

МИНИМИЗАЦИЯ ПОСЛЕДСТВИЙ НЕСОБЛЮДЕНИЯ ВАЛЮТНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ВНЕШНЕЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

© 2017

Е.С. Офицерова, ведущий экономист по импорту
ПАО «Тольяттиазот», Тольятти (Россия)

Ключевые слова: внешнеэкономическая деятельность; внешнеэкономическая сделка; валютное законодательство; валютное регулирование; административная ответственность; уголовная ответственность; валютные операции.

Аннотация: Статья посвящена актуальной на сегодняшний день теме, поскольку несоблюдение валютного законодательства влечет за собой серьезные юридические санкции и финансовый ущерб для российских участников внешнеэкономической деятельности. В статье рассматриваются неблагоприятные последствия, возникающие ввиду несоблюдения правовых норм в сфере валютного регулирования, а также риски, способствующие их появлению. В результате проведенного исследования предлагается комплекс мер для резидентов по минимизации отрицательных правовых последствий несоблюдения валютных норм.

Единственное определение внешнеэкономической деятельности содержится в ФЗ от 18.07.1999 № 183-ФЗ «Об экспортном контроле» [1]. В соответствии со ст. 1 указанного акта внешнеэкономическая деятельность – внешнеторговая, инвестиционная и иная деятельность, включая производственную кооперацию, в области международного обмена товарами, информацией, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности (правами на них).

Внешнеэкономическая деятельность формализуется в заключении внешнеэкономических сделок. Несмотря на возрастающую роль и количество этих сделок, в юридической науке нет единого подхода в определении понятия внешнеэкономической сделки, равно как и нет легальной дефиниции. Е.Л. Симатова в качестве основного критерия внешнеэкономических сделок выделяет наличие иностранного элемента и связи с предпринимательской деятельностью. По ее мнению, сторонами такой сделки должны быть либо юридические лица, либо индивидуальные предприниматели. При этом только одновременное наличие этих двух критериев позволяет отделить внешнеэкономические сделки от иных сделок, осложненных иностранным элементом [2].

С учетом сказанного имеются все основания утверждать, что внешнеэкономическая сделка – это сделка, осложненная иностранным элементом, стороны которой осуществляют предпринимательскую деятельность, связанную с внешней торговлей товарами, услугами и интеллектуальной собственностью.

Внешнеэкономическая сделка оформляется договором купли-продажи. При заключении таких договоров необходимо учитывать множество правовых рисков, минимизация которых позволит максимально эффективно российскому участнику внешнеэкономической сделки реализовывать свои права и осуществлять обязанности.

В рамках исследования мы будем рассматривать, какие неблагоприятные последствия могут наступать в результате изменения и (или) нарушения законодательства, регулирующего внешнеэкономическую деятельность.

Обращает на себя внимание тот факт, что подобные неблагоприятные последствия существенно влияют на экономическую деятельность предприятия в целом, могут повлечь финансовый ущерб, а также применение административных и уголовных санкций в отношении юридического лица и его руководителя.

Неблагоприятные последствия можно условно разделить на две группы: последствия, связанные с несоблюдением требований национального законодательства и последствия, связанные с несоблюдением норм международного права.

В рамках настоящей статьи мы рассмотрим последствия несоблюдения правовых норм в сфере валютного регулирования и выделим некоторые риски, основная масса которых связана с нарушением резидентами актов

валютного законодательства, актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля.

ФЗ от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» (далее – Закон № 173-ФЗ) [3] является основным в системе валютного законодательства РФ. Нормами этого акта определяется круг субъектов валютного регулирования и валютного контроля, к которым относятся Центральный банк РФ, Правительство РФ, Федеральная таможенная и Федеральная налоговая службы.

Наиболее серьезные финансовые потери для резидента несет риск невыполнения в установленный контрактом срок обязанностей, определенных ч. 1 ст. 19 Закона № 173-ФЗ, по получению денежных средств, причитающихся за переданные нерезидентам товары, выполненные работы (услуги) и (или) обязанности по возврату в РФ денежных средств, уплаченных нерезидентам за не ввезенные в РФ товары, невыполненные работы (услуги).

Ответственность за невыполнение данной обязанности установлена ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ [4] и предусматривает наложение штрафа в размере от 75 до 100 % суммы, не зачисленной/не возвращенной на счета в уполномоченные банки в РФ, и (или) в размере 1/150 ставки рефинансирования ЦБ РФ от суммы зачисленной/возвращенной на счета в уполномоченные банки РФ с нарушением установленных сроков за каждый день просрочки.

Следует отметить, что резиденту грозит только штраф, исчисляемый по ставке рефинансирования, в случае если денежные средства с нарушением срока были возвращены в Россию. В случае если на момент выявления нарушения денежные средства не возвращены в полном объеме, длительность неисполнения резидентом своей обязанности не учитывается, но размер штрафа будет кратным сумме денежных средств, подлежащих возврату.

Кроме того, согласно ст. 193 УК РФ [5] предусмотрена уголовная ответственность в случае уклонения от исполнения обязанностей по возвращению из-за границы денежных средств в иностранной валюте и рублях в размере превышающем 9 млн руб. для руководителей и иных лиц, от которых зависит исполнение обязанности репатриации. Вид уголовного наказания определяется в зависимости от размера суммы незаконной валютной операции и других квалифицирующих признаков и обстоятельств дела.

Выделим основные меры по минимизации указанных последствий. Прежде всего, это предконтрактная проверка деловой репутации иностранного контрагента через Торгово-промышленную палату, торговое представительство, официальные органы страны иностранного партнера.

Определение размера уставного капитала, недвижимости и активов, получение документов, подтверждающих полномочия представителей иностранных фирм, и сведений об их руководителях, а также максимальное обеспечение того, чтоб стороной от иностранного партнера выступали лица, зарегистрированные в качестве

руководителей коммерческого партнера, также позволяя- ют дополнительно оценить степень его надежности.

Дополнительно, участнику ВЭД необходимо предусмотреть в договоре сроки исполнения сторонами обязательств и штрафные санкции за просрочку оплаты, поставки, сроков возврата денежных средств. Это связано с тем, что проверяющие органы уделяют особое внимание контрактам, где данные сроки не указаны, поскольку это свойственно одной из схем вывода капитала за рубеж.

Включение в условия договора различных правовых способов обеспечения обязательств (гарантия, гарантийное обязательство третьих лиц, неустойка и т. д.) и форм расчета, исключающих неисполнение контрактных обязательств по оплате (аккредитив, 100 % авансовая оплата при экспорте, 100 % оплата по факту при импорте); поэтапная оплата и приемка-сдача товаров (работ), снижает риск невозврата денежных средств из-за границы.

Более того, в случае обоюдного согласия на перенос контрактных сроков, участникам внешнеэкономической сделки следует заключить дополнительное соглашение на продление сроков получения денежных средств за переданные товары/выполненные работы; либо на продление сроков поставки товаров/выполнения работ; либо на продление сроков возврата денежных средств за переданные товары / невыполненные работы, до истечения данных сроков с целью исключения валютного нарушения для резидента по ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ.

Кроме всего прочего, одним из способов уменьшения негативных финансовых последствий данного валютного риска для предприятия является страхование предпринимательских рисков согласно гл. 48 ГК РФ.

Разработка досудебного механизма разрешения возможных споров с четким указанием в договоре, какой судебный орган будет рассматривать возникший спор и сроков досудебных способов защиты нарушенных прав; грамотное ведение претензионной работы (переговоры и переписка с контрагентом по факту нарушения договорных обязательств, направление требований об оплате/возврате, предъявление претензии, выставление штрафных санкций); своевременное предъявление искового заявления в судебные органы с требованием о взыскании с контрагента причитающейся суммы после истечения срока ответа или получения ответа нерезидента, а также своевременное обращение в суд за исполнительным листом на принудительное исполнение судебного акта, будут указывать на то, что действия резидента не содержат признаков противоправного поведения, а также им приняты все разумные и достаточные меры для побуждения иностранной компании своевременно исполнить свои обязательства.

Анализ судебных решений свидетельствует о том, что при отсутствии фактов противоправного поведения резидента, препятствующего получению валютной выручки, в случаях: получения денежных средств с превышением установленного срока за поставленный товар/выполненные работы в связи с задержкой данной оплаты нерезидентом и возврата в РФ денежных средств нерезидентом за не ввезенные товары/не выполненные работы с превышением срока, предусмотренным контрактом – не образует объективной стороны состава правонарушения, установленного ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ соответственно.

Вместе с тем, при ведении внешнеэкономической деятельности следует отметить, что неблагоприятные последствия влечет несоблюдение установленных сроков и порядка предоставления форм учета и отчетности по валютным операциям, подтверждающих документов и нарушения правил оформления паспортов сделок.

Основным документом валютного контроля является паспорт сделки, который необходимо оформлять резиденту, в случае если на дату заключения международного договора купли-продажи его стоимость равна или превышает в эквиваленте 50 тыс. долл. США.

Паспорт сделки, оформленный в соответствии с Инструкцией Банка России от 04.06.2012 № 138-И «О порядке предоставления резидентами и нерезидентами уполномоченными банками документов и информации, связанных с проведением валютных операций, порядке оформления паспортов сделок, а также порядке учета уполномоченными банками валютных операций и контроля за их проведением» (далее – Инструкция № 138-И) [6], должен быть предоставлен резидентом в обслуживающий банк вместе с внешнеэкономическим контрактом.

С особой внимательностью резиденту следует относиться к содержанию договора международной купли-продажи для исключения дополнительных вопросов и отказов в принятии на обслуживание со стороны банка. Разработка договора должна быть осуществлена с учетом минимальных требований к обязательным реквизитам и форме внешнеэкономического контракта, установленного Письмом Банка России от 15.07.1996 № 300 «О рекомендациях по минимальным требованиям к обязательным реквизитам и форме внешнеэкономических контрактов» [7].

С учетом «Методических рекомендаций по вопросу оформления паспорта сделки на основании документов, рассматриваемых в качестве договоров в соответствии с нормами главы 28 Гражданского кодекса Российской Федерации» от 15.06.2015 г. № 14-МР [8], резидент может предоставить в уполномоченный банк договор, оформленный в виде совокупности документов при условии, что они содержат все важные условия договора, необходимые для осуществления валютного контроля.

В частности, согласно Письму Банка России от 16.04.2015 г. от 16.04.2015 г. № 12-1-5/779 [9], для оплаты оказанных резидентом услуг и оформления паспорта сделки, в банк можно предоставить выставленный резидентом и акцептованный нерезидентом счет.

Инструкция № 138-И также определяет формы учета по валютным операциям, а также порядок, случаи и сроки их предоставления резидентом.

Если резидент своевременно направил в банк, а банк проверил и принял справки о валютных операциях и о подтверждающих документах, то данные документы считаются поданными в срок.

За нарушения форм учета и отчетности, порядка и сроков их предоставления установлена административная ответственность ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ в виде штрафов в диапазоне – от 5 000 руб. до 6 000 000 руб. для юридических лиц, от 5 00 руб. до 40 000 руб. для должностных лиц, от 3 00 руб. до 20 000 руб. для граждан, в зависимости от того, на сколько дней субъект экономической деятельности нарушил установленный срок для предъявления документов, кратности совершения правонарушения и степени его значительности.

Также необходимо отметить, что при совершении переводов на счета нерезидентов, лицо, осуществляющее такой перевод, обязано предоставить подтверждающие документы, и информацию относительно оснований и назначения перевода в зависимости от валюты операции (иностранная валюта или валюта РФ). В этой связи, с. 193.1 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность для юридических лиц, физических лиц – индивидуальных предпринимателей, а также физических лиц, занимающихся частной практикой, за совершение валютных операций по переводу денежных средств в иностранную валюту и валюту РФ с использованием подложных документов на счета нерезидентов.

Осуществления незаконных валютных операций также относится к группе валютных рисков, влекущих неблагоприятные последствия. Резиденту необходимо исключить осуществление валютных операций запрещенных валютным законодательством РФ или с его нарушением.

К валютным операциям, в отношении которых в форме прямого запрета установлены валютные ограничения, относятся расчеты между резидентами (за исключением ч. 1 ст. 9, ч.1 ст. 12 и ч. 3 ст.14 Закона № 173-ФЗ);

расчеты при предпринимательской деятельности не через счета в уполномоченных банках между резидентами и нерезидентами; расчеты физических лиц-резидентов на территории РФ с нерезидентами в наличной валюте РФ и иностранной валюте при купле-продаже товаров, оказании услуг, в том числе при ведении предпринимательской деятельности; расчеты юридических лиц – резидентов с нерезидентами в наличной валюте РФ при купле-продаже товаров, не относящихся к розничной торговле и не осуществляемой при обслуживании транспортных средств в случаях, перечисленных ч. 2 ст. 14; расчеты между нерезидентами в наличной валюте РФ на территории РФ (ч. 3 ст. 10 Закона № 173-ФЗ).

Частью 1 ст. 15.25 КоАП РФ конкретизируется перечень валютных операций, проводимый с нарушением валютного законодательства РФ, а также устанавливается штраф за осуществление незаконных валютных операций в размере от 75 % до 100 % суммы такой операции.

Таким образом, резиденту на всех этапах работы с иностранным контрагентом следует предпринимать меры по минимизации рисков, способствующих наступлению неблагоприятных правовых последствий ввиду нарушения валютного законодательства, руководствуясь при этом нормами национального законодательства РФ, а также общепринятой судебной практикой и практикой ведения внешнеэкономической деятельности.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Федеральный закон от 18.07.1999 № 183-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «Об экспортном контроле» // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
2. Симатова Е.Л. Использование термина «внешнеэкономическая сделка» в гражданском законодательстве РФ // Lex Russica. 2014. Т. ХСVI. № 11. С. 1296–1303.
3. Федеральный закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О валютном регулировании и валютном контроле» // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: от 30.12.2001 № 195-ФЗ: ред. от 07.02.2017: с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2017 // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
5. Уголовный кодекс Российской Федерации: от 13.06.1996 № 63-ФЗ: ред. от 07.02.2017 // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
6. Инструкция Банка России от 04.06.2012 № 138-И (ред. от 30.11.2015) «О порядке представления резидентами и нерезидентами уполномоченным банкам документов и информации, связанных с проведением валютных операций, порядке оформления паспортов сделок, а также порядке учета уполномоченными банками валютных операций и контроля за их проведением» (Зарегистрировано в Минюсте России 03.08.2012 № 25103) (с изм. и доп., вступ. в силу с 27.02.2016) // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
7. Письмо Банка России от 15.07.1996 № 300 «О Рекомендациях по минимальным требованиям к обязательным реквизитам и форме внешнеэкономических контрактов» (вместе с рекомендациями, утв. МВЭС РФ 29.02.1996) // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
8. «Методические рекомендации по вопросу оформления паспорта сделки на основании документов, рассматриваемых в качестве договоров в соответствии с нормами главы 28 Гражданского кодекса Российской Федерации» (утв. Банком России от 15.06.2015 № 14-МР) // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.
9. Письмо Банка России от 16.04.2015 г. от 16.04.2015 г. № 12-1-5/779 // Консультант Плюс: справочно-правовая система. URL: consultant.ru.

MINIMIZATION OF CONSEQUENCES OF INOBSERVANCE OF CURRENCY LEGISLATION IN FOREIGN ECONOMIC ACTIVITY

© 2017

E.S. Oficerova, chief economist for import
PJSC "Togliattiazot", Togliatti (Russia)

Keywords: foreign economic activity; foreign trade transaction; currency legislation; currency regulation; administrative liability; criminal liability; currency transactions.

Abstract: The article is devoted to the topic of the day, whereas inobservance of the currency legislation entails serious legal sanctions and financial damage for the Russian participants of foreign economic activity. The article dwells on the adverse consequences arising due to inobservance in the sphere of currency regulation, as well as the risks contributing to their appearance. As a result of this study, a set of measures for residents is proposed for minimization of the negative legal consequences of inobservance of the foreign exchange regulation.