порту отправления; после вручения импортеру комплекта товарных документов, перечисленных в контракте, и т.д.) и по частям - несколькими взносами в соответствии с условиями, предусмотренными в контракте.

Платеж с авансом предполагает выплату покупателем - импортером поставщику - экспортеру определенных в контракте сумм в счет причитающихся по контракту платежей до передачи товара в его распоряжение (чаще всего - до начала исполнения контракта). Аванс может быть предоставлен как в денежной, так и в товарной форме (путем предоставления сырья или комплектующих частей, необходимых для изготовления заказанного оборудования). С одной стороны, аванс является формой кредитования импортером экспортера, а с другой стороны, он служит средством обеспечения обязательств, принятых покупателем по контракту. При отказе покупателя принять

заказанный товар поставщик имеет право обратить полученный им аванс на возмещение убытков.

Платеж в кредит предусматривает осуществление расчета по сделке на основе предоставленных экспортером импортеру фирменных (коммерческих) кредитов - краткосрочных (до одного года), среднесрочных (от 1 до 5 лет) и долгосрочных (свыше 5 лет). Фирменные кредиты также предоставляются в двух формах - товарной (путем отсрочки или рассрочки платежа и др.) и денежной.

При выборе конкретного способа платежа следует принимать в расчет предписание валютного законодательства Российской Федерации, в соответствии с которым для предоставления и получения отсрочки платежа на срок более 180 дней по экспорту и импорту товаров, работ и услуг необходимо получить специальное разрешение Банка России на проведение валютной операции, связанной с движением капитала (ст. 6 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле").

Основными формами расчетов являются инкассовая, аккредитивная, по открытому счету, путем телеграфных и почтовых переводов, чековая и вексельная.

Инкассовая форма внешнеторговых расчетов предполагает передачу экспортером поручения своему банку на получение от импортера определенной суммы платежа против предъявления ему соответствующих товарных документов, а также векселей, чеков и других подлежащих оплате документов.

Основные этапы осуществления инкассовой операции приведены на следующей схеме.



1. Стороны (импортер и экспортер) заключают договор, в котором устанавливается, через какие банки будут производиться расчеты за внешнеторговые поставки.

2. После отгрузки товара и получения от перевозчика транспортных документов экспортер готовит комплект документов и представляет его с инкассовым поручением своему банку.

3. Банк экспортера, проверив по внешним признакам соответствие представленных документов, перечисленных в инкассовом поручении, отправляет их вместе с поручением банку - корреспонденту страны импортера.

4. Получив инкассовое поручение и документы, банк импортера представляет их плательщику (импортеру) для проверки с целью получения от него платежа. Банк страны импортера направляет извещение плательщику о том, что получено инкассовое поручение с документами с просьбой оплатить указанные документы. Документы выдаются плательщику взамен платежа.

5. Банк импортера получает платеж от импортера.

6. Банк импортера переводит выручку банку экспортера.

7. Получив перевод, банк экспортера зачисляет выручку экспортеру. Инкассовая форма расчета удобна экспортеру, так как дает ему гарантию в том, что товар не перейдет

в распоряжение покупателя до тех пор, пока не будет произведена его оплата. При этом она имеет и некоторые недостатки - отсрочка получения платежа экспортером вследствие интервала между отгрузкой товара и предъявлением банку документов и получением валюты, а также возможность импортера отказаться от оплаты или оказаться неплатежеспособным к моменту получения банком импортера товарных документов.

Аккредитивная форма расчета представляет собой обязательство банка произвести по указанию и за счет покупателя - импортера платеж экспортеру на сумму стоимости поставленного товара взамен предъявленных экспортером документов.

Импортер за согласованное число дней до начала поставки или после получения извещения экспортера о готовности товара к отгрузке дает поручение своему банку открыть в банке экспортера или в другом согласованном банке аккредитив на определенную сумму и на оговоренный срок в пользу поставщика - экспортера. Перечень документов, по предъявлении которых экспортеру могут быть выплачены суммы с аккредитива, сообщается импортером банку в поручении об открытии аккредитива.

Банк извещает экспортера об открытии аккредитива и в случае необходимости подтверждает аккредитив. Если в течение срока действия аккредитива он не будет использован, с согласия покупателя или по условиям контракта аккредитив может быть продлен (пролонгирован) или отозван покупателем.

После отгрузки товара экспортер предъявляет банку, в котором открыт аккредитив, документы, подтверждающие поставку товара по перечню, содержащемуся в контракте, и получает взамен этих документов причитающиеся суммы денег, которые обычно перечисляются на его счет.

На последнем этапе операции с аккредитивом банк экспортера пересылает товарные документы банку импортера. Последний вручает их импортеру, который возмещает банку сумму аккредитива.

На схеме представлены основные виды аккредитивов, применяемых на практике.



Делимый	Неделимый
предусматривает выплату экспортеру определенных согласованных в контракте сумм после каждой частичной поставки	предполагает, что вся причитающаяся экспортеру сумма будет выплачена после завершения всех поставок или после последней частичной поставки

Очевидно, что для экспортера наиболее выгоден аккредитив безотзывный, подтвержденный и делимый.

Расчет по открытому счету представляет собой одну из форм коммерческого кредита. Эта форма расчета предполагает представление экспортером импортеру товарораспорядительных документов, минуя банк, и зачисление импортером причитающихся экспортеру сумм платежа на открытый счет в сроки, устанавливаемые соглашением сторон (ежемесячно, ежеквартально, по полугодиям). Расчет по открытому счету применяется обычно в отношениях между фирмами, состоящими в длительных деловых отношениях и осуществляющими поставки регулярно.

При уплате долгов по займам и кредитам, при предоставлении авансов, при урегулировании рекламаций и возврате излишне полученных сумм может применяться расчет путем телеграфных и почтовых переводов. Эта форма расчета предполагает передачу перевододателем распоряжения банку перевести определенную сумму платежа в пользу переводополучателя. Расчет по переводу считается совершенным после выдачи валюты получателю или при зачислении ее на счет получателя.

Расчеты по внешнеторговым операциям могут осуществляться и с помощью чеков. Чеком признается письменное предложение чекодателя плательщику произвести платеж определенной суммы денег чекодержателю, содержащее:

- число, месяц и год выдачи;
- место выдачи;
- обозначение плательщика;
- указание счета, с которого должна быть произведена оплата;
- не обусловленное никакими оговорками предложение произвести уплату определенной суммы денег;
- наименование документа, выписанного на том же языке, что и текст чека;
- подпись чекодателя.

Никакие поправки в тексте чека не допускаются. Документ, не удовлетворяющий всем требованиям, предъявляемым к форме чека, не считается чеком.

Чек может передаваться одним лицом другому путем внесения в него передаточной надписи (индоссамента). Чеки могут быть:

- а) именными - выписываются в пользу определенного лица и не подлежат передаче по индоссаменту;
- б) ордерами - выписываются по индоссаменту;
- в) на предъявителя - передаются путем простой передачи или по индоссаменту. Плательщиком по чеку может быть только кредитное учреждение.

Вексельная форма расчета осуществляется путем использования простого или переводного векселя.

Простой вексель представляет собой обязательство одного лица (векселедателя) произвести уплату определенной суммы другому лицу (векселедержателю) в назначенный срок и в определенном месте.

Простой вексель содержит:

- наименование "вексель", включенное в сам текст и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;
- простое и ничем не обусловленное обещание уплатить определенную сумму;
- указание срока платежа;
- указание места, в котором должен быть совершен платеж;
- наименование того, кому или по приказу кого платеж должен быть совершен;
- указание даты и места составления векселя;
- подпись того, кто выдает документ (векселедателя).

Документ, в котором отсутствует какое-либо из указанных выше обозначений, не имеет силы простого векселя (за исключением некоторых случаев, установленных законодательством).

В практике международной торговли чаще используется переводной вексель (тратта), под которым понимается распоряжение одного лица (трассанта), адресованное другому лицу (трассату), уплатить в назначенный срок определенную сумму третьему лицу (ремитенту).

Реквизитами переводного векселя являются:

- наименование "вексель", включенное в сам текст и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;
- простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму;
- наименование того, кто должен платить (плательщика);
- указание срока платежа и места, в котором платеж должен быть совершен, а также наименование того, кому или по приказу кого платеж должен быть совершен;
- указание даты и места составления векселя;
- подпись лица, выдавшего вексель (векселедателя).

В переводном векселе по существу выражаются два долговых обязательства: обязательство плательщика перед трассантом, которое и дает основание трассанту обращать к нему свой приказ о платеже, и обязательство трассанта перед ремитентом, во исполнение которого трассант предлагает плательщику произвести платеж.

Проблемам осуществления валютного контроля при перемещении через границу Российской Федерации товаров по внешнеторговым договорам, предусматривающим использование в качестве средства платежа векселей, посвящено письмо ГТК России от 9 декабря 1996 года N 01-15/21850.

Действующий в Российской Федерации механизм валютного контроля за экспортно - импортными операциями заставляет российских участников внешнеторговой деятельности уделять особое внимание при обсуждении текста внешнеторгового договора вопросам, связанным с формой расчетов и условиями платежа.

Проиллюстрируем это на примере подготовки экспортного контракта. Если зарубежная фирма - контрагент задерживает оплату экспортного контракта более чем на 180 дней с момента оформления грузовой таможенной декларации, у российского экспортера автоматически образуется сокрытие валютной выручки. Применяемые в этом случае штрафные санкции, предусмотренные в ст. 273 Таможенного кодекса РФ, вряд ли можно назвать "щадящими" - от ста до двухсот процентов стоимости товаров, являющихся непосредственными объектами правонарушения. При этом причины, вызвавшие незачисление валютной выручки в уполномоченный банк, таможенные органы не рассматривают.

Чтобы избежать подобного рода ситуаций, внешнеэкономическая практика выработала ряд способов. Это может быть получение от иностранного контрагента предоплаты за поставленный товар, осуществление расчетов через аккредитив, получение гарантии оплаты экспортного контракта от зарубежного или российского банка, поручительство третьих лиц, в том числе российских, за осуществление платежа иностранной фирмой.

В том случае, если удастся достичь соглашения о предоплате, проблемы снимаются сами собой. Однако иностранные фирмы очень неохотно идут на подобные условия расчетов, ссылаясь на высокий уровень риска при работе с российскими партнерами.

Таким образом, один из способов обеспечения экспортерами своих обязательств перед Российской Федерацией - получение банковских гарантий или поручительства.

При этом предпочтительными для российских предприятий становятся гарантии и поручительства от отечественных хозяйствующих субъектов. В этом случае не возникает сложностей с ведением судебных разбирательств на территории иностранного государства в случае, если гарант или поручитель не исполнит своих обязательств. А сложности эти могут быть значительными. Во-первых, издержки на ведение судебного разбирательства на территории иностранного государства значительно выше аналогичных затрат в России. Во-вторых, действия по исполнению судебного решения и обращению взыскания на имущество ответчика, если это понадобится, на территории иностранного государства для российского юридического лица будут крайне затруднительны <*>.

<*> Финансовые известия. 1997. 26 августа.

Уполномоченные банки отмечают наметившуюся в последние годы в связи с организацией валютного контроля за внешнеэкономическими операциями тенденцию улучшения показателей поступления экспортной выручки и связывают ее с переходом российских участников внешнеэкономической деятельности на принятые в мировой практике формы расчетов с более активным использованием банковских гарантий. Так, по данным Инкомбанка, с введением валютного контроля клиенты банка стали пользоваться более надежными формами расчетов. Например, количество экспортных аккредитивов увеличилось в 1996 году на 12,5%. Особенно активно развиваются гарантийные операции по внешнеэкономическим контрактам (рост в 1996 году, по сравнению с 1995 годом, составил 63,3%) <*>.

<*> Экономика и жизнь. 1997. N 7. С. 26.

Вернемся к рассмотрению основных разделов внешнеэкономического контракта.

В разделе "Сроки поставки" излагается порядок поставки товаров, то есть дата завершения поставок и (или) график поставок конкретных партий товара с указанием срока действия контракта, в течение которого должны быть завершены поставки товаров и взаимные расчеты по контракту.

Целесообразно четко сформулировать основные условия сдачи - приемки товара по количеству и качеству: вид сдачи - приемки; место фактической сдачи - приемки; срок сдачи - приемки; способ проверки качества товара; способ приемки товара по качеству; метод определения количества и качества фактически поставленного товара (выборочная проверка или проверка всего поставленного товара).

По видам сдача - приемка может быть:

1) предварительной - предполагает осмотр товара на предприятии продавца для установления соответствия его количества и качества условиям договора, а также для установления правильности упаковки и маркировки;

2) окончательной - имеет целью установить фактическое выполнение поставки в установленном месте и в надлежащий срок.

В контракте оговаривается способ определения количества товара, фактически поставленного продавцом и подлежащего оплате покупателем. Существует два основных способа определения количества (когда оно выражается в весовых или объемных единицах):

1) по отгруженному весу - по весу (объему), установленному в пункте отправления и указанному перевозчиком в транспортном документе (коносаменте, авианакладной, железнодорожной накладной, почтовой квитанции и т.д.);

2) по выгруженному весу - по весу, установленному в оговоренном пункте назначения в стране импортера. Проверка веса в этом случае осуществляется путем взвешивания, которое производится обычно во время разгрузки товара или через некоторое время после ее окончания присяжными весовщиками, счетчиками, тальманами, действующими на основании полномочий, которые им предоставляют местные власти или торговые палаты. Результаты взвешивания фиксируются в выдаваемых ими отвесах (весовых сертификатах), которые признаются арбитражем бесспорным доказательством веса <*>.

<*> Герчикова И.Н. Международное коммерческое дело. М., 1996. С. 142 - 143.

Приемка товара по качеству может осуществляться на основе документа, подтверждающего соответствие качества поставленного товара условиям контракта, а также путем проверки качества фактически поставленного товара в месте приемки. Качество фактически поставленного товара может проверяться путем проведения качественного анализа, сличения ранее отобранных образцов, осмотра товара, проведения инспектирования и испытаний.

В контракте должен быть урегулирован вопрос о том, кем производится сдача - приемка товара - сторонами (их представителями) совместно или незаинтересованной контролирующей организацией, назначенной по согласию сторон.

В специальных пунктах или разделах внешнеторгового контракта оговариваются другие условия сделки - гарантийные обязательства, оказание технической помощи, предоставление информационных и иных услуг, обучение персонала и т.д.

Внешнеторговый контракт, как правило, содержит оговорку об обстоятельствах непреодолимой силы (форс - мажор), в соответствии с которой срок исполнения договора переносится либо сторона вообще освобождается от полного или частичного выполнения обязательств по договору в случае наступления после заключения контракта не зависящих от сторон обстоятельств, препятствующих исполнению договора (война, блокада, стихийные бедствия и др.).

Особого внимания заслуживает раздел контракта, в котором устанавливается порядок рассмотрения споров (порядок предъявления и рассмотрения неурегулированных претензий, порядок платежей по претензиям, порядок рассмотрения спорных вопросов в арбитраже). Целесообразно в контракте четко определить, правом какого государства будут регулироваться договорные отношения.

В разделе "Санкции" устанавливается ответственность сторон за ненадлежащее исполнение обязательств, в том числе за просрочку в поставке товара и (или) просрочку в оплате стоимости товара, а также за поставку товара ненадлежащего количества и качества.

В условиях, определяющих порядок изменения или аннулирования договора, обычно оговаривается, что на внесение изменений в договор и на его аннулирование необходимо письменное согласие обеих сторон, оформленное с соблюдением всех правил о порядке подписания внешнеторговых сделок.

Законодательство может устанавливать определенные требования к форме отдельных видов внешнеторговых договоров. Так, согласно Указу Президента РФ от 18 августа 1996 года N 1209 "О государственном регулировании внешнеторговых бартерных

сделок" (п. 2) бартерные сделки совершаются в простой письменной форме путем заключения двустороннего договора мены, который должен соответствовать следующим требованиям:

а) договор должен иметь дату и номер;

б) договор оформляется в виде одного документа (за исключением бартерных сделок, заключаемых в счет выполнения международных соглашений, - в этом случае допускается оформление договора в виде нескольких документов, в которых должны содержаться сведения, позволяющие отнести договор к конкретному соглашению, а также установить взаимосвязь этих документов в целях определения условий исполнения бартерной сделки);

в) в договоре должны быть определены:

- номенклатура, количество, качество, цена товара по каждой товарной позиции, сроки и условия экспорта, импорта товаров;

- перечень работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, их стоимость, сроки выполнения работ, момент предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности;

- перечень документов, представляемых российскому лицу для подтверждения факта выполнения работ, предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности;

- порядок удовлетворения претензий в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения сторонами условий договора.

Принцип свободы договора предполагает возможность заключения так называемого смешанного договора, то есть договора, в котором содержатся элементы различных договоров (п. 3 ст. 421 Гражданского кодекса). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.
