**Реферат**

**Валютное право**

**ОБЩАЯ ЧАСТЬ**

**Глава I. Понятие и содержание валютного права**

§ 1. Понятие валютного права и его место в системе права. Валютная политика

§ 2. Предмет валютного права. Метод валютного права.

Понятие правового режима валютных операций

§ 3. Принципы валютного права

§ 4. Источники валютного права

**Глава П. Валютные правоотношения**

§ 1. Понятие и классификация валютных правоотношений

§ 2. Понятие, признаки и виды валютных операций

§ 3. Объекты валютных операций

§ 4. Субъекты валютных правоотношений

**Глава III. Валютное регулирование**

§ 1. Понятие, цели и направления валютного регулирования

§ 2. Правовой режим валютных операций

§ 3. Понятие и виды валютных ограничений

§ 4. Система и компетенция органов валютного регулирования

§ 5. Валютные операции между резидентами...........................'..95

§ 6. Валютные операции между нерезидентами........................100

**Глава ГУ. Валютный контроль. Ответственность**

**за нарушения валютного законодательства**

**Российской Федерации и актов органов**

**валютного регулирования**

§ 1. Понятие, цели, принципы и направления валютного контроля

§ 2. Формы и методы валютного контроля

§ 3. Органы валютного контроля и агенты

валютного контроля, их компетенция

§ 4. Права и обязанности резидентов и нерезидентов

при проведении валютного контроля

§ 5. Ответственность резидентов и нерезидентов за нарушения актов валютного законодательства Российской Федерации и актов органов валютного регулирования

§ 6. Особенности ответственности уполномоченных банков

**Общая часть.**

**§ 1. Понятие валютного права и его место в системе права. Валютная политика**

Понятие валютного права. До начала 90-х гг. XX в. валютное регулирование заключалось в закреплении валютной монополии государства, которая проявлялась в строгом ограничении количества участников внешнеэкономических операций, осуществлении международных расчетов только через Государственный банк СССР и Банк для внешней торговли СССР, плановом распределении валютных средств по отраслям промышленности и регионам. В качестве цели государственной валютной монополии правовая доктрина рассматривала создание условий для планирования и регулирования международных расчетов Советского Союза для обеспечения равновесия платежного баланса страны.

Существовавший в СССР уровень изолированности внутреннего товарного и. денежного рынка от мировых рынков товаров, работ, услуг и капиталов, централизация управления ва­лютными ресурсами государства объективно не требовали наличия развитой правовой основы регулирования валютных отношений, характерной для стран с рыночной экономикой. В правовом отношении ситуация стала меняться с принятием в 1991 г. Закона СССР «О валютном регулировании». Указанным Законом было положено начало либерализации валютного регулирования. После распада СССР начатая либерализация в Российской Федерации была продолжена Законом РФ от 9 октября 1992 г. № 3615-1 «О валютном регулировании и валютном контроле» (далее — Закон РФ № 3615-1) и Федеральным зако­ном № 173-ФЗ. Принятие указанных законодательных актов в соответствующие периоды времени главным образом обусловливалось состоянием экономики страны и выбранным направлением ее реформирования.

В настоящее время можно констатировать, что увеличение роли валютных операций в экономическом обороте, произошедшее за истекший период построения рыночной экономики, подняло на качественно новый уровень значение норм валютного права. Увеличился не только объем соответствующих норм, но и возросла их способность существенным образом влиять на макроэкономическую ситуацию в стране. В современных экономических условиях создание эффективного механизма регулирования общественных отношений, возникающих по поводу проведения валютных операций (валютных отношений), является необходимым условием позитивного развития национальной экономики. Валютное право является составным и необходимым элементом этого механизма.

По поводу статуса валютного права в системе права в юридической литературе нет единого мнения. Преимущественно предлагается рассматривать валютные отношения как составляющую предмета финансового, гражданского или предпринимательского права2. Ни один из предложенных подходов не по­зволяет рассмотреть отношения, возникающие по поводу проведения валютных операций, в полном объеме.

В научных работах по теории права широкое распространение получило деление отраслей права на базовые (первичные) и комплексные (вторичные). К базовым отраслям права относятся конституционное право, гражданское право, административное право, уголовное право, а также процессуальные отрасли — гражданское процессуальное право, административно-процессуальное право, уголовно-процессуальное право.

Комплексные отрасли права формируются из норм нескольких первичных отраслей, группирующихся в обособленный комплекс норм исходя из видов общественных отношений, которые они совместно регулируют. Для формирования комплексной отрасли права необходимо наличие отдельной области общественных отношений, требующей специфического режима правового регулирования. Указанные отношения возникают по поводу наиболее социально значимых видов деятельности, что и предполагает особый подход к их правовому регулированию относительно методов, используемых в базовых отраслях права.

Нормы комплексных отраслей права содержатся в соответствующих одноименных им комплексных отраслях законодательства, образование которых в системе законодательства «...является результатом, как отраслевой дифференциации правового регулирования, так и межотраслевой интеграции правовых норм, которая определяется необходимостью единого согласованного регулирования соответствующей сферы (области) государственного управления (народным хозяйством, культурой и т. д.)»1. Таким образом, к признакам комплексной отрасли права следует отнести наличие соответствующей области законодательства, которое, как правило, выражается в наличии специального законодательного акта, содержащего нормы различных базовых отраслей права.

Наиболее наглядными и широко признанными в юридической литературе примерами комплексных отраслей права могут служить предпринимательское и банковское право.

В юридической литературе наряду с базовыми и комплексными отраслями права ряд авторов также выделяет специальные отрасли права — трудовое право, земельное право, финансовое право, право социального обеспечения, семейное право, уголовно-исполнительное право, которые также могут принимать участие в формировании комплексных отраслей права.

С точки зрения указанного подразделения отраслей права валютное право с полным основанием можно рассматривать как комплексную отрасль права, обладающую всеми перечисленными выше специальными признаками. Отсутствие широкого признания такого подхода можно объяснить лишь слабостью научной разработки валютного права, обусловленной его молодостью и относительной узостью регулируемых им отношений. В связи с этим валютное право в специальных учебных курсах наиболее часто рассматривается в качестве комплексной отрасли законодательства.

Однако эффективность правового регулирования той или иной сферы общественных отношений определяется не только деятельностью законодателя по принятию и совершенствованию нормативных актов, но и уровнем разработки теории правового воздействия на соответствующие отношения. Система теоретических знаний, накопленных в соответствующей области права, способствует не только успешному нормотворческому процессу, но и правильному пониманию и применению норм права.

В настоящем учебном пособии валютное право рассматривается в качестве комплексной отрасли права, регулирующей самостоятельную область общественных отношений и исполь­зующую специфический режим правового воздействия.

*Валютное право — комплексная отрасль права, нормы которого направлены на регулирование общественных отношений частного и публичного характера, возникающих по поводу проведения валютных операций.*

Общественные отношения, регулируемые валютным правом, состоят из отношений публично-правового характера, в частности отношений, возникающих в связи с валютным регулированием и валютным контролем, и отношений частноправового характера, возникающих между участниками валютных операций при их проведении.

Таким образом, в валютном праве как в комплексной отрасли права присутствуют нормы различных отраслей права, преимущественно гражданского и административного.

**Валютная политика.** Политика как социальное явление имеет свойство определять тенденции и перспективы общественного развития. Основной формой реализации государственной политики является закрепление в праве норм, направленных на достижение ее целей. Содержание политики и права предопределяется единой системой природных (географическая среда, климатические условия и т. д.) и социальных (экономических, исторических, идеологических, религиозных и т. п.) факторов объективного и субъективного характера. Политика и право отражают потребности экономики и социальной системы в целом, тесно взаимодействуют друг с другом, оказывая активное влияние на экономические и социальные процессы.

Валютное право как один из государственных регуляторов общественных отношений, возникающих в связи с проведением валютных операций, направлено на достижение целей валютной политики государства.

*Валютная политика представляет собой составную часть внутренней и внешней политической деятельности государства, направленной на валютное обеспечение социально-экономического развития страны и поддержание ее устойчивого международного валютно-финансового положения.*

Исходя из указанных целей валютной политики законодатель установил частные цели валютного регулирования. В соответствии со ст. 6 Федерального закона № 173-ФЗ к таким целям относятся:

предотвращение существенного сокращения золотовалютных резервов;

предотвращение резких колебаний курса национальной валюты;

поддержание устойчивости платежного баланса России.

Основные направления внутренней и внешней политики государства формулируются в соответствии со ст. 84 Конституции РФ в ежегодных посланиях Президента РФ Федеральному Собранию РФ. В частности, в Послании Президента РФ Федеральному Собранию РФ на 2003 г. применительно к валютной политике было отмечено, что одна из самых крупных стратегических задач государства, которую надо решать, — «это достижение полной конвертируемости рубля. Конвертируемости не только внутренней, но и внешней. Не только по текущим, но и по капитальным операциям».

Текущие цели валютной политики государства и инструменты их достижения фиксируются в основных направлениях единой государственной денежно-кредитной политики, которые ежегодно совместно с Правительством РФ разрабатываются Центральным банком РФ (далее — Банк России) и представляются на рассмотрение Государственной Думы Федерального Собрания РФ (п. 1 ст. 155 Бюджетного кодекса РФ (далее — БК РФ)).

Основные направления единой государственной денежно-кредитной политики на предстоящий год должны быть представлены в Государственную Думу не позднее 1 декабря текущего года. Предварительно их проект представляется Президенту РФ и в Правительство РФ. Государственная Дума должна рассмотреть и утвердить основные направления единой государственной денежно-кредитной политики на предстоящий год не позднее принятия ею федерального закона о федеральном бюджете на соответствующий период (ст. 45 Федерального за­кона от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»1 с последующими изменениями (далее — Закон о Банке России)).

В указанном документе, в частности, определяются целевые ориентиры, характеризующие основные цели денежно-кредитной политики, заявляемые Банком России на предстоящий год. Таким образом фиксируются планируемые интервальные показатели инфляции, показатели денежной базы, денежной массы, процентных ставок, изменения золотовалютных резервов, а также предлагаемые варианты применения инструментов и методов денежно-кредитной политики, обеспечивающих достижение целевых ориентиров при различных сценариях экономической конъюнктуры.

Валютная политика государства формируется под воздействием ряда внешних и внутренних факторов.

Основным внешним фактором, формирующим валютную политику, является объективная потребность в интеграции российской национальной валюты в международную валютную систему в соответствии с реальным экономическим потенциалом Российской Федерации. Решение такой задачи будет способствовать повышению роли России в системе мировых хозяйственных связей и исключению дискриминации рубля как средства международных расчетов.

Национальные хозяйства связаны цепью взаимных обязательств, и в этом смысле валютные отношения представляют собой ключевую форму международных экономических связей. Данный факт предопределяет усиление тенденций к валютной интеграции экономически развитых стран по мере роста таких связей. Наглядным примером проявления такой тенденции является создание Европейского валютного союза на базе евро.

Очевидно, что Российская Федерация как часть мирового сообщества не может оставаться в стороне от этого процесса. Концепция национальной безопасности РФ провозгласила стремление России к более широкой интеграции в мировую экономику, расширение сотрудничества с международными экономическими и финансовыми институтами. Движение Российской Федерации в направлении вступления во Всемирную торговую организацию, участие Российской Федерации в Международном валютном фонде (далее — МВФ), Международном банке реконструкции и развития, Международной ассоциации развития свидетельствуют о стремлении нашей страны играть активную роль в международных экономических отношениях. Однако такая роль предполагает не только ее участие в международных экономических и финансовых институтах, но и наличие в национальных экономике и законодательстве условий для включения российской валюты в международную валютную систему. Приоритетное значение в этом процессе следует признать за экономическими предпосылками, поскольку отмена законодательных ограничений в валютной сфере сама по себе не достаточна для появления у участников международных экономических отношений доверия к рублю и желания использовать его в международных расчетах.

Доминирующим внутренним фактором, формирующим валютную политику государства, является относительная слабость рубля по отношению к ведущим мировым валютам, потребность в защите его покупательной способности на внутреннем валютном рынке как экономическими, так и административными мерами. Проблема интеграции российской валюты в международную валютную систему может быть эффективно решена только при наличии твердых позиций рубля на внутреннем валютном рынке. Задача укрепления рубля, как следует из Концепции национальной безопасности РФ, должна решаться путем создания условий для прекращения расчетов в иностранной валюте на внутреннем валютном рынке и предотвращения бесконтрольного вывоза капитала.

Совокупность факторов, формирующих валютную политику, нашла свое отражение в валютном законодательстве РФ. Так, согласно преамбуле Федерального закона № 173-ФЗ целью валютного законодательства РФ является обеспечение реализации единой государственной валютной, политики, устойчивости валюты РФ и стабильности внутреннего валютного' рынка РФ как факторов прогрессивного развития национальной экономики и международного экономического сотрудничества.

Очевидно, что цели валютной политики, сформулированные в валютном законодательстве РФ, преимущественно направлены на решение экономических задач. Таким образом, связка экономики, политики и права как естественной цепи взаимосвязанных социальных процессов наглядно отражается в нормах валютного права. Необходимо отметить, что валютное право представляет собой совокупность основополагающих, общеобязательных, формально определенных норм, которые выражают государственную волю в области общественных отношений, возникающих по поводу валютных операций. С этой точки зрения валютное право является проявлением и концентрированным выражением валютной политики государства, основополагающим образом обусловленной экономическими факторами.

**§ 2. Предмет валютного права. Метод валютного права. Понятие правового режима валютных операций**

**Предметом валютного права** являются общественные отношения частного и публичного характера, возникающие по поводу проведения валютных операций.

Отношения частного характера возникают между участниками валютных отношений в связи с владением, пользованием и распоряжением объектами валютных операций. Валютные отношения частного характера по своей природе являются разновидностью товарно-денежных отношений, возникающих в целях обеспечения обмена товарами, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности, а также осуществления инвестиционной деятельности в международном экономическом обороте. Такого рода отношения возникают, например, при предоставлении банком валютного кредита юридическому или физическому лицу, между участниками внешнеэкономической деятельности при осуществлении расчетов, при покупке или продаже физическими лицами иностранной валюты в обменных пунктах, в других случаях проведения сделок с валютными ценностями или иными объектами валютных операций.

Валютные отношения частного характера обладают такими признаками, как юридическое равенство их участников, возможность выбора ими того или иного варианта поведения. В указанных общественных отношениях реализуется преимущественно частный интерес. Однако возможны и случаи реализации публичного интереса в частных отношениях. Примером здесь может послужить осуществление Банком России сделок купли-продажи иностранной валюты, с целью воздействия на колебания курса национальной валюты (валютные интервенции).

Отношения публичного характера возникают между участниками валютных операций и субъектами, осуществляющими валютное регулирование и валютный контроль. Таким отношениям свойственна централизация, построение их на основе власти и подчинения. В данных отношения реализуется публичный интерес.

Обстоятельством, объединяющим указанные частные и публичные отношения в предмет валютного права, является то, что они так или иначе возникают по поводу валютных операций. С учетом этого в качестве специфического признака валютных отношений следует отметить непременное наличие в их составе иностранного элемента. Этим элементом являются валютные ценности и (или) специфический субъект — нерезидент.

**Метод валютного права.** Метод, используемый валютным правом, предопределяется характером регулируемых им общественных отношений. Широта спектра общественных отношений, составляющих предмет валютного права, предопределяет сложный состав приемов и способов правового воздействия на них. В частности, воздействие на предмет валютного права осуществляется такими способами правового регулирования, как властное предписание (позитивное обвязывание, запрещение) и предоставление возможности самостоятельного выбора поведения (дозволение). Таким образом, сочетание в предмете валютного права частных и публичных отношений предопределяет его комплексное регулирование императивным и диспозитивным методами правового воздействия. Соотношение же указанных методов создает особый правовой режим проведения валютных операций.

*Правовой режим валютных операций представляет собой сочетание различных взаимодействующих способов правового регулирования (дозволений, запретов, позитивных обязываний), создающее особую направленность государственного воздействия на отношения, возникающие в связи с проведением валютных операций.*

Комплексный характер валютных отношений создает для законодателя потенциальную возможность осуществлять настройку правового режима проведения валютных операций с акцентом на различные способы правового регулирования. Выбор государством того или иного правового режима для регулирования валютных операций диктуется конкретной ситуацией, складывающейся в экономике страны, целями его внутренней и внешней политики.

Таким образом, соотношение публично-правовых и частноправовых элементов в методе правового регулирования общественных отношений, в том числе и валютных, может меняться в зависимости от конкретных исторических условий существования государства. Довольно точно охарактеризовал причины, влияющие на такое соотношение, М. М. Агарков в своей статье «Ценности частного права» (1920 г.), утверждавший, что пропорция указанных элементов «...зависит от хозяйственных условий, и социальной психологии эпохи. Та или иная комбинация будет всегда самым лучшим показателем характера общественного строя определенного периода истории».

Схожим образом оценивается данная ситуация и в современной юридической литературе. Так, Е. П. Губин и П. Г. Лахно ставят соотношение использования государством публично-правовых и частноправовых средств регулирования в зависимость от конкретных условий развития экономики. Используя международный опыт правового регулирования экономики, они приходят к выводу, что «в тех странах, где рынок сформировался и основные принципы рыночной экономики эффективно функционируют, использование публично-правовых инструментов регулирования сведено к минимуму (например, США, Япония и др.). Там же, где происходит процесс становления рыночной экономики, имеются особенности исторического, географического характера, роль публично-правовых средств наоборот весьма существенна».

**§ 3. Принципы валютного права**

*Специальными (отраслевыми) принципами валютного права являются основные, общеобязательные положения правового регулирования валютных отношений, закрепленные в законодательстве.*

Принципы валютного права нашли свое отражение в ст. 3 Федерального закона №. 173-ФЗ, в соответствии с которой к ним относятся:

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

Указанные принципы являются общими как для правового воздействия на валютные отношения, так и для иных способов государственного регулирования данной сферы. В целом они отражают стремление законодателя создать механизм валютного регулирования и валютного контроля как составной элемент системы регулирования национальной экономики.

*Принцип приоритета экономических мер в реализации государственной политики в области валютного регулирования.* Законодательное закрепление приоритета экономических мер в реализации государственной валютной политики является исключительно важным программным заявлением государства относительно отхода от преобладания административного воздействия на валютные отношения и перехода к рыночным инструментам их регулирования.

Роль экономических мер в регулировании валютных операций трудно переоценить, но, как правило, указанные меры становятся действительно доминирующими только в странах с сильной экономикой, способной справиться с дисбалансом внешнеэкономической деятельности без применения властного воздействия на участников валютных операций. Наиболее распространенной в мировой практике экономической мерой валютного регулирования является валютная интервенция. Целью валютной интервенции является поддержание стабильности национальной валюты путем недопущения значительных колебаний курсов национальной валюты по отношению к иностранным валютам. Валютные интервенции осуществляют за счет резервов иностранной валюты центральных банков, привлеченных ими средств в иностранной валюте, средств казначейства или специально созданных для этого стабилизационных валютных фондов. Статья 41 Закона о Банке России определяет валютные интервенции Банка России как куплю-продажу Банком России иностранной валюты на валютном рынке для воздействия на курс рубля и на суммарный спрос и предложение денег.

Банк России обладает и другими экономическими инструментами реализации государственной валютной политики, например: установление процентных ставок по операциям Банка России, проведение операций на открытом рынке (ст. 35 Закона о Банке России).

Административное воздействие на участников валютных операций выражается в установлении валютных ограничений, т. е. в установлении государством с помощью норм права специального порядка и условий проведения валютных операций, запрета на проведение отдельных видов валютных операций. Действующее законодательство кроме прямого запрета на проведение отдельных видов валютных операций также предусматривает репатриацию выручки от внешнеторговой деятельности-(ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ).

Таким образом, закрепление в области валютного регулирования приоритета экономических мер регулирования над административными мерами свидетельствует о снижении роли императивного метода воздействия на валютные отношения и законодательном стимулировании органов валютного регулирования в преимущественном использовании экономических средств воздействия на участников валютных отношений.

*Принцип исключения неоправданного вмешательства государства и его органов в валютные операции резидентов и нерезидентов* в какой-то мере является продолжением предшествующего принципа, но носит главным образом декларативный характер, подтверждая направленность государственной валютной политики на снижение уровня императивного регулирования валютных операций.

Как справедливо отмечают авторитетные западные специалисты в области валютного права, в странах с рыночной экономикой валютные ограничения не могут вводиться на продолжительное время, поскольку нарушают права индивида на свободу выбора. Такая ситуация может быть оправдана только чрезвычайными экономическими или политическими причинами. В связи с этим целесообразно обратить внимание на ст. 8 Конституции РФ, гарантирующую свободное перемещение финансовых средств, свободу экономической деятельности, а также на ст. 35, согласно которой каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им. Право собственности на валютные ценности защищается государством наряду с правом собственности на другие объекты собственности.

Ограничение прав и свобод человека и гражданина допускается только федеральным законом 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 и безопасности государства (ст. 55 Конституции РФ).

*Принцип единства внешней и внутренней валютной политики Российской Федерации.* Государственная валютная политика представляет собой составную часть внутренней и внешней политической деятельности государства. Взаимозависимость внешней и внутренней валютной политики государства предопределяется наличием у данных видов государственной деятельности общих целей, что предполагает согласование и сочетание мер государственного регулирования валютных операций, осуществляемых на территории РФ, и валютных операций, связанных с внешнеэкономической деятельностью. Право является одним из способов обеспечения реализации политической воли государства и выражения его целей. Валютное право, определяющее меры валютного регулирования, должно обеспечить их согласованную направленность на достижение целей валютной политики.

*Принцип единства системы валютного регулирования и валютного контроля.* В наиболее общем плане этот принцип закреплен в п. «ж» ст. 71 Конституции РФ, в соответствии с которым валютное регулирование отнесено к исключительной компетенции Российской Федерации. Данное положение исключило возможность на региональном уровне дифференцировать подходы к правовому регулированию валютных отношений и организационному обеспечению валютного регулирования и валютного

контроля.

Кроме того, данный принцип, на наш взгляд, предполагает сочетание мер валютного регулирования с мерами валютного контроля в едином комплексе государственного воздействия на участников валютных отношений. Необходимость такого единства вполне объективна, поскольку государство может обеспечить соблюдение условий и порядка проведения валютных операций главным образом путем контроля за их соблюдением и применением мер ответственности к нарушителям валютного законодательства.

В качестве примера организационного проявления данного принципа можно привести одновременное наделение Правительства РФ и Банка России функциями как по валютному ре­гулированию, так и по осуществлению валютного контроля.

*Принцип обеспечения государством защиты прав и экономических интересов резидентов и нерезидентов при осуществлении валютных операций* является относительно новым принципом валютного регулирования. Не вызывает сомнений, что обеспечение устойчивости национальной валюты и стабильности внутреннего валютного рынка соответствует интересам подавляющего большинства участников валютных операций. Таким образом, цели валютного регулирования, заявленные в преамбуле Федерального закона № 173-ФЗ, и интересы резидентов и нерезидентов при осуществлении валютных операций совпадают. Данное обстоятельство теоретически действительно позволяет сделать вывод о том, что государственная деятельность по валютному регулированию объективно должна обеспечивать защиту прав и экономических интересов резидентов и нерезидентов как участников валютных операций.

Юридической гарантией соблюдения указанного принципа является ч. 12 ст. 23 Федерального закона № 173-ФЗ, в соответствии с которой органы и агенты валютного контроля и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством РФ, за неисполнение функций, установленных валютным законодательством РФ, а также за нарушение ими прав резидентов и нерезидентов.

**§ 4. Источники валютного права.**

Источники права представляют Собой форму установления и выражения правовых норм. К источникам валютного права относятся Конституция РФ, решения Конституционного Суда РФ, федеральные законы, нормативные акты органов валютного регулирования и органов валютного контроля, международные договоры.

Источником валютного права является Конституция РФ, обладающая высшей юридической силой в российской правовой системе. Конституция РФ выступает нормативным актом прямого действия и применяется на всей территории страны. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ.

В Конституции РФ не много норм валютного права, но они образуют основу правового регулирования валютных отношений. Как отмечалось выше, Конституция РФ в п. «ж» ст. 71 относит валютное регулирование к исключительному ведению Российской Федерации. Данное положение логично следует из ст. 8 Конституции РФ, закрепляющей одну из основ конституционного строя — единство экономического пространства. Обеспечение единого экономического пространства России предполагает единое регулирование валютных операций на всей территории страны. Таким образом, рассматриваемое положение Конституции РФ является правовой основой установления единообразного правового регулирования валютных отношений на всей территории РФ.

Источниками валютного права являются решения Конституционного Суда РФ. В частности, Конституционный Суд РФ осуществляет толкование Конституции РФ, разрешает дела о соответствии Конституций РФ нормативных актов и не вступивших в силу международных договоров РФ в случаях, предусмотренных Федеральным конституционным законом от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».

В соответствии со ст. 79 указанного Федерального конституционного закона решение Конституционного Суда РФ окончательно, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения. Указанное решение действует непосредственно и не требует подтверждения другими органа­ми и должностными лицами. Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; признанные несоответствующими Конституции РФ и не вступив­шие в силу международные договоры РФ не подлежат введению в действие и применению. Решения судов и иных органов, основанные на актах, признанных неконституционными, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в установленных федеральным законом случаях.

Из указанных положений видно, что Конституционный Суд РФ, выполняя возложенные на него функции, осуществляет в строго определенных пределах и правотворчество.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ валютное законодательство РФ состоит из указанного Федерального закона и принятых в соответствии с ним федеральных законов. В настоящее время действует ряд федеральных законодательных актов, которые в той или иной мере регулируют валютные отношения, например: Гражданский кодекс РФ (далее — ГК РФ) (ст. 140, 141, 317), Налоговый кодекс РФ (далее — НК РФ) (п. 5 ст. 45, п. 5 ст. 46 и др.), Таможенный кодекс РФ (далее — ТК РФ) (ст. 12, 158 и др.), Закон о Банке России (ст. 4, 35, 68 и др.), Федеральный закон от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности» с последующими изменениями (далее — Закон о банках) (ст. 5, 30 и др.) и др.

Отдельно следует обратить внимание на ст. 18 Федерального закона от 10 января 2006 г. № 16-ФЗ «Об Особой экономиче­ской зоне в Калининградской области и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации», устанавливающую особенности применения законодательства РФ о валютном регулировании и валютном контроле на соответствующей территории. Особенности валютного регулирования, установленные указанным Федеральным законом для одного из субъектов РФ, можно рассматривать как индивидуальное исключение из единого порядка валютного регулирования на территории страны. Однако специфика географического положения и значение для национальных интересов Калининградской области с учетом незначительности льгот в валютном регулировании, установленном для этого региона, позволяют говорить об отсутствии нарушения единства экономического пространства Российской Федерации подобным исключением. Органы валютного регулирования вправе издавать нормативные акты по вопросам валютного регулирования в случаях, предусмотренных Федеральным законом № 173-ФЗ (например, ч. 4 ст. 5). Указанный Федеральный закон относит к органам валютного регулирования Правительство РФ и Банк России. Закон РФ № 3615-1 предусматривал возможность участия в нормативном регулировании валютных отношений кроме Правительства РФ и Банка России также Президента РФ, Мини­стерства финансов РФ, Государственного таможенного комитета РФ (ст. 2 и 6).

Федеральный закон № 173-ФЗ предусматривает право органов валютного контроля издавать акты валютного контроля по вопросам, отнесенным к их компетенции валютным законодательством РФ и актами органов валютного регулирования. Данные акты не должны содержать положения, касающиеся вопро­сов регулирования валютных операций. При этом Федеральный закон № 173-ФЗ не указывает (в том числе и в гл. 4 «Валютный контроль») вопросы, применительно к которым органы валютного контроля вправе издавать свои акты. Статья 12 Закона РФ № 3615-1 прямо предусматривала, что указанные органы вправе определять порядок и формы учета, отчетности и документации по валютным операциям резидентов и нерезидентов. Надо полагать, что Федеральный закон № 173-ФЗ содержит возможность сохранения указанного объема полномочий за органами валютного контроля. Это потенциально может быть раскрыто в принятых в соответствии с ним федеральных законах и актах органов валютного регулирования.

Принципиальным для правильного применения норм валютного законодательства РФ является правило, закрепленное в ч. 6 ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ: все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов валютного законодательства РФ, актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля толкуются в пользу участников валютных операций. Таким образом, при возникновении разногласий у участников валютных операций и органов валютного контроля, основанных на различном толковании норм валютного права, для установления факта наличия или отсутствия валютного правонарушения необходимо учитывать ясность и определенность содержания соответствующих норм. Если содержание нормы ва­лютного права не позволяет уяснить ее суть, есть противоречия, то очевидно, что отсутствуют основания, позволяющие говорить о наличии в поведении участников валютных операций состава правонарушения (нарушения такой нормы права).

Международные договоры РФ наряду с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью правовой системы России (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ). Статья 2 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» определяет международный договор РФ как международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Международные договоры РФ, содержащие соответствующие нормы, применяются к валютным отношениям непосредственно, за исключением случаев, когда из самого международного договора следует, что для его применения требуется издание внутреннего государственного акта. Нормы международных договоров РФ имеют приоритет над нормами валютного законодательства РФ. В случае противоречия между национальным законодательством и нормами международного договора применяются правила международного договора.

Наиболее важным международным договором в данной области следует признать Статьи Соглашения Международного валютного фонда (далее — Статьи Соглашения МВФ). Указанный документ был подписан 22 июля 1944 г. участниками Международной валютно-финансовой конференции, проходившей в г. Бреттон-Вудс (США), и вступил в силу с 27 декабря 1945 г. Целями МВФ являются: развитие международного сотрудничества в валютно-финансовой сфере; содействие росту международной торговли; обеспечение стабильности валют; поддержание упорядоченного валютного режим среди государств-членов; помощь в создании системы расчетов по текущим операциям; устранение валютных ограничений, препятствующих росту мировой торговли; сокращение продолжительности и масштабов нарушений равновесия внешних платежных балансов государств-членов.

С учетом целей МВФ членство в этой организации предполагает принятие государствами-членами ряда существенных обязательств в области валютного регулирования и контроля и, соответственно, учет положений Статей Соглашения МВФ в национальном законодательстве. Так, согласно разд. 3 ст. VI Статей Соглашения МВФ государства — члены МВФ могут применять меры, которые являются необходимыми для регулирования международного движения капитала, но ни одно государство-член не имеет права применять такие меры таким образом, чтобы ограничивать расчеты по текущим валютным операциям. В соответствии с разд. 2(Ь) ст. VIII исполнение валютных контрактов с использованием валюты любого государства-члена, которые идут вразрез с правилами валютных операций этого государства-члена, сохраняемым или вводимым согласно Статьям Соглашения МВФ, не может быть обеспечено на территории ни одного государства-члена.

В настоящее время членами МВФ являются около 170 стран. Россия является членом МВФ с 1 июня 1992 г.

Немаловажное значение для понимания перспектив развития валютного законодательства РФ имеет Соглашение о партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны (1994 г.) (далее — Соглашение).

В соответствии с Соглашением его стороны обязуются раз решить проведение в свободно конвертируемой валюте любых текущих платежей между резидентами России и членами Европейского сообщества, связанных с движением товаров, услуг I или физических лиц. Также сторонами Соглашения должно обеспечиваться свободное движение капитала между резидентами России и Европейского сообщества в форме прямых инвестиций, производимых в компании, созданные в соответствии с законами принимающей страны, и перевод за границу этих инвестиций, включая любые компенсационные платежи, вытекающие из принятия мер, таких как экспроприация, национализация, или мер, имеющих эквивалентный эффект, и извлеченной из них прибыли. При этом Россия может применять ограничения на прямые инвестиции российских резидентов, при последующей возможной их отмене с учетом всех соответствующих валютных, налоговых и финансовых факторов.

Статья 55 Соглашения гласит, что важным условием для укрепления экономических связей между Россией и Европейским сообществом является сближение законодательства. Россия стремится к постепенному достижению совместимости своего законодательства с законодательством Сообщества, в частности, в области правового регулирования предпринимательской деятельности, банковской деятельности, финансовых услуг, конкуренции.

Оценивая в целом приведенные многосторонние международные договоры, можно отметить, что они программируют либерализацию российского валютного регулирования и в полной 1 мере соответствуют проводимому Российской Федерацией курсу на развитие рыночной экономики и интеграцию в систему мировых хозяйственных связей.

В качестве примера двустороннего международного договора, регулирующего валютные операции, можно привести Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Королевства Норвегия о поощрении и взаимной защите капиталовложений (1995 г.). Статья 6 указанного Соглашения, в частности, предусматривает отмену валютных ограничений при осуществлении инвесторами одной договаривающейся стороны переводов за границу отдельных видов платежей, связанных с капитальными вложениями на территории другой договаривающейся стороны.

С точки зрения регулирования международными договорами отдельных видов валютных операций следует также обратить внимание на Женевскую Конвенцию, устанавливающую единообразный закон о переводном и простом векселе (1930 г.), Женевскую Конвенцию, имеющую целью разрешение некоторых коллизий законов о переводных и простых векселях (1930 г.), и Женевскую Конвенцию, устанавливающую единообразный закон о чеках (1931 г.).

Акты валютного законодательства РФ подлежат обязательному официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ. Официальным опубликованием актов валютного законодательства РФ считается первая публикация их полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации». По истечении 10 дней после дня официального опубликования указанные законы вступают в силу, если самими законами не установлен другой порядок вступления их в силу.

Вступившие в силу для Российской Федерации международные договоры подлежат официальному опубликованию по представлению Министерства иностранных дел РФ в «Собрании законодательства Российской Федерации», а также в «Бюллетене международных договоров». Международные договоры вступают в силу для Российской Федерации в порядке и сроки, предусмотренные в договоре или согласованные между договаривающимися сторонами.

Акты органов валютного регулирования также подлежат обязательному официальному опубликованию. Так, нормативные акты Банка России (положения, инструкции, указания) официально публикуются в официальном издании Банка России — «Вестнике Банка России». Согласно ст. 7 Закона о Банке России до официального опубликования нормативные акты Банка России должны быть зарегистрированы в Министерстве юстиции РФ в порядке, установленном для государственной регистрации нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти. Нормативные акты Банка России вступают в силу по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, за исключением случаев, установленных его Советом директоров.

Постановления Правительства РФ подлежат официальному опубликованию в «Российской газете» и «Собрании законодательства Российской Федерации» в течение 10 дней со дня их подписания. Постановления Правительства РФ, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус федеральных органов исполнительной власти, а также организаций, вступают в силу по истечении семи дней после дня их первого официального опубликования. Постановления Правительства РФ, в том числе акты, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, вступают в силу со дня их подписания

Неопубликованные акты валютного законодательства РФ и акты органов валютного регулирования не применяются (абз. 4 ч. 4 ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ). Однако данное положение не распространяется на нормативные акты или их отдельные положения, содержащие сведения, составляющие государственную тайну. Государственная тайна представляет собой сведения, защищаемые государством в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Исчерпывающий перечень видов информации, составляющих государственную тайну, приведен в ст. 5 Закона РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне» с последующими изменениями. Применительно к валютному регулированию и валютному контролю целесообразно обратить внимание на состав сведений, составляющих государственную тайну, в области внешней политики и экономики (п. 3 ст. 5). К таким сведениям, в частности, относятся сведения:

* о внешнеполитической, внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства;
* о финансовой политике в отношении иностранных государств (за исключением обобщенных показателей по внешней задолженности), а также о финансовой или денежно-кредитной деятельности Российской Федерации, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства.

Однако в любом случае исходя из положений ч. 3 ст. 15 Конституции РФ нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.

Акты валютного законодательства РФ и нормативные акты органов валютного регулирования, являясь нормативными актами федерального уровня, вступают в силу одновременно на всей территории РФ. По общему правилу указанные акты применяются к отношениям, возникшим после вступления их в силу, за исключением случаев, прямо предусмотренных за­коном.

В частности, к отношениям, возникшим до вступления в си­лу соответствующих актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования, они применяются в части прав и обязанностей, возникших после вступления таких актов в силу. Нормативные акты, устанавливающие новые обя­занности для участников валютных операций или ухудшающие их положение, не имеют обратной силы, тогда как указанные акты, отменяющие или улучшающие положение участников ва­лютных операций, могут иметь обратную силу, но только если прямо предусматривают это.

Практическую реализацию положения об обратной силе норм валютного законодательства можно продемонстрировать на примере установленного Федеральным законом № 173-ФЗ порядка действия индивидуальных разрешений, выдававшихся Банком России резидентам, на проведение валютных опера­ций, связанных с движением капитала. Такие разрешения вы­давались в соответствии с разрешительным правовым режимом проведения указанных операций, установленным ст. 2 Зако­на РФ № 3615-1. Федеральный закон № 173-ФЗ не предусмат­ривает возможность выдачи подобных разрешений, кроме то­го, прямо запрещает установление органами валютного регули­рования требования о получении резидентами и нерезидентами индивидуальных разрешений на проведение валютных опера­ций (ч. 3 ст. 5).

Согласно ст. 28 Федерального закона № 173-ФЗ установ­ленные в соответствии с этим Федеральным законом ограни­чения «не применяются к валютным операциям, счетам (включая их режим) резидентов в банках за пределами терри­тории РФ, а также к случаям не зачисления на счета резидента в уполномоченных банках получаемой им иностранной валю­ты, если для совершения валютной операции, открытия такого счета, а также не зачисления иностранной валюты резидентом до вступления в силу настоящего Федерального закона были получены разрешения органа валютного контроля». В указан­ном случае резиденты в течение срока действия разрешений должны руководствоваться их условиями. По истечении срока действия разрешений валютные ограничения, установленные в соответствии с Федеральным законом № 173-ФЗ, применяют­ся к валютным операциям и порядку использования счетов, которые будут осуществляться или использоваться в будущем. Разрешения, срок действия которых не установлен, действуют до 1 января 2007 г. При этом установление пресекательного срока для действия бессрочных разрешений законодателем связано с отменой с указанной даты ограничений относитель­но порядка открытия резидентами счетов (вкладов) за рубе­жом и их режима.

Акты валютного законодательства РФ и нормативные акты органов валютного регулирования по общему правилу прекра­щают свое действие в результате их непосредственной отмены вновь принятыми нормативными актами соответствующей юридической силы или при наступлении событий, указанных в самих актах.

В качестве исключительных случаев прекращения действия актов валютного законодательства РФ, постановлений Прави­тельства РФ в области валютного регулирования или отдельных положений таких актов можно рассматривать признание их не соответствующими Конституции РФ решением Конституцион­ного Суда РФ. Кроме того, подзаконные нормативные акты, регулирующие валютные отношения и затрагивающие права, и законные интересы лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также отдельные их положения могут прекратить свое действие на основании решения Высше­го Арбитражного Суда РФ о признании их не соответствующи­ми закону. Указанные акты, их отдельные положения, затраги­вающие права, свободы и законные интересы граждан и орга­низаций, могут прекратить свое действие на основании решения Верховного Суда РФ о признании их недействующи­ми, а также в связи с противоречием закону.

Действие российского валютного права распространяется на общественные отношения, возникающие в связи с проведени­ем валютных операций на территории РФ независимо от субъ­ектного состава таких операций, а также на общественные от ношения, связанные с проведением резидентами валютных операций за рубежом.

Регулирование нормами российского валютного права всех валютных операций на территории РФ прямо следует из ст. 2 Федерального закона № 173-ФЗ, согласно которой указанный Закон «устанавливает правовые основы и принципы валютного регулирования и валютного контроля в Российской Федера­ции, полномочия органов валютного регулирования, а также определяет права и обязанности резидентов и нерезидентов в отношении владения, пользования и распоряжения валютными ценностями, права и обязанности нерезидентов в отношении владения, пользования и распоряжения валютой Российской Федерации и внутренними ценными бумагами, права и обя­занности органов валютного контроля и агентов валютного контроля».

Установление валютным законодательством РФ правового режима валютных операции, совершаемых нерезидентами на территории РФ, основывается на положениях Конституции РФ и ГК РФ. Согласно ст. 62 Конституции РФ иностранные граж­дане и лица без гражданства пользуются в Российской Федера­ции правами и несут обязанности наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных федеральным законом или меж­дународным договором РФ. В свою очередь, ст. 2 ГК РФ опре­делила, что правила, установленные гражданским законода­тельством РФ, применяются к отношениям с участием ино­странных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом. Статьи 140, 141, 317 ГК РФ прямо указывают на то, что порядок проведения операций с валютными ценностями определяется законом о валютном регулировании и валютном контроле.

Регулирование российским правом валютных операции ре­зидентов за рубежом носит более сложный характер с учетом возможных коллизий его норм с положениями права иностран­ного государства (иностранных государств). Вместе с тем пред­ставляется вполне обоснованным распространение действия ряда специальных норм российского права на отношения, воз­никающие в связи с проведением таких операций. Так, в соот­ветствии со ст. 1192 ГК РФ императивные нормы законода­тельства РФ (при наличии указания в самих императивных нормах или ввиду их особого значения) могут регулировать от­ношения, осложненные иностранным элементом, независимо от подлежащего применению к гражданским отношениям мате­риального права того или иного государства.

Иностранный (международный) элемент в имущественных отношениях, возникающих в связи с проведением валютных операций, может выражаться в следующем:

* одной из сторон таких отношений является нерезидент;
* сторонами указанных отношений являются резиденты, но объект валютной операции находится за границей;
* юридический факт, с которым связывается приобретение или отчуждение объектов валютных операций, имел место за границей.

Кроме положений ст. 1192 ГК РФ также следует учитывать, что правоспособность резидентов Российской Федерации при проведении ими валютных операций за рубежом определяется их личным законом, т. е. российским законодательством (ст. 1196 и 1202 ГК РФ).

В качестве примера регулирования российским правом ва­лютных операций резидентов за рубежом можно привести по­ложения ст. 12 Федерального закона № 173-ФЗ, устанавливаю­щей, что резиденты могут открывать без ограничений счета (вклады) в иностранной валюте в банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации. В случае от­крытия (закрытия) счетов (вкладов) в указанных банках рези­денты обязаны уведомить налоговые органы по месту своего учета об открытии (закрытии) счетов (вкладов) не позднее ме­сяца со дня заключения (расторжения) соответствующего дого­вора.

Таким образом, проведение резидентом валютных операций за рубежом предполагает, что резидент при их осуществлении Должен руководствоваться как нормами компетентного права, подлежащего применению к соответствующим отношениям, так и императивными нормами валютного законодательст­ва РФ.

**Глава II ВАЛЮТНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ.**

**§ 1. Понятие и классификация валютных правоотношений**

Осуществляя правовое регулирование общественных отно­шений с помощью права, государство придает им стабильность, упорядоченность и защиту. Право как один из наиболее эффек­тивных социальных регуляторов позволяет придать реальным отношениям форму, приемлемую с точки зрения государства для общества. В самом общем смысле правовые отношения можно определить как общественные отношения, урегулиро­ванные правом.

В теории права правоотношение рассматривается как слож­ная общественная связь, включающая в себя следующие эле­менты:

* субъекты правоотношений — носитель прав (управомоченный) и носитель обязанности (правообязанный);
* объекты правоотношения — предмет окружающего мира, по поводу которого сложилось правоотношение;
* субъективные юридические права и обязанности — содержа­ние правоотношения.

Исходя из указанной совокупности элементов правоотноше­ние можно охарактеризовать как связь между субъектами, кото­рые имеют субъективные права и юридические обязанности.

*Валютные правоотношения* представляют собой урегулиро­ванные нормами права общественные отношения, возникаю­щие между участниками валютных операций по поводу прове­дения таких операций, а также между участниками валютных операций и государственными органами в связи с *регулировани­ем порядка проведения валютных операций и контролем за его со­блюдением.*

В качестве альтернативного можно привести определение валютных правоотношений, сформулированное А. В. Емелиным следующим образом: «...валютные правоотношения пред­ставляют собой урегулированные правом общественные отно­шения, возникающие по поводу или в связи с владением, поль- зованием и распоряжением валютными ценностями, а также по поводу или в связи с владением, пользованием и распоряжени­ем нерезидентами валютой Российской Федерации и внутрен­ними ценными бумагами». И хотя приведенное определение не раскрывает, какие валютные правоотношения следует пони­мать под возникающими «по поводу», а какие в «связи» с вла­дением, пользованием и распоряжением валютными ценностя­ми или владением, пользованием и распоряжением нерезиден­тами валютой Российской Федерации и внутренними ценными бумагами, в целом оно верно отражает их суть.

Участники валютных правоотношений связаны между собой взаимными, корреспондирующими субъективными правами и обязанностями, которые и составляют содержание правоотно­шения. Субъективное право представляет собой меру дозволен­ного поведения субъекта валютного правоотношения, а субъек­тивная обязанность — меру его должного поведения.

*Субъективные права* могут выражаться в правомочии требо­вать от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей, в возможности самостоятельно совершать опре­деленные действия, в использовании государственного принуж­дения в случае неисполнения субъектом возложенной на него обязанности.

Право органов и агентов валютного контроля требовать от участника валютной операции предоставления документов и информации, которые связаны с проведением валютных опе­раций, может служить примером субъективного права требо­вать исполнения обязанности в валютных правоотношениях публичного характера (п. 3 ч. 1 ст. 23 Федерального закона № 173-ФЗ).

Установление возможности самостоятельно совершать дей­ствия выражается в дозволении участникам валютных операций совершать без ограничений ряд валютных операций (ст. 6 Фе­дерального закона № 173-ФЗ).

Возможность государственного принуждения в валютных правоотношениях в общем виде предусмотрена ст. 25 Феде­рального закона № 173-ФЗ, согласно которой участники ва­лютных операций, нарушившие положения актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования, несут ответственность в соответствии с законодательст­вом РФ. Непосредственно такая ответственность предусмотре­на ГК РФ (ст. 168), КоАП РФ (ст. 15.25), УК РФ (ст. 193).

*Субъективные обязанности* заключаются в необходимости для субъекта совершить определенные действия или воздер­жаться от определенного рода действий. Первому виду субъек­тивных обязанностей соответствует использование в правовом регулировании такого правового средства, как позитивное обязывание, а второму — запретов.

В качестве примеров позитивного обязывания в валютном праве можно привести возложение на резидентов при осущест­влении внешнеторговой деятельности обязанности обеспечи­вать репатриацию иностранной валюты и валюты Российской Федерации (ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ).

Примером использования запретов для установления субъ­ективных обязанностей могут служить положения ст. 9 Феде­рального закона № 173-ФЗ, которая запрещает проведение ва­лютных операций между резидентами, за исключением тех, ко­торые прямо поименованы в ней.

В теории права *субъекты правоотношений* подразделяются на три вида:

* физические лица;
* юридические лица (коммерческие и некоммерческие орга­низации);
* государство, государственные и муниципальные образова­ния.

Применительно к специфике валютного права субъектов ва­лютных правоотношений можно подразделить на участников валютных операций (резидентов и нерезидентов) и на органы валютного регулирования, органы и агентов валютного контро­ля. При любом виде правоотношения в нем должны участво­вать не менее двух субъектов — управомоченный и обязанный. Управомоченные и обязанные лица в правоотношениях проти­востоят друг другу и не могут существовать один без другого.

Участники валютных операций вступают в правоотношения друг с другом при проведении валютных операций. Органы валютного регулирования, органы и агенты валютного контро­ля вступают в валютные отношения с участниками валютных операций при осуществлении соответственно валютного регу­лирования или контроля за выполнением требования валютного законодательства РФ при проведении валютных опера­ций.

Объектами правоотношений выступают те предметы окру­жающего мира, по поводу которых осуществляется деятель­ность его субъектов. *Объектами валютных правоотношений* яв­ляются валютные ценности (иностранная валюта и внешние ценные бумаги), валюта Российской Федерации, внутренние ценные бумаги. При этом иностранная валюта и внешние цен­ные бумаги при любых условиях проведения с ними операций являются объектами валютных правоотношений, валюта же Российской Федерации и внутренние ценные бумаги выступа­ют в качестве указанных объектов только в случае наличия в субъектном составе участников валютной операции иностран­ного элемента (нерезидента) или осуществления трансгранич­ного перемещения таких объектов.

При наступлении определенных юридических фактов физи­ческие и юридические лица становятся субъектами валютных правоотношений, приобретают соответствующие данному статусу субъективные права и обязанности. Юридическими фактами являются конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Например, таким фактом может быть представление субъек­том в кредитную организацию расчетного документа на перевод иностранной валюты другому лицу, нарушение норм ва­лютного законодательства РФ и т. п.

*Классифицировать валютные правоотношения* можно по различным основаниям, например: в зависимости от субъектного состава их участников, содержания, по основаниям возникновения и т. д. С учетом приведенного выше определения валютных правоотношений представляется наиболее оправ­данным остановиться на классификации валютных правоотно­шений исходя из вида реализуемого и охраняемого в процессе их правового регулирования интереса. Специфика сферы об­ращения объектов валютных операций заключается в том, что она представляет собой область взаимодействия частных и публичных интересов. Соответственно по этому основанию валютные правоотношения подразделяются на частные и публичные.

Частные правоотношения возникают при проведении валютной операции между ее участниками. Публичные правоотношения возникают при осуществлении властного государственного воздействия на участников валютных операций. На­пример, при установлении органом валютного регулирования валютных ограничений, истребовании органом валютного кон­троля у участника валютной операции документов, необходи­мых для выполнения контрольных функций.

В качестве признаков валютных правоотношений частного характера можно выделить имущественную и организационную самостоятельность их участников, их формально-юридическое равенство.

Для валютных правоотношений публичного плана характер­ны соподчиненность, юридическое неравенство участников та­ких отношений.

Соотношение объема частноправовых и публично-правовых правоотношений предопределяется интенсивностью использо­вания государством частноправовых и публично-правовых средств регулирования валютных отношений. Выбор же указанных средств преобладающим образом зависит от конкретных условий формирования экономики страны.

**§ 2. Понятие, признаки и виды валютных операций**

Действующее законодательство не дает определения валютной операции через раскрытие ее существенных признаков, а ограничивается исчерпывающим перечнем действий, которые охватываются понятием «валютные операции». В ранее действовавшем Законе РФ № 3615-1 использовалась такая же техника раскрытия содержания термина «валютная операция». Данное обстоятельство делало довольно сложным формулиро­вание термина «валютная операция», что породило появление в юридической литературе большого разнообразия его вариантов. Действующий перечень валютных операций непосредственно содержится в п. 9 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ, в соответствии с которым *к валютным операциям* относятся сле­дующие действия:

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

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

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

г) ввоз на таможенную территорию РФ и вывоз с таможенной территории РФ валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг;

д) перевод иностранной валюты, валюты Российской Федерации, внутренних и внешних ценных бумаг со счета, открытого за пределами территории РФ, на счет того же лица, открытый на территории РФ, и со счета, открытого на территории РФ, на счет того же лица, открытый за пределами территории РФ;

е) перевод нерезидентом валюты Российской Федерации, внутренних и внешних ценных бумаг со счета (с раздела счета), открытого на территории РФ, на счет (раздел счета) того же лица, открытый на территории РФ.

У перечисленных валютных операций нет единого квалифицирующего признака в субъектном или объектном составе, позволяющего отнести те или иные действия к таким операциям. Так, все операции с валютными ценностями относятся к валютным операциям, а операции с российской валютой и внутренними ценными бумагами являются валютными только в случае присутствия в их субъектном составе нерезидента (нерезидентов) или трансграничного перемещения такого имущества.

Вместе с тем рассматриваемая норма исчерпывающим образом определяет круг потенциальных участников валютных операций — резиденты и нерезиденты и объекты, по поводу кото­рых возникают права и обязанности данных лиц — валютные ценности, российская валюта, внутренние ценные бумаги. С учетом этого *валютные операции можно определить как сделки и иные юридически значимые действия, совершаемые резидентами и нерезидентами с объектами валютных операций.* Например, к сделкам, являющимся валютными операциями, относятся отчуждение и приобретение валютных ценностей, а к иным юридически значимым действиям — ввоз на таможенную территорию РФ и вывоз с таможенной территории РФ указанных ценностей.

В приведенном выше перечне валютных операций обращает на себя внимание совокупность терминов «приобретение» и «отчуждение», используемых в подп. «а», «б» и «в» в отношении объектов валютных операций. Закон РФ № 3615-1 в подобном контексте использовал термин «переход права собственности и иных прав», что довольно продолжительное время вызывало различное понимание таких терминов, как «валютная операция», «валютная сделка», и обоснованные дискуссии по данному поводу в юридической литературе1.

Применительно к новой терминологии — «приобретение» и «отчуждение» — можно отметить, что буквальное толкование данных терминов и уже сложившаяся арбитражная практика относительно понимания термина «валютная операция» позво­ляют избежать затруднений при определении их сути. Применительно к этому вопросу показательна сложившаяся на основе ранее действовавшего валютного законодательства арбитражная практика. Так, в Обзоре практики разрешения арбитражными судами споров, связанных с применением законодательства о валютном регулировании и валютном контроле, Высший Арбитражный Суд РФ указал, что «...при проведении расчетов в иностранной валюте Закон о валютном регулировании и ва­лютном контроле рассматривает как валютную операцию платеж, а не гражданско-правовые сделки, послужившие основанием его совершения». Представляется, что такой подход сохраняет актуальность и в настоящее время.

Соответственно, под приобретением в смысле проведения валютной операции следует понимать получение в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление объекта (объектов) валютной операции, а под отчуждением — действия по прекращению указанных вещных прав.

В состав валютных операций включаются также ввоз на таможенную территорию Российской Федерации и вывоз с тамо­женной территории РФ валютных ценностей, валюты Россий­ской Федерации и внутренних ценных бумаг. ТК РФ относит иностранную валюту и валютные ценности к категории «това­ров», но вместе с тем в ст. 12 предусматривает, что порядок перемещения через таможенную границу валюты Российской Федерации, ценных бумаг, номинированных в валюте Россий­ской Федерации, иностранной валюты и иных валютных цен­ностей регулируется валютным законодательством РФ и ТК РФ.

По сравнению с ранее действовавшим валютным законода­тельством РФ (Закон РФ № 3615-1) дополнительно в состав валютных операций включены операции с ценными бумагами, предусмотренные подп. «д» и «е» п. 9 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ, а также международные переводы валю­ты РФ с одного счета лица на другой счет этого же лица, пере­воды на территории РФ с одного счета нерезидента на другой его счет. Ранее валютное законодательство РФ относило опе­рации с валютой Российской Федерации к валютным только лишь в случае использования ее в расчетах между резидентами и нерезидентами (п. 7 ст. 1 Закона РФ № 3615-1), операции с внутренними ценными бумагами вообще не рассматривались в качестве валютных. Увеличение перечня операций с нацио­нальной валютой, подлежащих валютному регулированию, и установление случаев валютного регулирования обращения внутренних ценных бумаг законодательно можно рассматривать как признание факта повышения конвертируемости руб­ля, увеличения его роли в международном экономическом обороте.

**§ 3. Объекты валютных операций.**

Все объекты валютных операций относятся к объектам гра­жданского оборота, перечень которых приведен в ст. 128 ГК РФ. Оборот отдельных видов объектов может быть ограни­чен законом. Применительно к валютным ценностям ст. 141 ГК РФ прямо предусматривает, что виды имущества, призна­ваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяются законом о валютном регулировании и ва­лютном контроле. Федеральный закон № 173-ФЗ определил перечень объектов гражданского оборота, операции с которыми относятся к валютным. Как уже отмечалось, к объектам валют­ных операций относятся валютные ценности, а также валю­та Российской Федерации и внутренние ценные бумаги. При этом российская валюта и внутренние ценные бумага являются объектами валютных операций только в случае участия в них нерезидента (нерезидентов) или трансграничного перемещения такого имущества.

Относительно ранее действовавшего валютного законода­тельства РФ скорректирован состав имущества, относящегося к валютным ценностям. Если Закон РФ № 3615-1 относил к ва­лютным ценностям иностранную валюту, ценные бумаги, но­минированные в иностранной валюте, драгоценные металлы и драгоценные камни, то Федеральный закон № 173-ФЗ относит к валютным ценностям только иностранную валюту и внешние ценные бумаги.

Операции с драгоценными металлами и драгоценными кам­нями в настоящее время регулируются Федеральным законом от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драго­ценных камнях»1 с последующими изменениями. Согласно преамбуле указанного Федерального закона им устанавливают­ся правовые основы регулирования отношений, возникающих в области геологического изучения и разведки месторождений драгоценных металлов и драгоценных камней, их добычи, про­изводства, использования и обращения (гражданского оборота). Очевидно, что указанные вопросы не могли быть комплексно решены в рамках валютного законодательства и требовали от­дельного законодательного регулирования. Кроме того, следует признать, что в современных экономических условиях драго­ценные металлы и драгоценные камни в значительной степени утратили способность выступать средством международных расчетов, что является основным критерием включения отно­шений по обращению того или иного имущества в сферу ва­лютного регулирования.

В Статьях Соглашения МВФ (ст. VIII разд. 2(Ь)) термин «ва­люта» трактуется в функциональном смысле и в качестве тако­вого служит для обозначения установленной законом единицы счета в денежной системе какого-либо государства, созданной для регулирования валютно-финансовой сферы на его террито­рии. Валюта подразделяется на национальную и иностранную.

Федеральный закон № 173-ФЗ (п. 1 ч. 1 ст. 1) *к валюте Рос­сийской Федерации относит:*

* денежные знаки в виде банкнот и монеты Банка России, на­ходящиеся в обращении в качестве законного средства налич­ного платежа на территории РФ, а также изымаемые либо изъ­ятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денеж­ные знаки;
* средства на банковских счетах и в банковских вкладах.

В соответствии со ст. 27 Закона о Банке России официаль­ной денежной единицей Российской Федерации (националь­ной валютой) является рубль. Один рубль состоит из 100 ко­пеек. Рубль является законным платежным средством, обяза­тельным к приему по нарицательной стоимости на всей территории РФ.

Платежи на территории РФ осуществляются путем налич­ных и безналичных расчетов. Эмиссия наличных денег (банк­нот и монеты), организация их обращения и изъятия из обра­щения на территории РФ осуществляются исключительно Бан­ком России. Банкноты (банковские билеты) и монета Банка России являются единственным законным средством налично­го платежа на территории РФ.

Иностранная валюта также существует в наличной и безна­личной формах и может быть подразделена на национальную валюту иностранного государства, валюту общую для группы иностранных государств и международные денежные или рас­четные единицы.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ *иностранной валютой являются:*

денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, мо­неты, находящиеся в обращении и являющиеся законным сред­ством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки;

средства на банковских счетах и в банковских вкладах в де­нежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

В качестве примера валюты общей для группы иностранных государств можно привести евро (1 EURO = 100 EURO cent) — единую денежную единицу для стран — участниц Ев­ропейского валютного союза (ЕВС), которая была введена ими вместо своих национальных валют с 1 января 1999 г. Членами ЕВС являются Австрия, Бельгия, Германия, Греция, Ирлан­дия, Испания, Италия, Люксембург, Нидерланды, Португалия, Финляндия, Франция. Другие члены Европейского Союза (Ве­ликобритания, Дания, Швеция) пока не вступили в ЕВС. Кро­ме того, евро является денежной единицей и в ряде государств, не входящих в Европейский Союз: Андорре, Ватикане, Мона­ко и Сан-Марино.

Международной денежной (расчетной) единицей с полным основанием можно назвать SDR (Special Drawing Rights) — спе­циальные права заимствования. SDR представляет собой валю­ту, эмитируемую Международным валютным фондом (МВФ) и распределяемую между странами — членами МВФ пропорцио­нально их квотам международных кредитных, резервных и пла­тежных средств. Используются SDR для урегулирования сальдо платежных балансов, пополнения валютных резервов, расчетов с МВФ.

В качестве международных расчетных единиц во внешне­торговом обороте используются различные виды клиринговых валют. Клиринговые валюты представляют собой условные расчетные единицы, применяемые на основе межправительст­венных соглашений государств. Указанные единицы существу­ют исключительно в безналичной форме. Сам процесс валют­ного клиринга представляет собой зачет взаимных требований участников клиринговых расчетов, основанный на стоимость. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ *иностранной валютой являются:*

денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, мо­неты, находящиеся в обращении и являющиеся законным сред­ством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки;

средства на банковских счетах и в банковских вкладах в де­нежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

В качестве примера валюты общей для группы иностранных государств можно привести евро (1 EURO = 100 EURO cent) — единую денежную единицу для стран — участниц Ев­ропейского валютного союза (ЕВС), которая была введена ими вместо своих национальных валют с 1 января 1999 г. Членами ЕВС являются Австрия, Бельгия, Германия, Греция, Ирлан­дия, Испания, Италия, Люксембург, Нидерланды, Португалия, Финляндия, Франция. Другие члены Европейского Союза (Ве­ликобритания, Дания, Швеция) пока не вступили в ЕВС. Кро­ме того, евро является денежной единицей и в ряде государств, не входящих в Европейский Союз: Андорре, Ватикане, Мона­ко и Сан-Марино.

Международной денежной (расчетной) единицей с полным основанием можно назвать SDR (Special Drawing Rights) — спе­циальные права заимствования. SDR представляет собой валю­ту, эмитируемую Международным валютным фондом (МВФ) и распределяемую между странами — членами МВФ пропорцио­нально их квотам международных кредитных, резервных и пла­тежных средств. Используются SDR для урегулирования сальдо платежных балансов, пополнения валютных резервов, расчетов с МВФ.

В качестве международных расчетных единиц во внешне­торговом обороте используются различные виды клиринговых валют. Клиринговые валюты представляют собой условные расчетные единицы, применяемые на основе межправительст­венных соглашений государств. Указанные единицы существу­ют исключительно в безналичной форме. Сам процесс валют­ного клиринга представляет собой зачет взаимных требований участников клиринговых расчетов, основанный на стоимости. *К внутренним ценным бумагам* относятся эмиссионные цен­ные бумаги с номиналом в валюте РФ, выпуск которых зареги­стрирован в Российской Федерации, и иные ценные бумаги, выпущенные на территории РФ, удостоверяющие право на по­лучение валюты Российской Федерации. Все иные ценные бу­маги п. 4 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ относит *к категории внешних ценных бумаг.* Однако следует признать, что, несмотря на указанную норму, нельзя отнести к категории внешних ценных бумаг, например, такие ценные бумаги, как складские свидетельства (ст. 912 ГК РФ), коносамент (ст. 144 КТМ РФ), опцион эмитента-резидента (ст. 2 Федерального за­кона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»1 с последующими изменениями (далее — Закон о рынке ценных бумаг), хотя формально они и не отвечают признакам внутрен­них ценных бумаг.

Вопрос об отнесении эмиссионных ценных бумаг с номина­лом в иностранной валюте или иных ценных бумаг, удостове­ряющих право на получение иностранной валюты, к внешним ценным бумагам, в действительности должен решаться не так буквально, как это следует из рассматриваемой нормы Феде­рального закона № 173-ФЗ.

Так, в соответствии со ст. 6 Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 136-ФЗ «Об особенностях эмиссии и обращения го­сударственных и муниципальных ценных бумагах» с последую­щими изменениями иностранная валюта, условные денежные единицы и драгоценные металлы могут быть указаны в рекви­зитах сертификатов государственных или муниципальных цен­ных бумаг, Генеральных условиях их эмиссии и обращения в качестве соответствующей оговорки, на основании которой оп­ределяется величина платежа по данным ценным бумагам. Од­нако использование указанной оговорки не будет свидетельст­вовать о том, что такие ценные бумаги являются внешними, поскольку указанные ценные бумаги подлежат оплате исклю­чительно в валюте Российской Федерации.

До вступления в силу Федерального закона № 173-ФЗ в пра­воприменительной практике существовал вопрос: следует ли относить векселя с вексельной суммой в иностранной валюте и местом платежа в Российской Федерации к валютным ценностям? Высший Арбитражный Суд РФ в своем информацион­ном письме от 31 мая 2000 г. № 52 (п. 15) разъяснил, что в со­ответствии с п. 2 ст. 317 ГК РФ в денежном обязательстве мо­жет быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной ва­люте. В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма опреде­ляется по официальному курсу соответствующей валюты на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон. Пункты 41 и 77 Положения о переводном и простом векселе, утвержденного постановлением ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937 г. № 104/1341, прямо предусматривают, что если простой или пе­реводной вексель выписан в иностранной валюте, не имеющей хождения в месте платежа, то его сумма может быть оплачена в местной валюте по курсу на день наступления срока платежа. Исключением из указанного правила является ситуация, когда векселедатель обусловил в векселе, что платеж должен быть со­вершен в определенной, указанной в векселе валюте (оговорка эффективного платежа в какой-либо иностранной валюте).

Таким образом, векселя с вексельной суммой, выраженной в иностранной валюте, следует отнести к категории внутренних ценных бумаг, в случае если они выданы (составлены) на тер­ритории РФ, имеют место платежа на территории РФ и не име­ют оговорки эффективного платежа в иностранной валюте.

Из приведенных примеров следует вывод, что действитель­ным критерием отнесения ценных бумаг к внешним ценным бумагам является для эмиссионных ценных бумаг выражение номинала в иностранной валюте (без оговорки платежа в руб­лях), а для не эмиссионных — удостоверение ими права на по­лучение валютных ценностей.

**§ 4. Субъекты валютных правоотношений**

Субъекты валютных правоотношений подразделяются на *участников валютных операций и лиц, осуществляющих валютное Регулирование и валютный контроль.*

Федеральный закон № 173-ФЗ подразделяет участников ва­лютных операций на *резидентов* и *нерезидентов.* При этом перечень лиц, относящихся к резидентам, является исчерпываю­щим, а перечень лиц, являющихся нерезидентами, в Федеральном законе № 173-ФЗ в отличие от Закона РФ № 3615-1 приведен примерно.

Лиц, относящихся к категории резидентов, можно подразде­лить на физические и юридические лица, публично-правовые образования и официальные представительства РФ за рубежом.

*Физические лица:*

* граждане РФ, за исключением лиц, признаваемых постоян­но проживающими в иностранном государстве в соответствии с законодательством этого государства;
* постоянно проживающие в Российской Федерации на осно­вании вида на жительство, предусмотренного законодательст­вом РФ, иностранные граждане и лица без гражданства.

*Юридические лица:*

* юридические лица, созданные в соответствии с законода­тельством РФ;
* находящиеся за пределами территории РФ филиалы, пред­ставительства и иные подразделения юридических лиц — рези­дентов,

*Публично-правовые образования:*

* Российская Федерация;
* субъекты РФ;
* муниципальные образования.

*Официальные представительства РФ за рубежом:*

* дипломатические представительства, консульские учрежде­ния РФ и иные российские официальные представительства, находящиеся за рубежом;
* постоянные представительства РФ при межгосударственных или межправительственных организациях.

*К нерезидентам относятся все иные лица, не отнесенные зако­ном к категории резидентов,* в частности:

* физические лица, не обладающие признаками физических лиц — резидентов;
* юридические лица, созданные в соответствии с законода­тельством иностранных государств и имеющие местонахожде­ние за пределами территории РФ;
* организации, не являющиеся юридическими лицами, соз­данные в соответствии с законодательством иностранных госу дарств и имеющие местонахождение за пределами террито­рии РФ;
* находящиеся на территории РФ филиалы, постоянные пред­ставительства и другие обособленные или самостоятельные структурные подразделения указанных выше юридических лиц — нерезидентов и организаций-нерезидентов, не являю­щихся юридическими лицами;
* аккредитованные в Российской Федерации дипломатиче­ские представительства, консульские учреждения иностранных государств и постоянные представительства указанных госу­дарств при межгосударственных или межправительственных организациях;
* межгосударственные и межправительственные организации, их филиалы и постоянные представительства в Российской Фе­дерации;
* иные лица, не соответствующие признакам резидентов.

Ко второй категории субъектов валютных правоотношений, т. е. к лицам, осуществляющим валютное регулирование и ва­лютный контроль, относятся органы валютного регулирования, органы валютного контроля, агенты валютного контроля.

В целях правильного уяснения терминов, используемых ва­лютным законодательством РФ, следует учитывать тот факт, что валютное законодательство является комплексной отрас­лью законодательства и в нем присутствуют нормы различных отраслей права. В связи с этим при толковании его норм соот­ветствующие институты, понятия и термины должны пони­маться так, как они раскрываются в соответствующих отраслях права. Но при этом следует учитывать, что Федеральный закон № 173-ФЗ обладает и собственным понятийным аппаратом, который имеет специальное значение именно для валютного регулирования.

Например, Федеральный закон № 173-ФЗ не раскрывает понятие «эмиссионная ценная бумага», без чего невозможно понять, признаки какого подпункта («а», если бумага эмисси­онная, или «б», если она не эмиссионная) п. 3 ч. 1 ст. 1 указан­ного Закона нужно применять для квалификации конкретной Ценной бумаги как «внутренней». Признаки эмиссионной цен­ной бумага сформулированы в ч. 1 ст. 2 Закона о рынке цен­ных бумаг, согласно которой эмиссионная ценная бумага — любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками:

* закрепляет совокупность имущественных и неимуществен­ных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных Законом о рын­ке ценных бумаг формы и порядка;
* размещается выпусками;
* имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри од­ного выпуска вне зависимости от времени приобретения цен­ной бумаги.

Следовательно, только после обращения к указанной норме и установления того, что конкретная ценная бумага является эмиссионной, уже затем для квалификации ее как «внутрен­ней» нужно использовать признаки, указанные в подп. «а» п. 3 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ.

Отнесение физических лиц к резидентам или нерезидентам осуществляется на основе определения их постоянного места жительства.

К резидентам относятся российские граждане, иностранные граждане и лица без гражданства, если они имеют постоянное место жительства в Российской Федерации. В соответствии со ст. 20 ГК РФ местом жительства признается место, где гражда­нин постоянно или преимущественно проживает. Закон РФ от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федера­ции на свободу передвижения, выбор места пребывания и жи­тельства в пределах Российской Федерации» с последующими изменениями устанавливает, что граждане РФ обязаны регист­рироваться по месту жительства в пределах Российской Федера­ции. В населенных пунктах, где имеются органы внутренних дел, они исполняют функции органов регистрационного учета граждан по месту жительства, в остальных населенных пунктах указанные функции исполняет местная администрация. Отметки о регистрации гражданина и снятии его с регистрационного учета по месту жительства проставляются в паспорте гражданина РФ.

Документом, подтверждающим факт постоянного прожива­ния иностранных граждан и лиц без гражданства на террито­рии РФ, является вид на жительство. Статья 2 Федерального закона от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» с последующими изменениями определяет вид на жительство как доку­мент, выданный иностранному гражданину или лицу без граж­данства в подтверждение их права на постоянное проживание в Российской Федерации, а также их права на свободный выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию. Для получения вида на жительство иностранный гражданин обязан прожить в Российской Федерации не менее одного года на основании разрешения на временное проживание.

К нерезидентам относятся российские и иностранные гра­ждане, лица без гражданства, если указанные лица не имеют постоянного места жительства в Российской Федерации. Как видно из положений Федерального закона № 173-ФЗ, валют­ное законодательство допускает ситуацию, когда российский гражданин является резидентом иностранного государства и, соответственно, нерезидентом Российской Федерации. Данная ситуация имеет место, когда российский гражданин постоянно проживает на территории иностранного государства. Как следу­ет из подп. «а» п. 6 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ, признание гражданина РФ постоянно проживающим в ино­странном государстве должно осуществляться в соответствии с национальным законодательством этого государства. Исходя из этого установить факт постоянного проживания российского гражданина на территории иностранного государства можно только на основании документов, выданных ему уполномочен­ными органами соответствующего иностранного государства. Таким документом может быть разрешение на постоянное жи­тельство (вид на жительство) или аналогичный ему документ.

Российское валютное законодательство в составе резидентов и нерезидентов отдельно не выделяет физических лиц, зани­мающихся предпринимательской деятельностью без образова­ния юридического лица (индивидуальных предпринимателей). Таким образом, определение резидентства индивидуальных предпринимателей должно осуществляться исходя из страны постоянного места жительства таких физических лиц независи­мо от страны места осуществления ими предпринимательской Деятельности. При этом право физического лица заниматься самой предпринимательской деятельностью без образования юридического лица определяется по праву страны, где такое Физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. Если обязательная регистрация индивиду­альных предпринимателей не предусмотрена, то для определения указанного права применяется право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности (ст. 1201 ГК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 23 ГК РФ физическое лицо вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образова­ния юридического лица с момента государственной регистра­ции в качестве индивидуального предпринимателя. Федераль­ный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предприни­мателей»1 с последующими изменениями (далее — Закон о го­сударственной регистрации) установил, что в качестве индиви­дуальных предпринимателей в Российской Федерации могут быть зарегистрированы российские и иностранные граждане, лица без гражданства, как имеющие постоянное место жи­тельства в Российской Федерации (резиденты), так и имеющие временное место жительства в Российской Федерации (нерези­денты).

Несмотря на то что физические лица — индивидуальные предприниматели и физические лица, не осуществляющие ин­дивидуальную предпринимательскую деятельность, Федераль­ным законом № 173-ФЗ в составе физических лиц (резидентов и нерезидентов) никак не разграничены, тем не менее, их пра­вовое положение имеет определенные отличия. Но, несмотря на это, представляется более правильным, чтобы резидентство индивидуальных предпринимателей определялось не по стране их постоянного места жительства, а по стране регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей. Такой подход создал бы равные формально-юридические условия участия в валютных отношениях индивидуальных предпринимателей, за­регистрированных в этом качестве в Российской Федерации, независимо от страны места их постоянного жительства.

Критерием разделения юридических лиц на резидентов и нерезидентов является законодательство, в соответствии с ко­торым юридическое лицо создано. В соответствии со ст. 1202 ГК РФ личным законом юридического лица, определяющим его статус, является право страны, где учреждено юридическое лицо.

Юридические лица, являющиеся резидентами Российской Федерации, должны быть созданы в организационно-правовых формах, предусмотренных ГК РФ, и зарегистрированы в каче­стве юридических лиц органами Федеральной налоговой служ­бы в Едином государственном реестре юридических лиц. Факт государственной регистрации юридического лица в Российской Федерации подтверждается Свидетельством о государственной регистрации юридического лица.

Юридические лица — нерезиденты должны пройти государ­ственную регистрацию в соответствии с национальным законо­дательством страны их учреждения. Законодательство зарубеж­ных стран возлагает на разные государственные органы обязан­ность по государственной регистрации юридических лиц. Как правило, такую регистрацию осуществляют суды общей юрис­дикции, органы юстиции, налоговые органы. Факт регистрации подтверждается свидетельством о регистрации или выпиской из соответствующего реестра.

Например, в Великобритании государственная регистрация большинства юридических лиц осуществляется специальным служащим Департамента торговли и промышленности — Реги­стратором компаний. В подтверждение государственной реги­страции Регистратор выдает сертификат об инкорпорации (Companies Act 1985, Companies Act 1989). В Германии неком­мерческие организации регистрируются в реестре союзов, ко­торый ведется в соответствующем участковом суде (Германское Гражданское уложение, параграф 21). Торговый реестр в соот­ветствии с параграфом 8 Германского Торгового уложения так­же ведется судами. Так, в соответствии с указанной нормой торговое товарищество независимо от его организационно-правовой формы должно быть зарегистрировано в указанном реестре.

В состав лиц, относящихся к нерезидентам, подп. «в» п. 7 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ включает созданные в соответствии с законодательством иностранных государств ор­ганизации, не являющиеся юридическими лицами и имеющие место нахождения за пределами территории РФ. К таким лицам, в частности, можно отнести полные товарищества, соз­данные по законодательству стран, не признающих их юриди­ческими лицами. В частности, полные товарищества не при­знаются юридическими лицами законодательством Германии и Швейцарии. В Италии не признаются юридическими лицами Коммандитные товарищества. В Великобритании не являются Юридическими лицами и не подлежат государственной регист рации (инкорпорации) организации, созданные в форме парт­нерства1, ассоциации, преследующие некоммерческие цели (об­щественные и благотворительные ассоциации, профессиональ­ные союзы и т. п.), с числом членов не более 20.

Отнесение обособленных или иных самостоятельных струк­турных подразделений организаций, как являющихся юридиче­скими лицами, так и не являющимися таковыми, к резидентам или нерезидентам осуществляется исходя из страны резидентства самой организации. Российское законодательство в каче­стве обособленных подразделений юридического лица выделяет филиалы и представительства (ст. 55 ГК РФ), законодательство иностранных государств по-разному определяет обособленные подразделения. Например, параграф 13 Германского Торгового уложения предусматривает возможность создания торговыми товариществами в качестве самостоятельных подразделений от­делений.

Законодатель расширил круг лиц, относящихся к числу ре­зидентов. Так, по сравнению с ранее действовавшим законода­тельством в данный перечень добавлена Российская Федера­ция, субъекты РФ и муниципальные образования. Очевидно, что указанные публично-правовые образования и ранее явля­лись участниками валютных операций и включение их в состав резидентов является устранением серьезного пробела, имевше­гося в Законе РФ № 3615-1. Например, проведение ряда валют­ных операций публично-правовыми образованиями предусмот­рено БК РФ (ст. 89, 90, 94 и др.).

Официальные представительства Российской Федерации в иностранных государствах, при межгосударственных или меж­правительственных организациях являются резидентами Рос­сийской Федерации. Аккредитованные официальные предста­вительства иностранных государств в Российской Федерации, а также официальные представительства иностранных госу­дарств при межгосударственных и межправительственных ор­ганизациях относятся к нерезидентам. Постоянные официаль­ные представительства подразделяются на дипломатические представительства (посольства, миссии), консульские учрежде­ния, торговые представительства и постоянные представитель­ства государств при международных организациях. Указанные официальные представительства являются специализирован­ными зарубежными органами внешних сношений соответст­вующих государств. Соответственно, официальные представи­тельства являются резидентами тех стран, чьи интересы пред­ставляют в международных отношениях.

Федеральный закон № 173-ФЗ относит межгосударственные и межправительственные организации, их филиалы и постоян­ные представительства в Российской Федерации к числу нерези­дентов. Согласно ст. 2 Венской конвенции о праве международ­ных договоров (1969 г.) термин «международные организации» означает межправительственные организации. Признаками ме­ждународных организаций являются: создание на основе согла­шения между государствами; наличие постоянных органов; уч­реждение и деятельность в соответствии с нормами международ­ного права1.

Таким образом, международные организации как объедине­ния государств для достижения общих целей являются субъек­тами международного публичного права и обладают междуна­родно-правовой правосубъектностью, что исключает возмож­ность определения их правового статуса как резидентов какого-либо государства.

К нерезидентам относятся также «иные лица», не отнесен­ные к резидентам и прямо не поименованные в составе нерези­дентов (подп. «ж» п. 7 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ). Например, к таким лицам можно отнести иностранные госу­дарства, субъекты федерации иностранного государства, муни­ципальные образования иностранного государства.

Среди субъектов валютных отношений (резидентов) законо­датель особо выделил уполномоченные банки и валютные бир­жи (п. 8 и ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ). Упол­номоченные банки и валютные биржи являются профессио­нальными участниками внутреннего валютного рынка, что и предопределяет их особое правовое положение в области ва­лютных отношений.

Единственным критерием отнесения кредитной организа­ции к разряду уполномоченного банка является наличие у нее валютной банковской лицензии. Следует отметить, что к упол­номоченным банкам при наличии валютной банковской ли­цензии относятся как банки, так и небанковские кредитные организации. В отличие от банков небанковские кредитные организации имеют право осуществлять отдельные виды бан­ковских операций, допустимые сочетания которых устанавли­ваются Банком России.

В соответствии со ст. 5 Закона о банках к банковским опе­рациям относятся:

* привлечение денежных средств физических и юридических лиц во вклады (до востребования и на определенный срок);
* размещение указанных привлеченных средств от своего имени и за свой счет;
* открытие и ведение банковских счетов физических и юри­дических лиц;
* осуществление расчетов по поручению физических и юри­дических 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;
* привлечение во вклады и размещение драгоценных метал­лов;
* выдача банковских гарантий;
* осуществление переводов денежных средств по поручению физических лиц без открытия банковских счетов (за исключе­нием почтовых переводов).

Все банковские операции согласно указанной статье Закона о банках осуществляются кредитными организациями в рублях, а при наличии соответствующей лицензии Банка России — и в иностранной валюте.

Порядок лицензирования Банком России валютных банков­ских операций определен Инструкцией Банка России от 14 ян­варя 2004 г. № 109-И «О порядке принятия Банком России ре­шения о государственной регистрации кредитных организаций и выдаче лицензий на осуществление банковской деятельности» с последующими изменениями (далее — Инструкция Банка России № 109-И). Согласно указанной Инструкции при учреждении банку может быть выдана лицензия на осуществ­ление банковских операций со средствами в рублях и ино­странной валюте без права привлечения во вклады денежных средств физических лиц. В дальнейшем в порядке расширения деятельности банком может быть получена лицензия на при­влечение во вклады денежных средств физических лиц в руб­лях и иностранной валюте и генеральная лицензия, предостав­ляющая право на проведение всех видов банковских операций, включая валютные.

Небанковским кредитным организациям (расчетным и депозитно-кредитным) также могут быть выданы валютные бан­ковские лицензии, предоставляющие право на проведение от­дельных видов банковских операций в иностранной валюте, например на осуществление купли-продажи иностранной ва­люты в безналичной форме.

Правовое положение валютных бирж российским законода­тельством не урегулировано. Из действующего валютного зако­нодательства РФ можно лишь сделать вывод, что организация биржевых торгов иностранной валютой не является исключи­тельным видом деятельности для валютных бирж. Определение порядка и условий организации биржевой торговли целиком отнесено к компетенции Банка России.

Представляется, что более правильным было бы урегулиро­вать основные вопросы правового положение валютных бирж в законодательном порядке, в частности в Федеральном законе № 173-ФЗ, по аналогии с регулированием правового положе­ния фондовых и товарных бирж. Например, зафиксировать за­конодательно обязанность Банка России лицензировать бирже­вую деятельность на валютном рынке, тем более что п. 17 ст. 4 Закона о Банке России предусматривает, что Банк России «ус­танавливает порядок и условия осуществления валютными бир­жами деятельности по организации проведения операций по Покупке и продаже иностранной валюты, осуществляет выдачу, приостановление и отзыв разрешений валютным биржам на организацию проведения операций по покупке и продаже ино­странной валюты».

Статья 4 Закона РФ № 3615-1 ранее также предусматривала, что валютные биржи действуют в порядке и на условиях, уста­навливаемых Банком России. Но, к сожалению, Банк России не установил ни требований к порядку создания валютных бирж, ни условий их деятельности на валютном рынке, в связи с чем по настоящее время отсутствуют четкие и понятные пра­вила допуска бирж к организации торговли.

Лица, осуществляющие валютное регулирование и валют­ный контроль, относятся к категории субъектов валютных от­ношений, взаимодействующих с участниками валютных опера­ций в области публично-правовых отношений.

К лицам, осуществляющим валютное регулирование, отно­сятся Банк России и Правительство РФ. Компетенция указан­ных органов исчерпывающим образом определена законода­тельством и по своему содержанию сводится к установлению порядка проведения валютных операций или, иначе говоря, к установлению валютных ограничений, их «настройку» под кон­кретные экономические условия. Непосредственными целями деятельности Банка России и Правительства РФ в области ва­лютного регулирования являются предотвращение существен­ного сокращения золотовалютных резервов, резких колебаний курса валюты РФ, а также поддержание устойчивости платеж­ного баланса Российской Федерации.

К лицам, осуществляющим валютный контроль, в соответ­ствии с ч. 1 ст. 22 Федерального закона № 173-ФЗ относятся Правительство РФ, органы и агенты валютного контроля.

Органами валютного контроля являются Банк России, феде­ральный орган (федеральные органы) исполнительной власти, уполномоченный (уполномоченные) Правительством РФ. В на­стоящее время таким федеральным органом исполнительной власти, наделенным Правительством РФ полномочиями органа валютного контроля, является Федеральная служба финансово-бюджетного надзора (Росфиннадзор).

Агентами валютного контроля являются уполномоченные банки, подотчетные Банку России, а также не являющиеся уполномоченными банками профессиональные участники рын­ка ценных бумаг, в том числе держатели реестра (регистрато­ры), подотчетные федеральному органу исполнительной власти по рынку ценных бумаг (Федеральной службе по финансовым рынкам), таможенные и налоговые органы.

Деятельность органов валютного контроля сводится к про­верке соблюдения участниками валютных операций валютных ограничений, установленных валютным законодательством РФ и органами валютного регулирования, и к привлечению к юри­дической ответственности лиц, их нарушающих. Агенты валют­ного контроля оказывают содействие органам валютного кон­троля в выполнении их контрольных функций.

**Глава III ВАЛЮТНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**

**§ 1. Понятие, цели и направления валютного регулирования**

Несмотря на использование термина «валютное регулирова­ние» в наименовании и тексте Федерального закона № 173-ФЗ, в законодательстве РФ до сих пор нет легального определения этого понятия.

В литературе высказаны различные точки зрения относи­тельно его содержания, но единой их чертой можно считать то, что валютное регулирование рассматривается как одно из на­правлений государственного регулирования. В связи с этим ва­лютное регулирование в Российской Федерации можно пред­ставить как комплекс мер, осуществляемых государственными органами, в целях:

* создания и обеспечения функционирования органов валют­ного регулирования, органов и агентов валютного контроля; -
* установления и реализации определенного порядка проведе­ния операций с валютными ценностями на внутреннем валют­ном рынке, порядка перемещения валютных ценностей за пре­делы государства или на его территорию из-за рубежа и режима осуществления иностранных инвестиций;
* обеспечения и защиты права собственности на валютные ценности;
* регламентации международных расчетов;
* поддержания стабильного курса национальной валюты и на­ционального платежного баланса;
* обеспечения желаемого (интеграционного или изоляционист­ского) режима взаимодействия страны с мировым валютным рынком.

В гл. 2 Федерального закона № 173-ФЗ раскрываются ос­новные аспекты валютного регулирования, а именно:

* система органов валютного регулирования (ст. 5), порядок осуществления валютных операций между резидентами и нере­зидентами, а также между резидентами и между нерезидентами (ст. 6, 9, 10);
* регламентация внутреннего валютного рынка РФ (ст. 11);
* режим счетов резидентов в банках, расположенных за преде­лами территории РФ (ст. 12),, а также счетов (вкладов) нерези­дентов, открываемых на территории РФ (ст. 13);
* определение прав и обязанностей резидентов при осуществ­лении валютных операций (ст. 14);
* порядок ввоза в Российскую Федерацию и вывоза из Рос­сийской Федерации валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг (ст. 15).

Приведенный перечень вопросов валютного регулирования достаточно широк, однако он не является исчерпывающим (в частности, нормы о репатриации резидентами иностранной валюты и валюты Российской Федерации (гл. 3 Федерального закона № 173-ФЗ) также относятся к сфере валютного регули­рования).

В литературе выделены следующие *уровни валютного регули­рования* в зависимости *от его территориальной направленности:*

1) *межгосударственный.* Валютное регулирование на данном уровне проводится в целях формирования структурной основы, способствующей обмену товарами и услугами и движению ка­питала между странами и поддерживающей устойчивый эконо­мический рост. В целях непрерывного совершенствования упо­рядоченных базисных условий, необходимых для финансовой и экономической стабильности, государства сотрудничают между собой и с международными организациями (МВФ и др.) для обеспечения упорядоченности валютных режимов и содействия стабильности системы обменных курсов. Это сотрудничество может происходить путем координации валютной политики го­сударств и общеэкономической интеграции, принятия совмест­ных мер по преодолению кризисных ситуаций, а также согла­сования валютной политики отдельных государств в отноше­нии третьих стран. Представляется справедливым мнение, что в настоящее время происходит универсализация правового режи­ма в международной валютной системе и международное право в этой сфере приобретает примат над правом внутригосударст­венным3.

2) *внутригосударственный (национальный).* По своей природе внутригосударственное валютное регулирование направлено на установление контроля со стороны государства за внешними (экспортными и импортными) и внутренними валютными по токами, а также за ситуацией на внутреннем валютном рынке с целью поддержания равновесия платежного баланса государст­ва и устойчивости национальной валюты.

Как уже отмечалось, в соответствии с п. «ж» ст. 71 Консти­туции РФ валютное регулирование находится в ведении Рос­сийской Федерации. Валютное регулирование является важней­шим средством реализации валютной политики государства, ее выражением. В связи с этим вопросы валютного регулирова­ния не могут быть переданы в ведение субъектов РФ.

Инструменты, используемые для обеспечения требуемых пропорций спроса и предложения валют, являются *методами валютного регулирования,* которые можно подразделить на два вида:

* *прямые (императивные) —* когда валютное регулирование осуществляется путем издания органами государственной вла­сти нормативных правовых актов и совершения ими иных ад­министративных действий. Обычно это проявляется в установлении государством специального порядка проведения валют­ных операций (всех или отдельных) либо запрета на их проведение;
* *косвенные (диспозитивные)* — когда используются экономи­ческие рычаги влияния на поведение субъектов валютного рынка, которым предоставляется право самостоятельно прини­мать решение об участии (неучастии) в проведении валютных операций. Например, такими методами являются валютные ин­тервенции, операции на открытом рынке и политика процент­ных ставок, проводимые центральными банками.

Следует учитывать, что и инструменты прямого валютного регулирования, и инструменты косвенного могут способство­вать развитию рыночных отношений при условии взвешенного их выбора с учетом конкретной экономической и политической ситуации в стране. Отмечено, что «для стран с переходной эко­номикой и нарождающимися рынками процесс становления ва­лютного регулирования предполагает использование как прямо­го регулирования валютных отношений, так и постепенное рас­ширение форм косвенного регулирования валютного рынка», так как рыночная инфраструктура только формируется. При этом «для стран, совершающих переход от централизованно-плановой экономики к рыночной, необходимо использование не только косвенных, но и прямых форм валютного регулирова­ния и совершенствование валютного контроля для обеспечения экономической и финансовой стабильности и процесса струк­турного совершенствования денежно-кредитной и валютной систем». Из этого следует, что методы валютного регулирова­ния в Российской Федерации на современном этапе должны, с одной стороны, обеспечивать необходимый контроль за движе­нием трансграничных денежных потоков, а с другой — после­довательно проводить либерализацию валютного законодатель­ства РФ для приведения его в соответствие с международными нормами. Поэтому валютная политика Российской Федерации направлена на поиск компромисса публичных и частных инте­ресов в валютной сфере и постепенную замену административ­ных методов регулирования, возникающих в данной сфере от­ношений, более эффективными экономическими методами.

Преимущественное применение устаревших административ­ных методов валютного регулирования в России повлекло не­благоприятные экономические последствия (в частности, «бег­ство» капитала из страны). При этом начался объективный процесс интеграции России в международную экономическую систему. В связи с этим возникла необходимость пересмотра самих принципов валютного регулирования, которые стали ос­новой для последовательной либерализации валютного законо­дательства.

В литературе выделены *три режима валютного регулиро­вания*

* Валютная монополия го­сударства - валютные операции сосредоточиваются в центральных или специально уполномо­ченных банках, и в силу значительных ва­лютных ограничений национальная валю­та не подлежит конвертации и является замкнутой. Как правило, такая ситуация складывается в странах с неконвертируе­мой валютой;
* Наличие системы валют­ных ограничений - национальная валюта имеет тенденцию к выходу за пределы внутреннего денежно­го рынка и становится ограниченно кон­вертируемой. Например, в Российской Федерации валютные ограничения уста­новлены в целях предотвращения сущест­венного сокращения золотовалютных ре­зервов, резких колебаний курса валюты Российской Федерации, а также для под­держания устойчивости платежного ба­ланса РФ (ст. 6 Федерального закона № 173-ФЗ)
* Отсутствие валютных ограничений - национальная валюта выходит на мировой валютный рынок и становится свободно конвертируемой.

**§ 2. Правовой режим валютных операций**

Правовой режим валютных операций представляет собой урегулированный законодательством с помощью определенного набора правовых средств (запретов, дозволений, позитивных обязывают) порядок их проведения. В зависимости от преоб­ладания дозволений или запретов в комплексе правовых средств, регулирующих общественные отношения, можно вы­делить соответственно два типа правового режима: *общедозволи­тельный* (или правовой режим общедозволительного профиля) и *разрешительный* (правовой режим разрешительного профиля).

Первый правовой режим основан на диспозитивных началах, второй — на императивных.

Правовой режим валютных операций определяющим обра­зом характеризуется соотношением, имеющихся в арсенале го­сударства экономических и административных мер валютного регулирования. Преобладание административных мер в валют­ном регулировании означает и преобладание в составе право­вых средств, используемых законодателем, запретов и позитив­ных обязываний. Акцент государства на экономические меры валютного регулирования создает условия для преобладания в валютном законодательстве дозволений.

Ранее действовавший Закон № 3615-1 подразделял валют­ные операции по правовому режиму на «текущие валютные операции» и «валютные операции, связанные с движением капитала». Текущие валютные операции могли проводиться без ограничений, а валютные операции, связанные с движе­нием капитала, — только в порядке и на условиях, опреде­ляемых Банком России. При этом текущие валютные операции были исчерпывающим образом перечислены в указанном Законе, а к валютным операциям, связанным с движением капитала, относились все валютные операции, не являющиеся текущими. Таким образом, доминантным принципом право­вого регулирования валютных операций являлся принцип «за­прещено все, кроме того, что прямо разрешено», который со­ответствует правовому режиму разрешительного профиля. Данный правовой режим характеризовался очевидным преоб­ладанием административных мер в составе средств валютного регулирования.

Произошедшие в последние годы позитивные изменения в экономике страны предопределили и изменение ориентиров валютной политики. Поставленная государством цель по дости­жению полной конвертируемости рубля, созданию условий для его свободного обращения на международных рынках, безусловно, требовала корректировки существовавшего правового режи­ма валютных операций.

Действующее валютное законодательство закрепило в каче­стве одного из принципа регулирования валютных отношений приоритет экономических мер в реализации государственной политики в области валютного регулирования. Тем не менее, несмотря на значительное ослабление императивного воздейст­вия на участников валютных операций, административные ме­ры по-прежнему играют существенную роль в механизме ва­лютного регулирования.

Специфический характер валютных отношений создает для законодателя потенциальную возможность устанавливать одно­временно различные типы правовых режимов для разных видов валютных операций. Федеральный закон № 173-ФЗ выделяет четыре группы валютных операций, регулирование которых осуществляется с различным сочетанием запретов, дозволений, позитивных связываний:

валютные операции между резидентами и нерезидентами; валютные операции между резидентами; валютные операции между нерезидентами; ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Фе­дерации валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг.

*Нормы законодательства, регулирующие валютные операции между резидентами и нерезидентами, являются преимущественно дозволительными.* В соответствии со ст. 6 Федерального закона № 173-ФЗ указанные операции осуществляются без ограниче­ний.

Применительно к внешнеторговой деятельности действуют требования об обеспечении резидентами репатриации (возврата в страну) иностранной и российской валюты. В соответствии со ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ резиденты обязаны обес­печить репатриацию иностранной валюты и валюты Россий­ской Федерации, причитающейся им от нерезидентов, на свои счета в уполномоченных банках.

В целом, оценивая характер норм, регулирующих валютные операции между резидентами и нерезидентами, можно сделать вывод, что законодателем установлен для них *общедозволи­тельный правовой режим.* Соответственно, применительно к данным валютным операциям действует принцип «разрешено все, кроме того, что прямо запрещено».

*Валютные операции между резидентами,* наоборот, *запреще­ны, за исключением операций, указанных в ст. 9 Федерального за­кона № 173-ФЗ.*

Сочетание правовых средств, используемых для регулирова­ния валютных операций между резидентами, указывает на то, что на них распространяется *разрешительный правовой режим.* То есть действует принцип «запрещено все, кроме того, что прямо разрешено».

Согласно ст. 10 Федерального закона № 173-ФЗ *нерезиденты вправе без ограничений переводить друг другу иностранную валю­ту с банковских счетов (банковских вкладов) в уполномоченных банках на банковские счета (банковские вклады), открытые за пределами Российской Федерации, или в уполномоченных банках, а также осуществлять переводы иностранной валюты из-за грани­цы на банковские счета (банковские вклады), открытые в уполно­моченных банках.*

При проведении нерезидентами между собой на террито­рии РФ валютных операций с внутренними ценными бумагами они обязаны соблюдать требования российского антимоно­польного законодательства и законодательства РФ о рынке ценных бумаг.

Правовой режим валютных операций между нерезидентами можно охарактеризовать как *общедозволительный,* поскольку ог­раничения, подлежащие применению к ним, сформулированы как исключения, применяемые к отдельным видам валютных операций.

*Правовой режим таких валютных операций, как ввоз в Рос­сийскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации валютных ценностей, российской валюты и внутренних ценных бумаг, диф­ференцирован валютным законодательством в зависимости от вида объекта валютных операций, его стоимости и направления перемещения — ввоз или вывоз, а также статуса лица, осущест­вляющего такую операцию.*

Так, в соответствии со ст. 15 Федерального закона № 173-ФЗ ввоз в Российскую Федерацию объектов валютных операций (иностранной валюты, валюты Российской Федерации, дорож­ных чеков, внешних и внутренних ценных бумаг в документар­ной форме) осуществляется резидентами и нерезидентами без ограничений при соблюдении требований таможенного законо­дательства РФ.

При единовременном ввозе в Российскую Федерацию физи­ческими лицами (резидентами и нерезидентами) наличной иностранной валюты, валюты Российской Федерации, а также дорожных чеков, внешних и внутренних ценных бумаг в доку­ментарной форме в сумме, превышающей в эквиваленте 10 тыс. долларов США, указанные объекты валютных опера­ций подлежат декларированию таможенному органу путем по­дачи письменной таможенной декларации на всю сумму ввози­мого имущества.

В отличие от ввоза вывоз объектов валютных операций из Российской Федерации может осуществляться только при со­блюдении ряда валютных ограничений.

Так, физические лица (резиденты и нерезиденты) имеют право вывозить из Российской Федерации иностранную валю­ту, валюту РФ, дорожные чеки, внешние и внутренние ценные бумаги в документарной форме, ранее ввезенные или переве­денные в Российскую Федерацию, в пределах, указанных в та­моженной декларации или ином документе, подтверждающем их ввоз или перевод в Российскую Федерацию. В случае отсут­ствия указанных обстоятельств или отсутствия подтверждаю­щих их документов физические лица имеют право единовре­менно вывозить из Российской Федерации наличную ино­странную валюту и валюту Российской Федерации в сумме, не превышающей в эквиваленте 10 тыс. долларов США.

При этом, если сумма единовременно вывозимой наличной иностранной валюты, валюты Российской Федерации в сумме не превышает в эквиваленте 3000 долларов США, а дорожных чеков — 10 тыс. долларов США, то соответствующие объекты валютных операций не подлежат обязательному таможенному декларированию. В остальных случаях вывоза резидентами и нерезидентами из Российской Федерации объектов валютных операций вывозимое имущество подлежит декларированию таможенному органу путем подачи письменной таможенной декларации.

Таким образом, *операции по ввозу в Российскую Федерацию валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутрен­них ценных бумаг подпадают под общедозволительный правовой режим.*

*Нормы валютного законодательства, регулирующие вывоз из Российской Федерации объектов валютных операций физически­ми лицами, содержат количественные ограничения, позволяющие отнести правовой режим таких операций к разрешительному. Относительно проведения указанных операций юридическими ли­цами Федеральный закон № 173-ФЗ не содержит запретов, ус­танавливая лишь требование о декларировании вывозимых ва­лютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг, что позволяет говорить о дозволительном право­вом режиме этих операций.*

В нормах Федерального закона № 173-ФЗ, определяющих правовой режим проведения валютных операций, отчетливо нашла отражение направленность валютной политики государ­ства на либерализацию валютного регулирования, что выразилось, прежде всего, в отмене с 1 июля 2006 г. такого вида ва­лютных ограничений, как резервирование. Указанные нормы корреспондируют таким принципам валютного регулирования, как приоритет экономических мер при реализации государст­венной валютной политики, а также исключение неоправдан­ного вмешательства государства и его органов в валютные опе­рации резидентов и нерезидентов (ст. 3 Федерального закона № 173-ФЗ).

Тенденция на либерализацию валютного регулирования проявляется, в том числе и во временном характере ряда валют­ных ограничений. Такие валютные ограничения, как использование специальных счетов, обязательная продажа резидентами части валютной выручки, предварительная регистрация счетов, действовали только до 1 января 2007 г. Применительно к пра­вовому режиму валютных операций временный характер ука­занных валютных ограничений означает постепенный переход к окончательному доминированию диспозитивного начала в правовом регулировании валютных операций между резидента­ми и нерезидентами, а также между нерезидентами.

**§ 3. Понятие и виды валютных ограничений.**

Под *валютными ограничениями* в литературе понимаются нормативно закрепленные меры запретительного либо ограни­чительного характера, направленные на регламентацию опера­ций резидентов и нерезидентов с валютными ценностями на территории государства и (или) прав резидентов при осуществ­лении ими валютных операций за рубежом. Режим валютного регулирования определяется в зависимости от наличия и харак­тера валютных ограничений.

Введение валютных ограничений в целом обусловлено необ­ходимостью защиты экономической безопасности государства, поэтому различные валютные ограничения продолжают суще­ствовать в большинстве стран мира и допускаются в междуна­родной практике. В настоящее время в законодательстве отсутствует понятие «экономическая безопасность государства». Вместе с тем вопросы валютного регулирования (создание ус­ловий для прекращения расчетов в иностранной валюте на внутреннем рынке и предотвращение бесконтрольного вывоза капитала) сохраняют свое значение в обеспечении националь­ной безопасности Российской Федерации.

Сложность точного определения общих понятий «националь­ная безопасность» и «экономическая безопасность» повлекли за собой неопределенность многих частных понятий, в том числе целей введения валютных ограничений (как показано ниже). Од­нако установление хотя бы приблизительных ориентиров, во-первых, в некоторой степени позволяет заинтересованным хозяй­ствующим субъектам прогнозировать введение валютных ограни­чений, а во-вторых, лишает органы валютного регулирования возможности введения последних без надлежащей мотивировки.

Федеральный закон № 173-ФЗ определяет *три цели введения валютных ограничений,* которые корреспондируют как цели принятия Федерального закона в целом (см. преамбулу), так и принципам валютного регулирования и валютного контроля (ст. З)1. Постепенный отказ от валютных ограничений обуслов­лен кардинальным изменением самого принципа правового ре­гулирования валютных операций между резидентами и нерези­дентами — вместо принципа «запрещено все, что не разрешено», характерного для административного регулирования экономи­ки, теперь принципом регулирования валютных операций меж­ду резидентами и нерезидентами определен общеправовой принцип «разрешено все, что не запрещено», отвечающий ры­ночным условиям.

Рассмотрим подробнее указанные в ст. 6 Федерального за­кона № 173-ФЗ цели установления валютных ограничений.

*1. Предотвращение существенного сокращения золотовалют­ных резервов.*

Легальное определение золотовалютных резервов, способы исчисления их размера, требования к их структуре в законода­тельстве РФ отсутствуют. В связи с этим, несмотря на то, что объ­ем золотовалютных резервов РФ еженедельно публикуется в «Вестнике Банка России» и на сайте Банка России в сети Интер­нет (www.cbr.ru), охарактеризовать состояние золотовалютных ре­зервов России в целом с правовой точки зрения затруднительно.

С экономической точки зрения официальные золотовалют­ные резервы представляют собой активы органов денежно-кре­дитного регулирования (Банка России или Министерства фи­нансов РФ) в форме свободно конвертируемых валют и золота за вычетом соответствующих краткосрочных пассивов, а также обязательств перед МВФ по привлеченным кредитам. Функциями золотовалютных резервов страны являются финансиро­вание платежей по государственному внешнему долгу и обеспе­чение устойчивости национальной валюты.

Критерии достаточности золотовалютных резервов в зару­бежной практике неоднозначны — при использовании просто­го метода расчета производится сопоставление их размера с им­портом за три месяца, при использовании усложненного мето­да их размер сопоставляется с суммой трехмесячного импорта и годовых выплат страны по внешним государственным и корпо­ративным долгам. Поэтому вопрос о достаточном уровне золо­товалютных резервов России может быть также решен двоя­ко — сумма их достаточного размера колеблется от 22 до 45— 50 млрд. долларов США. По оценкам специалистов, в последнее время объем золотовалютных резервов достигает максимальной величины.

*2. Предотвращение резких колебаний курса валюты Российской Федерации.*

Курс валюты — отношение одной валюты к другой, по сути, ее цена, установившаяся под влиянием спроса и предложения, выраженная в денежных единицах других стран. Резкие коле­бания курса национальной валюты влекут нестабильность эко­номических валютных и финансовых отношений, в первую очередь международных, в связи, с чем возникают и негативные социально-экономические последствия.

В ст. 6 Федерального закона № 173-ФЗ не говорится о том, какой курс валюты РФ имеется в виду — официальный или ры­ночный, однако можно предположить, что речь идет об офици­альном курсе валюты РФ.

Известно, что существует множество факторов, определяю­щих формирование валютного курса, среди которых обычно выделяются конъюнктурные, или краткосрочные (например, изменения во внутренней политике) и структурные, или долго­срочные (например, рост национального дохода)1. Ввиду отсут­ствия в настоящее время «валютного коридора», ограничиваю­щего колебания официального курса валюты Российской Феде­рации в заданных пределах, квалификация колебания курса валюты Российской Федерации как «резкое» может носить не­однозначный характер.

*3. Поддержание устойчивости платежного баланса Россий­ской Федерации.*

Платежный баланс Российской Федерации представляет со­бой соотношение между суммой платежей, полученных Рос­сийской Федерацией из-за границы, и суммой платежей, про­изведенных Российской Федерацией за границей, за опреде­ленный период времени (год, полугодие, квартал). МВФ рассматривает платежный баланс как систематический пере­чень всех экономических операций, осуществленных за опреде­ленный отрезок времени между резидентами данной страны и нерезидентами. Такой подход нашел отражение в понятии пла­тежного баланса, приведенном в приложении 6.1 к Платежному балансу и внешнему долгу Российской Федерации: платежный баланс — это статистическая система, в которой отражаются все экономические операции между резидентами данной стра­ны и резидентами других стран (нерезидентами), которые про­изошли в течение определенного периода времени.

Если полученные страной платежи превышают произведен­ные, ее платежный баланс является активным (имеет активное сальдо), что в целом расценивается в качестве положительной тенденции экономического развития. В обратном случае (т. е. ко­гда произведенные страной платежи превышают полученные) платежный баланс является пассивным (имеет пассивное саль­до), что, соответственно, расценивается как негативная эконо­мическая тенденция.

Информация о состоянии платежного баланса Российской Федерации публикуется в «Вестнике Банка России», однако, как и в рассмотренных выше случаях, оценка устойчивости платежного баланса может быть в значительной мере субъек­тивна.

Из рассмотренного нами следует, что возможные обоснова­ния введения валютных ограничений, предусмотренных ст. 6 Федерального закона № 173-ФЗ, являются недостаточно опре­деленными и их следовало бы подвергнуть четкой количест­венной оценке, исключающей субъективизм. Представляется справедливым мнение, что цели введения валютных ограниче­ний «сформулированы таким образом, что допускают установ­ление постоянно действующих ограничений»; В оправдание законодательных формулировок можно отметить, что они обу­словлены многообразием кризисных проявлений в экономикеи стремлением придать определенную гибкость системе валют­ного регулирования, которая позволит государству оперативно реагировать на изменение экономической ситуации в стране.

Примечательно положение ст. 6 Федерального закона № 173-ФЗ о том, что валютные ограничения носят не дискри­минационный характер. Эта оговорка относительна и носит в целом декларативный характер — любые валютные ограниче­ния дискриминационны, что предопределяется самим поняти­ем дискриминации (от лат. *discriminatio —* различение). Поэто­му справедливо мнение, что «любые валютные ограничения имеют дискриминационный характер, поскольку способствуют перераспределению валютных ценностей в пользу государства и частично в пользу крупнейших компаний за счет сокращения доступа к иностранной валюте и операциям с ней средних и мелких предпринимателей, которые обычно и выступают про­тив введения указанных ограничений».

Уполномоченные государственные органы, которые вправе устанавливать ограничения права распоряжения валютными ценностями, можно подразделить на следующие группы:

1) *федеральные органы законодательной власти.* В соответст­вии с п. «ж» ст. 71 Конституции РФ валютное регулирование от­носится к ведению Российской Федерации, поэтому введение каких-либо валютных ограничений на уровне субъектов РФ или муниципальных образований противоречит Конституции РФ;

2) *федеральные органы исполнительной власти.* Согласно ст. 15 Федерального конституционного закона от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации»2 с последующими изменениями (далее — Закон о Правительст­ве РФ) Правительство РФ осуществляет валютное регулирова­ние и валютный контроль (эта норма находит отражение в ч. 1 ст. 5 и ч. 1 ст. 22 Федерального закона № 173-ФЗ);

3) *Банк России,* являющийся органом валютного регулирова­ния в Российской Федерации в соответствии с ч. 1 ст. 5 Феде­рального закона № 173-ФЗ, п. 12 ст. 4, ст. 54 Закона о Банке России.

Установленные Федеральным законом № 173-ФЗ валютные ограничения должны вводиться и отменяться непосредственно органами валютного регулирования — Правительством РФ и Банком России. Законодательно предоставленное органам ва­лютного регулирования право самостоятельно определять осно­вания и механизм применения валютных ограничений подвер­гается критике со стороны ряда исследователей. По их мнению, это противоречит ст. 55 Конституции РФ, допускающей огра­ничения гражданских прав только федеральным законом, в связи, с чем предметом регулирования Федерального закона № 173-ФЗ должны являться не только установление исчерпы­вающего перечня «чрезвычайных временных мер», но и законодательное закрепление механизма их введения. Однако подоб­ный подход представляется несостоятельным, так как указан­ный Федеральный закон не только уточнил в целом компетенцию органов валютного регулирования, но и доста­точно четко определил механизм введения ими валютных огра­ничений.

Особое внимание следует обратить на временный характер существования валютных ограничений. Федеральным законом № 173-ФЗ предусмотрено, что данные ограничения отменяют­ся органами валютного регулирования по мере устранения об­стоятельств, вызвавших их установление, но не позднее 1 янва­ря 2007 г.. Несмотря на то, что период адаптации экономики России к либеральному валютному режиму установлен законо­дательно, следует учитывать, что при неблагоприятной эконо­мической ситуации в Федеральный закон № 173-ФЗ могут быть внесены соответствующие поправки. Следует учитывать, что отмена валютных ограничений может иметь двоякие последст­вия — как позитивные (в частности, привлечение долгосроч­ных инвестиций в отечественную экономику), так и негатив­ные (увеличение утечки капиталов за рубеж).

Доктринальное толкование понятия «валютные ограничения» значительно шире — в литературе выделены различные по объе­му и содержанию перечни государственных мер, составляющих валютные ограничения, которые в основном сводятся к ограни­чению права распоряжения валютными ценностями. Некоторые западные экономисты рассматривают как валютные ограниче­ния «любое вмешательство правительства в свободное функцио­нирование валютного рынка», однако следует согласиться с тем, что подобное определение является чрезмерно широким.

В частности, с точки зрения цивилистики валютные огра­ничения представляют собой ограничения права распоряже­ния валютными ценностями. Анализ законодательства РФ по­казывает, что валютные ценности относятся к ограниченно обороноспособным объектам. Гражданское законодательст­во РФ содержит общую предпосылку для специального зако­нодательного ограничения распоряжения валютными ценно­стями. Согласно п. 2 ст. 140 и ст. 141 ГК РФ случаи, порядок и условия использования иностранной валюты на террито­рии РФ определяются законом или в установленном им по­рядке, а виды имущества, признаваемого валютными ценно­стями, и порядок совершения сделок с ними определяются за­коном о валютном регулировании и валютном контроле. Собственнику валютных ценностей принадлежит «триада пра­вомочий», установленных в ст. 209 ГК РФ, в соответствии с которой он вправе распоряжаться принадлежащими ему ва­лютными ценностями любым из способов, открытый перечень которых приведен в п. 2 указанной статьи. Если общие преде­лы осуществления права собственности на валютные ценности определены гражданским законодательством РФ (п. 1 ст. 10 ГК РФ), то специальные пределы установлены специальным законодательством, в первую очередь Федеральным законом № 173-ФЗ. Видимо, принимая во внимание негативный исто­рический опыт, на законодательном уровне были специально установлены гарантии в отношении права собственности на валютные ценности: согласно ст. 141 ГК РФ право собствен­ности на валютные ценности защищается в Российской Феде­рации на общих основаниях. Особенность правового режима распоряжения валютными ценностями состоит в том, что оно происходит в рамках особого правового действия — валютных операций, виды которых перечислены в п. 9 ч. 1 ст. 1 Феде­рального закона № 173-ФЗ.

Правовой характер валютных ограничений, выражающихся в установлении определенных правовых режимов распоряже­ния валютными ценностями в рамках валютной операции, в первую очередь *определяется статусом субъекта, распоряжаю­щегося валютными ценностями.* К этим субъектам относятся как частные (физические и юридические лица — резиденты и нере­зиденты), так и публичные лица (Российская Федерация и субъекты РФ). Данные субъекты при распоряжении принадле­жащими им валютными ценностями преследуют различные по правовому характеру цели, которые влияют на характер ограни­чений такого распоряжения. Если частные лица при распоря­жении валютными ценностями преследуют, как правило, част­ные интересы, то уполномоченные государственные органы и Банк России, распоряжаясь валютными ценностями, выступа­ют в гражданском обороте в публичных интересах. Поэтому ва­лютные ограничения в целом адресованы частным лицам, в от­ношении же публично-правовых лиц законодатель обычно ус­танавливает требования о целевом использовании валютных ценностей в сочетании с последующим контролем за его ис­полнением. Так, Федеральный закон № 173-ФЗ предусматри­вает, что Банк России, Правительство РФ, а также специально уполномоченные на то Правительством РФ федеральные орга­ны исполнительной власти осуществляют все виды валютных операций, регулируемых этим Законом, без ограничений (ч. 5 ст. 5).

Следует отметить, что некоторые публично-правовые субъ­екты (например, Правительство РФ и Банк России) наделены полномочиями по валютному регулированию и валютному кон­тролю, устанавливая в рамках своей компетенции валютные ог­раничения для других субъектов гражданского оборота. Поми­мо этого своеобразным валютным ограничением может являть­ся само участие Банка России на валютном рынке посредством валютных интервенций — купли-продажи иностранной валюты на валютном рынке для воздействия на курс рубля и на сум­марный спрос и предложение денег (ст. 41 Закона о Банке Рос­сии). Этот наиболее эффективный способ государственного экономического воздействия на внутренний валютный рынок проводится Банком России самостоятельно, без каких-либо ог­раничений со стороны государственных органов. Отсутствие валютных ограничений для Банка России обусловлено тем, что валютные интервенции являются одним из основных инстру­ментов денежно-кредитной политики Банка России, проводи­мой в соответствии с целями его деятельности (ст. 4, 35 Закона о Банке России) и в интересах государства.

Теоретически в числе общих критериев установления огра­ничения права распоряжения валютными ценностями согласно Федеральному закону № 173-ФЗ можно назвать:

* *запрет совершения каких-либо действий* (например, общий за­прет валютных операций между резидентами (ст. 9), запрет куп­ли-продажи иностранной валюты и чеков (в том числе дорожных чеков), номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте в РФ, минуя уполномоченные банки (ч. 1 ст. 11);
* *установление определенного лимитирования каких-либо дейст­вий.* Например, согласно ч. 3 ст. 15 Федерального закона № 173-ФЗ физические лица — резиденты и физические лица — нерези­денты имеют право единовременно вывозить из Российской Федерации наличную иностранную валюту и (или) валюту Российской Федерации в сумме, равной или не превышающей в эквиваленте 10 тыс. долларов США. При этом не требуется представление в таможенный орган документов, подтвер­ждающих, что вывозимая иностранная валюта и (или) валюта Российской Федерации была ранее ввезена или переведена в Российскую Федерацию либо приобретена в Российской Фе­дерации. Единовременный вывоз из Российской Федерации указанными лицами наличной иностранной валюты и (или) валюты Российской Федерации в сумме, превышающей в эквиваленте 10 тыс. долларов США, не допускается, за исключе­нием случаев, предусмотренных ч. 2 названной статьи;
* *установление разрешительного порядка распоряжения валют­ными ценностями.* Подобное валютное ограничение существо­вало в соответствии с Законом РФ № 3615-1. Одной из важных новелл Федерального закона № 173-ФЗ является то, что теперь установление органами валютного регулирования требования о получении резидентами и нерезидентами индивидуальных раз­решений не допускается (ч. 3 ст. 5). Следует отметить различ­ную степень ограничения права распоряжения валютными ценностями *в зависимости от трансграничной направленности такого распоряжения.* Право распоряжения валютными ценно­стями, поступающими в Российскую Федерацию, ограничива­ется в наименьшей степени по сравнению с аналогичным пра­вом, осуществляемым с целью перемещения валютных ценно­стей из Российской Федерации. Так, резиденты и нерезиденты вправе без ограничений ввозить в Российскую Федерацию ва­лютные ценности при соблюдении таможенных правил, однако вывоз указанных ценностей из Российской Федерации ограни­чен (ст. 15);
* *требование об обязанности распорядиться валютными ценно­стями особым образом.* К такому ограничению можно отнести требование о репатриации резидентами иностранной валюты и валюты РФ (ст. 19).

**§ 4. Система и компетенция органов валютного регулирования**

Система органов валютного регулирования закреплена в ст. 5 Федерального закона № 173-ФЗ. Согласно указанной ста­тье в Российской Федерации в качестве органов валютного ре­гулирования выступают только два органа: Банк России и Пра­вительство РФ.

Установленная Федеральным законом № 173-ФЗ система ор­ганов валютного регулирования является более четкой по срав­нению с системой, установленной Законом РФ № 3615-I, и в нее не могут быть включены какие-либо иные органы. При этом следует учитывать, что полномочия некоторых государст­венных органов могут косвенно затрагивать сферу валютного ре­гулирования.

В частности, Министерство финансов РФ является феде­ральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и норматив­ному правовому регулированию в сфере валютной деятельно­сти, государственного долга, таможенных платежей, определе­ния таможенной стоимости товаров и транспортных средств, противодействия легализации доходов, полученных преступ­ным путем, и финансированию терроризма (п. 1 Положения о Министерстве финансов Российской Федерации, утвержденно­го постановлением Правительства РФ от 30 июня 2004 г. № 329 с последующими изменениями).

Министерство экономического развития и торговли РФ яв­ляется федеральным органом исполнительной власти, осущест­вляющим функции по выработке государственной политики и нормативному правовому регулированию в сфере анализа и прогнозирования социально-экономического развития, внешне­экономической деятельности, таможенного дела, торговли, имущественных отношений, инвестиционной деятельности (п. 1 Положения о Министерстве экономического развития и торговли Российской Федерации, утвержденного постановле­нием Правительства РФ от 27 августа 2004 г. № 443 с после­дующими изменениями).

Следует учитывать, что наряду с Федеральным законом № 173-ФЗ, имеются и другие законодательные акты, опреде­ляющие компетенцию Банка России и Правительства РФ как органов валютного регулирования, которые корреспондируют нормам указанного Федерального закона.

*В соответствии со ст. 54 Закона о Банке России Банк России является органом валютного регулирования и валютного контроля и осуществляет эти функции в соответствии с Федеральным за­коном № 173-ФЗ и иными федеральными законами.*

В частности, в Законе о Банке России содержится ряд норм, устанавливающих его статус как органа валютного регулирова­ния. Рассмотрим основные из них.

Банк России:

* организует и осуществляет валютное регулиро­вание и валютный контроль в соответствии с законодательст­вом РФ (п. 12 ст. 4):
* определяет порядок осуществления расчетов с международ­ными организациями, иностранными государствами, а также с юридическими и физическими лицами (п. 13 ст. 4);
* устанавливает и публикует официальные курсы иностран­ных валют по отношению к рублю (п. 15 ст. 4);
* принимает участие в разработке прогноза платежного балан­са РФ и организует составление платежного баланса РФ (п. 16 ст. 4);
* устанавливает порядок и условия осуществления валютными биржами деятельности по организации проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты, осуществляет вы­дачу, приостановление и отзыв разрешений валютным биржам на организацию проведения операций по покупке и продаже иностранной валюты (п. 17 ст. 4);
* проводит анализ и прогнозирование состояния экономи­ки РФ в целом и по регионам, прежде всего денежно-кредит­ных, валютно-финансовых и ценовых отношений, публикует соответствующие материалы и статистические данные (п. 18 ст. 4);
* утверждает графическое обозначение рубля в виде знака (п. 2.1 ст. 4).

Совет директоров Банка России ежеквартально представляет на рассмотрение Национального банковского совета информа­цию о реализации политики валютного регулирования и валют­ного контроля (п. 8 ст. 13).

Годовой отчет Банка России включает в себя анализ состоя­ния экономики РФ, в том числе анализ денежного обращения и кредита, банковской системы РФ, валютного положения и платежного баланса РФ (ст. 25).

Среди основных инструментов и методов денежно-кредит­ной политики Банка России названы валютные интервенции, под которыми понимается купля-продажа Банком России ино­странной валюты на валютном рынке для воздействия на курс рубля и на суммарный спрос и предложение денег (п. 5 ст. 35, ст. 41).

Банк России выступает активным участником гражданско-правовых отношений. Согласно ст. 46 Закона о Банке России Банк России имеет право осуществлять банковские операции и сделки с российскими и иностранными кредитными организа­циями, Правительством РФ для достижения целей, предусмот­ренных указанным Законом, в том числе:

* покупать и продавать иностранную валюту, а также платеж­ные документы и обязательства, номинированные в иностран­ной валюте, выставленные российскими и иностранными кре­дитными организациями;
* покупать, хранить, продавать драгоценные металлы и иные виды валютных ценностей;
* открывать счета в российских и иностранных кредитных ор­ганизациях на территории РФ и территориях иностранных го­сударств;
* выставлять чеки и векселя в любой валюте.

Банк России представляет интересы Российской Федерации во взаимоотношениях с центральными банками иностранных государств, а также в международных банках и иных междуна­родных валютно-финансовых организациях (ст. 51).

В целях обеспечения устойчивости кредитных организаций как обязательный норматив Банк России может устанавливать размер валютного риска (п. 7 ст. 62), регулировать размеры и порядок учета открытой позиции кредитных организаций (бан­ковских групп) по указанному риску (ст. 68)2, определять поря­док формирования и размер образуемых до налогообложения резервов (фондов) кредитных организаций для покрытия валютных рисков в соответствии с федеральными законами (ст. 69),

*Правительство РФ в соответствии со ст. 15 Закона о Прави­тельстве РФ наделено следующими полномочиями в сфере валют­ного регулирования:*

* осуществляет управление государственным внутренним и внешним долгом РФ;
* осуществляет в соответствии с Конституцией РФ, федераль­ными конституционными законами, федеральными законами, нормативными указами Президента РФ валютное регулирова­ние и валютный контроль;
* руководит валютно-финансовой деятельностью в отношени­ях Российской Федерации с иностранными государствами.

При этом следует учитывать, что Правительство РФ осуще­ствляет ряд полномочий, которые могут оказывать косвенное влияние на сферу валютных отношений. В частности, Прави­тельство РФ применяет специальные защитные меры, антидем­пинговые меры и компенсационные меры при осуществлении внешней торговли товарами, а также иные меры по защите экономических интересов России, а также вводит количествен­ные ограничения экспорта и импорта товаров в соответствии с международными договорами РФ, федеральными законами и определяет порядок применения количественных ограничений экспорта и, импорта товаров (ч. 2 ст. 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности»). Это оказывает непосредственное влияние на формирование курса национальной валюты.

В ч. 1 ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ установлено, что органы валютного регулирования издают нормативные право­вые акты по вопросам валютного регулирования (далее — акты органов валютного регулирования) только в случаях, преду­смотренных этим Законом. В корреспондирующей норме ч. 2 ct. 5 указано, что для реализации функций, предусмотренных Федеральным законом № 173-ФЗ, Банк России и Правительст­во РФ издают в пределах своей компетенции указанные акты, обязательные для резидентов и нерезидентов.

В литературе выделено два подуровня валютного регулиро­вания — *нормативно-правовое* (создание правовых норм, на­правленных на регулирование определенных общественных от­ношений) и *индивидуально-правовое* (применение правовых норм к конкретным жизненным обстоятельствам)1. Основной формой валютного регулирования является издание норматив­ных актов.

В соответствии с Федеральным законом № 173-ФЗ Банк России вправе принимать нормативные акты по большинству вопросов валютного регулирования, устанавливающие в част­ности:

* порядок и условия биржевых торгов иностранной валютой (п. 11 ч. 1 ст. 1);
* единые формы учета и отчетности по валютным операциям, порядок и сроки их представления (ч. 4 ст. 5);
* порядок осуществления валютных операций по сделкам ме­жду уполномоченными банками, совершаемым ими от своего имени и за свой счет (ч. 2 ст. 9);
* требования для кредитных организаций к оформлению до­кументов при купле-продаже наличной иностранной валюты и чеков (в том числе дорожных чеков), номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте (ч. 2 ст. 11);
* порядок открытия уполномоченными банками и валютны­ми биржами счетов (вкладов) в банках за пределами России (ч. 8 ст. 12);
* порядок открытия и ведения открываемых на террито­рии РФ банковских счетов (банковских вкладов) нерезидентов (ч. 2 ст. 13);
* порядок открытия и ведения банковских счетов резидентов в иностранной валюте в уполномоченных банках, а также поря­док перевода физическим лицом — резидентом валютных средств из Российской Федерации и в Российскую Федерацию без открытия банковского счета (ч. 2, 3 ст. 14);
* единые правила оформления резидентами в уполномочен­ных банках паспорта сделки при осуществлении валютных опе­раций между резидентами и нерезидентами (ч. 1 ст. 20).

В отношении полномочий Правительства РФ по изданию актов следует обратиться к ст. 23 Закона о Правительстве РФ. В соответствии с этой статьей Правительство РФ на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ издает акты в форме постановлений (имеющих нормативный характер) и распоряжений (по оперативным и другим текущим вопросам, не имеющим нормативного харак­тера), обеспечивает их исполнение.

Правительство РФ в соответствии с Федеральным законом № 173-ФЗ имеет по сравнению с Банком России более узкую сферу для валютного регулирования и в основном издает нор­мативные акты по согласованию с Банком России. Норматив­ные акты Правительства РФ, в частности, могут устанавливать порядок представления резидентами (за исключением физиче­ских лиц) налоговым органам по месту своего учета отчетов о движении средств по счетам и вкладам в банках за пределами территории РФ с подтверждающими банковскими документа­ми (ч. 7 ст. 12) (по согласованию с Банком России).

Следует учитывать, что Банк России и Правительство РФ одновременно наделены компетенцией, как в сфере валютного регулирования, так и в сфере валютного контроля (ст. 22 Феде­рального закона № 173-ФЗ).

Если порядок осуществления валютных операций, порядок использования счетов (включая установление требования об использовании специального счета) не установлены органами валютного регулирования в соответствии с Федеральным зако­ном № 173-ФЗ, валютные операции осуществляются, счета открываются, и операции по счетам проводятся без ограничений. При установлении требования об использовании специального счета органы валютного регулирования не вправе вводить огра­ничения, не предусмотренные Федеральным законом № 173-ФЗ (ч. 2 ст. 5).

В ч. 3 ст. 5 Федерального закона № 173-ФЗ установлен важ­ный запрет: не допускается установление органами валютного регулирования требования о получении резидентами и нерези­дентами индивидуальных разрешений. Эта норма направлена на установление равных требований ко всем участникам валют­ных правоотношений и создает необходимые условия для их конкуренции.

Банк России устанавливает единые формы учета и отчетно­сти по валютным операциям, порядок и сроки их представле­ния, а также готовит и опубликовывает статистическую инфор­мацию по валютным операциям (ч. 4 ст. 5 Федерального закона № 173-ФЗ), Указанные формы отчетности установлены приме­нительно к кредитным организациям указаниями Банка России от 25 декабря 2003 г. № 1363-У «О составлении и представле­нии финансовой отчетности кредитными организациями» с последующими изменениями и от 16 января 2004 г. № 1376-У «О перечне, формах и порядке составления и представления форм отчетности кредитных организаций в Центральный банк Российской Федерации» с последующими изменениями (да­лее — Указание Банка России № 1376-У). Указание Банка Рос­сии № 1376-У, в частности, предусматривает представление кредитными организациями в Банк России сведений об инве­стициях уполномоченного банка и его клиентов—резидентов (кроме кредитных организаций) в ценные бумаги, выпущенные нерезидентами; сведений о расчетах по операциям с ценными бумагами, долями, паями и вкладами в имуществе, совершен­ных между резидентами и нерезидентами; отчета об операциях с наличной иностранной валютой и чеками в иностранной ва­люте; отчета по операциям ввоза и вывоза валюты Российской Федерации; отчета о конверсионных операциях; отчета об от­крытых валютных позициях банковской (консолидированной) группы.

Следует обратить внимание на законодательную норму о том, что органы валютного регулирования (Банк России и Правительство РФ), а также специально уполномоченные на то Правительством РФ федеральные органы исполнительной вла­сти осуществляют все виды валютных операций, регулируемых Федеральным законом № 173-ФЗ, без ограничений. Таким об­разом, на уровне законодательства РФ специальных ограниче­ний для указанных публично-правовых субъектов не установлено, и ими являются лишь цели деятельности соответствующих органов, на достижение которых направлено осуществление ва­лютных операций.

**§ 5. Валютные операции между резидентами.**

Приоритет использования национальной валюты при осу­ществлении расчетов между резидентами находит свое отра­жение в ст. 9 Федерального закона № 173-ФЗ, которая уста­навливает **общий принцип запрета валютных операций между резидентами.** Вместе с тем ч. 1 ст. 9 предусматривает доста­точно широкий круг исключений из общего запрета, к кото­рым относятся ниже перечисленные группы операций.

*Валютные операции по сделкам между уполномоченными бан­ками, совершаемым ими от своего имени и за свой счет, и осуще­ствляемые в порядке, установленном Банком России* (ч. 2 ст. 9 Федерального закона № 173-ФЗ). Этот порядок определен Ука­занием Банка России от 28 апреля 2004 г. № 1425-У «О порядке осуществления валютных операций по сделкам между уполно­моченными банками» и регулирует следующие операции:

* операции, отнесенные к банковским операциям в соответст­вии с законодательством РФ;
* операции, связанные с исполнением обязательств по выпла­те иностранной валюты в соответствии с договорами поручи­тельства и договорами залога, исполнение регрессных требова­ний поручителей;
* операции, связанные с приобретением у третьих лиц — Уполномоченных банков, а также с уступкой третьим лицам — уполномоченным банкам за иностранную валюту требований исполнения обязательств в денежной форме;
* операции, связанные с расчетами в иностранной валюте по Договорам финансовой аренды (договорам лизинга);
* операции с внешними ценными бумагами;
* операции, связанные с осуществлением платежей в ино­странной валюте по операциям с внутренними и с внешними ценными бумагами;
* операции, связанные с привлечением денежных средств в иностранной валюте в виде кредитов;
* операции, связанные с доверительным управлением денеж­ными средствами;
* операции, связанные с уплатой комиссионного вознаграж­дения (оплатой услуг уполномоченного банка) по вышепере­численным операциям.

Иные операции осуществляются уполномоченными банка­ми в порядке, установленном для юридических лиц — резиден­тов, не являющихся уполномоченными банками, если иное не установлено Банком России.

*Операции между резидентами и уполномоченными банками* (ч. 3 ст. 9 Федерального закона № 173-ФЗ), связанные с:

* получением и возвратом кредитов и займов, уплатой сумм процентов и штрафных санкций по соответствующим договорам;
* внесением денежных средств резидентов на банковские сче­та (в банковские вклады) (до востребования и на определенный срок) и получением денежных средств резидентов с банковских счетов (банковских вкладов) (до востребования и на определен­ный срок);
* банковскими гарантиями, а также с исполнением резидента­ми обязательств по договорам поручительства и залога;
* приобретением резидентами у уполномоченных банков век­селей, выписанных этими или другими уполномоченными бан­ками, предъявлением их к платежу, получением, по ним плате­жа, в том числе в порядке регресса, взысканием по ним штраф­ных санкций, а также с отчуждением резидентами указанных векселей уполномоченным банкам в порядке, установленном Федеральным законом от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ «О пере­водном и простом векселе»;
* куплей-продажей физическими лицами наличной и безналич­ной иностранной валюты и чеков (в том числе дорожных чеков), номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте, за валюту РФ и иностранную валюту, а также с обменом, заменой денежных знаков иностранного государства (группы иностран­ных государств), приемом для направления на инкассо в банки за пределами территории РФ наличной иностранной валюты и че­ков (в том числе дорожных чеков), номинальная стоимость, кото­рых указана в иностранной валюте, не для целей осуществления физическими лицами предпринимательской деятельности;
* уплатой уполномоченным банкам комиссионного вознагра­ждения;
* иными валютными операциями, отнесенными к банковским операциям в соответствии с законодательством РФ.

*Операции, предусмотренные ч. 6 ст. 12 Федерального закона № 173-ФЗ:*

1) операции юридических лиц — резидентов со средствами, зачисленными в соответствии с указанным Федеральным зако­ном на счета (во вклады), открытые в банках за пределами тер­ритории РФ (за исключением валютных операций между рези­дентами), за исключением валютных операций, указанных в ч. 6.1 ст. 12. Согласно названной части со средствами, указан­ными в ч. 6 ст. 12, между резидентами без ограничений осуще­ствляются следующие валютные операции:

операции по выплате заработной платы сотрудникам диплома­тических представительств, консульских учреждений РФ и иных официальных представительств РФ, находящихся за пределами территории РФ, а также постоянных представительств РФ при межгосударственных или межправительственных организациях;

операции по выплате заработной платы сотрудникам пред­ставительства юридического лица — резидента, находящегося за пределами территории РФ;

операции по оплате и (или) возмещению расходов, связанных с командированием указанных в п. 1 и 2 ч. б1 ст. 12 сотруд­ников на территорию страны местонахождения указанных в п 1 и 2 ч. б1 ст. 12 представительств, учреждений и организа­ций и за ее пределы, за исключением территории РФ;

операции, указанные в п. 10 и 11 ч. 1 ст. 9 Закона;

2) операции физических лиц — резидентов, не связанные с передачей имущества и оказанием услуг на территории РФ, с использованием средств, зачисленных в соответствии с Феде­ральным законом № 173-ФЗ на счета (во вклады), открытые в банках за пределами территории РФ.

*Восемь видов операций физических лиц — резидентов* (ч. 3 ст. 14 Федерального закона № 173-ФЗ), расчеты по которым производятся без открытия банковских счетов в уполномочен­ных банках — текущий характер соответствующих валютных операций обусловливает отсутствие ограничений по их прове­дению. К ним относятся:

* передача физическим лицом — резидентом валютных цен--ностей в дар Российской Федерации, субъекту РФ и (или) му­ниципальному образованию;
* дарение валютных ценностей супругу и близким родствен­никам;
* завещание валютных ценностей или получение их по праву наследования;
* приобретение и отчуждение физическим лицом — резиден­том в целях коллекционирования единичных денежных знаков и монет;
* перевод физическим лицом — резидентом из Российской Федерации и получение в Российской Федераций физическим лицом — резидентом перевода без открытия банковских счетов, осуществляемых в установленном Банком России порядке, ко­торый может предусматривать только ограничение суммы пере­вода, а также почтового перевода;
* покупка у уполномоченного банка или продажа уполномо­ченному банку физическим лицом — резидентом наличной иностранной валюты, обмен, замена денежных знаков ино­странного государства (группы иностранных государств), а так­же прием для направления на инкассо в банки за пределами территории РФ наличной иностранной валюты;
* расчеты физических лиц — резидентов в иностранной валю­те в магазинах беспошлинной торговли, а также при реализа­ции товаров и оказании услуг физическим лицам — резидентам в пути следования транспортных средств при международных перевозках;
* расчеты, осуществляемые физическими лицами — резиден­тами, находящимися за пределами территории РФ, с транс­портными организациями — резидентами по договорам пере­возки пассажиров.

*Операции, связанные с расчетами в магазинах беспошлинной торговли,* а также с расчетами при реализации товаров и оказа­нии услуг пассажирам в пути следования транспортных средств при международных перевозках.

*Операции между комиссионерами (агентами, поверенными) и комитентами (принципалами, доверителями)* при оказании ко­миссионерами (агентами, поверенными) услуг, связанных с за­ключением и исполнением договоров с нерезидентами о пере­даче товаров, выполнении работ, об оказании услуг, о передаче информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них.

*Операции по договорам транспортной экспедиции, перевозки и фрахтования (чартера)* при оказании экспедитором, перевозчи­ком и фрахтовщиком услуг, связанных с перевозкой вывозимо­го из Российской Федерации или ввозимого в Российскую Фе­дерацию груза, транзитной перевозкой груза по террито­рии РФ, а также по договорам страхования указанных грузов.

*Операции с внешними ценными бумагами,* осуществляемые че­рез организаторов торговли на рынке ценных бумаг РФ, при условии учета прав на такие ценные бумаги в депозитариях, созданных в соответствии с законодательством РФ.

*Операции с внешними ценными бумагами* при условии учета прав на такие ценные бумаги в депозитариях, созданных в со­ответствии с законодательством РФ, и осуществления расчетов в валюте Российской Федерации.

*Операции, связанные с осуществлением обязательных плате­жей* (налогов, сборов и других платежей) в федеральный бюд­жет, бюджет субъекта РФ, местный бюджет в иностранной ва­люте в соответствии с законодательством РФ.

*Операции, связанные с выплатами по внешним ценным бумагам* (в том числе закладным), за исключением векселей.

*Операции при оплате и (или) возмещении расходов физического лица, связанных со служебной командировкой* за пределы терри­тории РФ, а также операций при погашении неизрасходован­ного аванса, выданного в связи со служебной командировкой.

*Операции, связанные с расчетами и переводами при исполнении бюджетов* бюджетной системы РФ в соответствии с бюджет­ным законодательством РФ.

*Операции, предусматривающие расчеты и переводы для осуществления деятельности дипломатических представительств, консульских учреждений РФ и иных официальных представительств РФ, находящихся за пределами территории РФ, а так­же постоянных представительств РФ при межгосударственных или межправительственных организациях.*

Переводы физическим лицом — резидентом из РФ в пользу иных физических лиц — резидентов на их счета, открытые в бан­ках, расположенных за пределами территории РФ, в суммах, не превышающих в течение одного операционного дня через один уполномоченный банк суммы, равной в эквиваленте 5000 дол­ларов США по официальному курсу, установленному Банком России на дату списания денежных средств со счета физиче­ского лица — резидента.

Переводы физическим лицом — резидентом в РФ со счетов, открытых в банках, расположенных за пределами террито­рии РФ, в пользу иных физических лиц — резидентов на их счета в уполномоченных банках.

Операции по оплате и (или) возмещению расходов, связанных со служебными поездками за пределы территории РФ работни­ков, постоянная работа которых осуществляется в пути или имеет разъездной характер.

Операции, предусмотренные ч. 1 и 3 ст. 9 Федерального за­кона № 173-ФЗ, совершаемые доверительными управляющими.

Операции, связанные с расчетами между транспортными орга­низациями и находящимися за пределами территории РФ физиче­скими лицами, а также филиалами, представительствами и иными подразделениями юридических лиц, созданных в соответствии с законодательством РФ, по договорам перевозки пассажиров.

**§ 6. Валютные операции между нерезидентами**

Правила работы нерезидентов на российском рынке при со­вершении между ними валютных операций определены в ст. 10 Федерального закона № 173-ФЗ. Согласно ч. 1 указанной ста­тьи нерезиденты вправе без ограничений осуществлять между собой следующие валютные операции:

* переводы иностранной валюты со счетов (вкладов) в банках за пределами территории РФ на банковские счета (в банков­ские вклады) в уполномоченных банках;
* переводы иностранной валюты с банковских счетов (бан­ковских вкладов) в уполномоченных банках на счета (во вкла­ды) в банках за пределами территории РФ или в уполномочен­ных банках.

В Федеральном законе № 173-ФЗ прослеживается общая тенденция к предоставлению льготного режима в отношении нерезидентов— иностранных инвесторов, назначение которо­го — стимулирование притока в Россию иностранного капи­тала.

Вместе с тем в ч. 2 и 3 ст. 10 установлены ограничения, ко­торые являются защитными мерами, направленными на пре­дотвращение полного контроля нерезидентами крупных отече­ственных организаций — эмитентов ценных бумаг.

В частности, установлено, что нерезиденты вправе осущест­влять между собой валютные операции с внутренними ценны­ми бумагами на территории РФ с учетом требований, установ­ленных антимонопольным законодательством РФ и законода­тельством РФ о рынке ценных бумаг (ч. 2 ст. 10). Следует учитывать, что и антимонопольное законодательство РФ, и за­конодательство РФ о рынке ценных бумаг состоят только из за­конодательных актов и не включают в себя подзаконные нор­мативные правовые акты (ст. 1.1 Закона РФ от 22 марта 1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» с последующими измене­ниями, ст. 2 Федерального закона от 23 июня 1999 г. № 117-ФЗ «О защите конкуренции на рынке финансовых услуг» с после­дующими изменениями, Закон о рынке ценных бумаг).

В настоящее время на уровне указанных законодательных актов не установлено каких-либо особых требований в отноше­нии валютных операций с внутренними ценными бумагами, совершаемых нерезидентами между собой на территории РФ. Аналогичный вывод можно сделать и применительно к феде­ральным законам от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» и от 11 ноября 2003 г. № 152-ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах» с последующими изменениями.

Согласно ч. 3 ст. 10 Федерального закона № 173-ФЗ валют­ные операции между нерезидентами на территории РФ в валю­те Российской Федерации осуществляются через банковские счета (банковские вклады), открытые на территории РФ в порядке, предусмотренном ст. 13 указанного Федерального зако­на, согласно которой нерезиденты на территории РФ вправе открывать банковские счета (банковские вклады) как в ино­странной валюте, так и в валюте Российской Федерации только в уполномоченных банках. Порядок открытия и ведения таких банковских счетов (банковских вкладов), в том числе специаль­ных счетов, устанавливает Банк России, если иное не преду­смотрено законом.

Нерезидентам предоставлено право без ограничений пере­числять:

* иностранную валюту и валюту Российской Федерации со своих банковских счетов (с банковских вкладов) в банках за пределами территории РФ на свои банковские счета (в банков­ские вклады) в уполномоченных банках;
* иностранную валюту со своих банковских счетов (с банков­ских вкладов) в уполномоченных банках на свои счета (во вклады) в банках за пределами территории РФ.

Глава IV. **ВАЛЮТНЫЙ КОНТРОЛЬ. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЯ** **ВАЛЮТНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА** **РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И АКТОВ** **ОРГАНОВ ВАЛЮТНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ.**

**§ 1. Понятие, цели, принципы и направления валютного контроля**

Реализация валютной политики государства, валютное регу­лирование, обеспечение режима, установленного для проведе­ния валютных операций, невозможны без осуществления кон­троля за применением валютного законодательства РФ, актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля, исполнением субъектами валютных правоотношений возложенных на них обязанностей. В теории права соответст­вующий вид контроля получил название валютный контроль.

В самом общем виде *валютный контроль можно охарактери­зовать как деятельность государства в лице органов и агентов валютного контроля, направленную на обеспечение соблюдения ва­лютного законодательства при осуществлении конкретных валютных операций.* Более развернутое определение валютного контроля сформулировано А. С. Селивановским как «особый вид деятельности государства и некоторых негосударственных организаций, уполномоченных и обязанных выполнять на тер­ритории РФ контрольные функции при осуществлении опера­ций, связанных с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, ввозом и пересылкой в РФ, вывозом и пересылкой из РФ валютных ценностей, а также операций не­резидентов в валюте Российской Федерации».

Исходя из изложенного, **целью валютного контроля** является обеспечение соблюдения валютного законодательства РФ, а также актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля при осуществлении валютных операций. Эта цель ранее была закреплена в ч. 1 ст. 10 Закона РФ № 3615-1, однако в Федеральном законе № 173-ФЗ цель валют­ного контроля прямо не указана.

Принципы валютного контроля в Федеральном законе № 173-ФЗ также прямо не закреплены (ст. 3 содержит единые принци­пы, распространяющиеся в равной степени, как на валютное ре­гулирование, так и на валютный контроль). Однако путем толко­вания его норм можно выделить следующие принципы:

* *законность* — состоит в требовании неукоснительного со­блюдения норм валютного законодательства РФ, актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля при проведении контрольных мероприятий;
* *обязательность* — заключается в том, что осуществление контрольных мероприятий является не правом, а обязанностью органов валютного контроля и агентов валютного контроля (п. 1 ч. 7 ст. 23), при этом ответственность для органов валют­ного контроля, агентов валютного контроля и их должностных лиц устанавливается не только за нарушение ими прав резиден­тов и нерезидентов, но и за неисполнение функций, установ­ленных указанным Федеральным законом (ч. 12 ст. 23);
* *обеспечение коммерческой, банковской и служебной тайны* — закреплен в ч. 8 ст. 23, согласно которой органы и агенты валютного контроля и их должностные лица обязаны сохранять в соответствии с законодательством РФ коммерческую, банков­скую и служебную тайну, ставшую им известной при осуществ­лении их полномочий;
* *институционалъностъ —* заключается в том, что органы и агенты валютного контроля при наличии информации о нару­шении актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования лицом, осуществляющим валютные операции, или об открытии счета (вклада) в банке за пределами территории РФ, санкции к которому применяются иным орга­ном валютного контроля, передают органу валютного контро­ля, имеющему право применять санкции к данному лицу, ин­формацию, указанную в ч. 9 ст. 23;
* *разграничение компетенции —* проявляется в двух аспектах: общее разграничение компетенции между органами валютного , .контроля и агентами валютного контроля (ч. 1 и 2 ст. 23); разгра­ничение компетенции между Правительством РФ (ч. 6 ст. 22), Банком России (ч. 4 ст. 22), Федеральной службой финансово-бюджетного надзора и агентами валютного контроля (ч. 5 ст. 22). По сравнению с Законом № 3615-1 в Федеральном законе № 173-ФЗ *направления валютного контроля* упомянуты только в самой общей форме. Ими являются (п. 1 и 2 ч. 1 ст. 23): про­верка соблюдения резидентами и нерезидентами актов валют­ного законодательства РФ и актов органов валютного регулиро­вания; проверка полноты и достоверности учета и отчетности по валютным операциям резидентов и нерезидентов.

Нельзя не отметить, что в п. 1 ч. 1 ст. 23 ничего не сказано об актах органов валютного контроля. Получается, что издавать соответствующие акты эти органы вправе, а проверять их ис­полнение — нет. Полагаем, что указанную норму следует толко­вать в совокупности с ч. 5 ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ и включать в валютный контроль также проверку исполнения актов органов валютного контроля.

Кроме того, первое направление валютного контроля требует конкретизации с учетом требований, предъявляемых Федераль­ным законом № 173-ФЗ к валютным операциям резидентов и нерезидентов. В нем можно выделить проверку соблюдения:

* требований правовых режимов совершения валютных опера­ций между резидентами (ст. 9), между нерезидентами (ст. 10), а также между резидентами и нерезидентами (ст. 6);
* порядка открытия резидентами банковских счетов и банков­ских вкладов в иностранной валюте (ч. 1—3 ст. 14) и нерези­дентами банковских счетов и банковских вкладов в иностран­ной валюте и валюте Российской Федерации (ч. 1—4 ст. 13) в уполномоченных банках и совершения операций по ним;
* порядка открытия резидентами счетов и вкладов в ино­странной валюте в банках, расположенных за пределами терри­тории РФ (ст. 12).

Помимо названных можно также выделить следующие на­правления валютного контроля:

* проверка исполнения резидентами обязанности по репат­риации иностранной валюты и валюты Российской Федерации
* (ст. 19);
* проверка соблюдения порядка купли-продажи иностранной валюты и чеков (в том числе дорожных чеков), номинальная стоимость которых указана в иностранной валюте (ст. И);
* проверка соблюдения порядка ввоза и пересылки в Россий­скую Федерацию и вывоза и пересылки из Российской Федера­ции валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг (ст. 15).

Таким образом, валютному контролю подлежат все валют­ные операции независимо от того, осуществляются они свобод­но либо применительно к ним установлены валютные ограни­чения. Это объясняется тем, что даже свободное совершение валютных операций, «как правило, связано с выполнением ря­да формальностей, представляющих собой меры пассивного контроля (например, предоставление статистических данных, составление паспорта сделки и т. п.). Такие меры позволяют организовать наблюдение органов валютного контроля за про­ведением любых валютных операций, накапливать информа­цию о движении валютных потоков и при необходимости кор­ректировать валютную политику государства».

Следовательно, валютные операции являются *предметом* валютного контроля. *Объектом* валютного контроля выступают Резиденты и нерезиденты при проведении валютных операций. *Субъекты* валютного контроля — это «те государственные органы, а в ряде случаев — негосударственные организации и учреждения, которые наделены полномочиями проводить ме­роприятия по проверке соблюдения валютного законодатель­ства».

**§ 2. Формы и методы валютного контроля**

Понятие формы валютного контроля как «способа объеди­нения соответствующих органов и учреждений для целей ва­лютного контроля» в юридический оборот ввел И. В. Хаменушко. Он разработал следующие критерии выделения таких форм:

* наличие учреждений (органов), в сферу компетенции кото­рых входят общие для них направления валютного контроля;
* выполнение указанными учреждениями (органами) своих задач по валютному контролю во взаимодействии друг с дру­гом, осуществляемом на постоянной основе;
* распределение функций между взаимодействующими орга­нами в рамках единых направлений валютного контроля;
* использование специфических методов валютного контроля.

Таким образом, *под формой валютного контроля следует по­нимать специфический способ взаимодействия Правительст­ва РФ, органов и агентов валютного контроля в процессе осуще­ствления контрольных мероприятий в отношении резидентов и нерезидентов на предмет соблюдения ими валютного законода­тельства РФ, а также актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля при осуществлении валютных операций.*

*Метод валютного контроля* — это специфический прием и способ его осуществления. Методы валютного контроля можно подразделить на основные, специализированные и дополни­тельные.

*Основные методы валютного контроля* — наблюдение (посто­янное ознакомление с деятельностью подконтрольного объекта без использования сложных приемов получения и оценки информации) и проверка (углубленное изучение деятельности подконтрольного объекта).

*Специализированные методы валютного контроля —* обследо­вание (касается конкретного вопроса и затрагивает широкий круг подконтрольных объектов) и ревизия (всестороннее изуче­ние финансово-хозяйственной деятельности подконтрольного объекта путем сопоставления документальных и фактических данных).

*Дополнительные методы валютного контроля* — запрос ин­формации (получение информации у подконтрольного объекта по определенному перечню вопросов) и анализ (обработка до­кументальной информации с использованием специальных аналитических приемов).

Используя перечисленные критерии, с учетом ст. 22 Феде­рального закона № 173-ФЗ можно выделить три основные ор­ганизационно-правовые формы валютного контроля:

*правительственная форма валютного контроля —* осуществ­ляется Правительством РФ по двум направлениям:

а) координация деятельности в области валютного контроля федеральных органов исполнительной власти, являющихся ор­ганами валютного контроля, а также их взаимодействие с Бан­ком России;

б) обеспечение взаимодействия не являющихся уполномо­ченными банками профессиональных участников рынка цен­ных бумаг, таможенных и налоговых органов как агентов ва­лютного контроля с Банком России.

Основной метод правительственного валютного контроля — наблюдение, результатом которого может стать издание подза­конного нормативного правового акта;

*общая форма валютного контроля* — осуществляется феде­ральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ — Федеральной службой финансово-бюд­жетного надзора. Отличие общего валютного контроля от спе­циального состоит в том, что он распространяется на всех уча­стников валютных отношений и в этом смысле носит общий, Универсальный характер; при этом для указанной Федеральной службы валютный контроль выступает основным видом деятельности. Как организационно-правовая форма общий валютный контроль представляет собой способ взаимодействия феде­ральных органов исполнительной власти, деятельность которых направлена на осуществление контроля за законностью валют­ных операций всех видов. Основной метод общего валютного контроля — проведение проверок;

*специальная форма валютного контроля* — осуществляется органами и агентами валютного контроля, для которых соот­ветствующее направление контрольной деятельности не являет­ся основным. Специальным он является потому, что контроль осуществляется в более узких, специализированных сферах об­щественных отношений (банковская, таможенная, налоговая система, рынок ценных бумаг). Соответственно, в рамках дан­ной формы можно выделить:

*а) банковский валютный контроль —* осуществляется Банком России и уполномоченными банками, подотчетными Банку России. Особенность правового положения уполномоченных банков в данных отношениях состоит в том, что они имеют двойственный правовой статус: одновременно являются и субъ­ектами, и объектами валютного контроля. Субъектом валютно­го контроля, т. е. лицом, его осуществляющим, уполномочен­ный банк выступает по валютным операциям своих клиентов. По собственным валютным операциям уполномоченный банк является объектом валютного контроля со стороны Банка Рос­сии. В последнем случае Банк России проверяет выполнение уполномоченным банком:

* требований валютного законодательства РФ, актов органов валютного регулирования и актов Банка России как органа ва­лютного контроля;
* обязанностей уполномоченного банка как агента валютного контроля;
* требований валютного законодательства РФ, актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля клиентами уполномоченного банка при проведении валютных операций через данный банк.

Таким образом, как организационно-правовая форма валют­ного контроля банковский валютный контроль опосредует кон­троль государства за совершением банковских валютных опера­ций резидентов и нерезидентов на территории РФ или операций резидентов за ее пределами с использованием организационной структуры банковской системы России.

Основной метод валютного контроля, используемый Банком России, — проведение проверок, уполномоченными банка­ми — наблюдение;

*б) таможенный валютный контроль* — осуществляется тамо­женными органами за порядком проведения валютных опера­ций, которые связаны с перемещением валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг че­рез таможенную границу РФ (ввоз, вывоз) и совершением трансграничных платежей. Основной метод таможенного ва­лютного контроля — наблюдение. Также используются специ­альные формы таможенного контроля (ст. 366 ТК РФ): провер­ка документов и сведений, таможенный осмотр и досмотр, лич­ный досмотр;

*в) налоговый валютный контроль* — осуществляется налого­выми органами в переделах их компетенции (ст. 30—33 НК РФ, Закон РФ от 21 марта 1991 г. № 943-1 «О налоговых органах Российской Федерации» с последующими изменениями (да­лее — Закон о налоговых органах)). Основной метод налогово­го валютного контроля — проведение проверок;

*г) валютный контроль на рынке ценных бумаг* — осуществля­ется не являющимися уполномоченными банками профессио­нальными участниками рынка ценных бумаг, в том числе дер­жателями реестра (регистраторами), подотчетными федераль­ному органу исполнительной власти по рынку ценных бумаг — Федеральной службе по финансовым рынкам. Предметом ва­лютного контроля на рынке ценных бумаг является соблюдение требований валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования при совершении резидентами валют­ных операций с внешними ценными бумагами и нерезидента­ми — валютных операций с внутренними и внешними ценны­ми бумагами. Основной метод валютного контроля на рынке ценных бумаг — наблюдение.

По способу организации контрольных мероприятий валют­ный контроль можно классифицировать на *дистанционный (до­кументальный)* и *контактный.* Дистанционный контроль ис­пользуется в повседневной деятельности органов и агентов ва­лютного контроля для проверки представляемой резидентами и нерезидентами документации и отчетности по проводимым ва­лютным операциям. Он является основным способом органи­зации мероприятий валютного контроля. Контактный контроль имеет место при проведении выездных проверок непосредст­венно на подконтрольном объекте.

По времени осуществления валютный контроль можно под­разделить на *предварительный* (осуществляется до совершения валютной операции, например, при предварительной регистра­ции счета (вклада), открываемого в банке за пределами терри­тории РФ (ст. 18 Федерального закона № 173-ФЗ)), *текущий* (осуществляется в процессе проведения валютной операции, например: уполномоченным банком при совершении платежа в иностранной валюте; таможенными органами в процессе ввоза (вывоза) резидентами (нерезидентами) через таможенную гра­ницу РФ валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг) и *последующий* (осуществляется после проведения валютной операции, например, при пред­ставлении подтверждающих документов в уполномоченный банк и закрытии паспорта сделки).

**§ 3. Органы валютного контроля и агенты валютного контроля, их компетенция**

Часть 1 ст. 22 Федерального закона № 173-ФЗ закрепляет трехуровневую систему валютного контроля. Ее образуют Пра­вительство РФ, органы валютного контроля и агенты валют­ного контроля. При этом ч. 2 ст. 22 Федерального закона № 173-ФЗ в сравнении с п. 2 ст. 11 Закона РФ № 3615-1 сформулирована таким образом, что исключает указание в ка­ком-либо ином федеральном законе органа исполнительной власти в качестве органа валютного контроля. Полномочие определять орган (органы) валютного контроля имеет только Правительство РФ.

Особенность правового положения Правительства РФ в системе органов и агентов валютного контроля заключается также в том, что оно осуществляет валютный контроль, не являясь при этом ни органом, ни агентом валютного контроля. Указанная особенность предопределена тем, что Правительст­во РФ — орган общей компетенции, а иные федеральные орга­ны исполнительной власти являются органами специальной компетенции. В сфере валютного контроля Правительство РФ выполняет две функции: обеспечивает координацию федераль­ных органов исполнительной власти — органов валютного контроля и взаимодействие указанных органов, а также не яв­ляющихся уполномоченными банками профессиональных уча­стников рынка ценных бумаг и таможенных органов как аген­тов валютного контроля с Банком России (ч. 6 ст. 22 Феде­рального закона № 173-ФЗ).

*Органами валютного контроля* являются Банк России и фе­деральный орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством РФ.

*Банк России* как орган валютного контроля осуществляет контроль за осуществлением валютных операций кредитными организациями и валютными биржами, а также осуществляет взаимодействие с другими органами валютного контроля и обеспечивает взаимодействие с ними, а также с таможенными органами уполномоченных банков как агентов валютного кон­троля (ч. 4, абз. 3 ч. 6 ст. 22 Федерального закона № 173-ФЗ).

Согласно Указу Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»1 с последующими изменениями функции по контролю и надзору в соответствующей сфере деятельности могут осу­ществлять федеральные службы. Следовательно, по общему правилу федеральные министерства и федеральные агентства не могут быть ни органами, ни агентами валютного контроля (исключения могут быть установлены указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ — подп. «в» п. 3 и подп. «г» п. 5).

В настоящее время органом валютного контроля, уполно­моченным Правительством РФ, является *Федеральная служба финансово-бюджетного надзора,* которая находится в ведении Министерства финансов РФ. Согласно постановлению Прави­тельства РФ от 8 апреля 2004 г. № 198 «Вопросы Федеральной службы финансово-бюджетного надзора» эта служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляю­щим функции органа валютного контроля (п. 1); в числе ее функций — осуществление контроля за соответствием прово­димых в Российской Федерации резидентами и нерезидентами (кроме кредитных организаций и валютных бирж) валютных операций законодательству РФ, условиям лицензий и разреше­ний, а также за соблюдением ими требований актов органов валютного регулирования и валютного контроля (подп. 4 п. 4; аналогичное полномочие закреплено в подп. 5.1.2 Положения о Федеральной службе финансово-бюджетного надзора, утвер­жденного постановлением Правительства РФ от 15 июня 2004 г. №278'); организация с участием агентов валютного контроля, правоохранительных, контролирующих и иных фе­деральных органов исполнительной власти проверок полноты и правильности учета и отчетности по валютным операциям, а также по операциям нерезидентов, осуществляемым в валю­те Российской Федерации (подп. 5 п. 4).

*Агентами валютного контроля* являются четыре группы субъектов:

* уполномоченные банки, подотчетные Банку России;
* не являющиеся уполномоченными банками профессиональ­ные участники рынка ценных бумаг, в том числе держатели реестра (регистраторы), подотчетные федеральному органу ис­полнительной власти по рынку ценных бумаг;
* таможенные органы;
* налоговые органы.

В соответствии с Законом о рынке ценных бумаг *к профес­сиональным участникам рынка ценных бумаг* относятся:

* брокеры — юридические лица, осуществляющие деятель­ность по совершению гражданско-правовых сделок с ценными бумагами от имени и за счет клиента (в том числе эмитента эмиссионных ценных бумаг при их размещении) или от своего имени и за счет клиента на основании возмездных договоров с клиентом;
* дилеры — юридические лица, коммерческие организации, совершающие сделки купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет путем публичного объявления цен покупки и (или) продажи определенных ценных бумаг с обязательст­вом покупки и (или) продажи этих ценных бумаг по объявлен­ным лицами, осуществляющими такую деятельность, ценам;
* управляющие — юридические лица, осуществляющие от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока доверительное управление переданными им во владение и при­надлежащими другому лицу в интересах этого лица или указан­ных этим лицом третьих лиц ценными бумагами; денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги; денежными средствами и ценными бумагами, получае­мыми в процессе управления ценными бумагами;
* клиринговые организации — юридические лица, осуществ­ляющие деятельность по определению взаимных обязательств (сбор, сверка, корректировка информации по сделкам с ценны­ми бумагами и подготовка бухгалтерских документов по ним) и их зачету по поставкам ценных бумаг и расчетам по ним;
* депозитарии — юридические лица, оказывающие услуги по хранению сертификатов ценных бумаг и (или) учету и переходу прав на ценные бумаги;
* держатели реестра (регистраторы) — юридические лица, осуществляющие сбор, фиксацию, обработку, хранение и пре­доставление данных, составляющих систему ведения реестра владельцев ценных бумаг. Под системой ведения реестра вла­дельцев ценных бумаг понимается совокупность данных, обес­печивающая идентификацию зарегистрированных в системе ве­дения реестра владельцев ценных бумаг номинальных держате­лей и владельцев ценных бумаг и учет их прав в отношении ценных бумаг, зарегистрированных на их имя, позволяющая получать и направлять информацию указанным лицам и со­ставлять реестр владельцев ценных бумаг;
* организаторы торговли на рынке ценных бумаг — юридиче­ские лица, в том числе фондовые биржи, предоставляющие ус­луги, непосредственно способствующие заключению граждан­ско-правовых сделок с ценными бумагами между участниками Рынка ценных бумаг.

Согласно ст. 402 ТК РФ *таможенными органами* являются: Федеральная таможенная служба; региональные таможенные Управления; таможни; таможенные посты.

Полномочия таможенных органов по валютному контролю закреплены в п. 7 ст. 403 ТК РФ, в соответствии с которым те органы осуществляют в пределах своей компетенции контроль за валютными операциями резидентов и нерези­дентов, связанными с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу, в соответствии с валютным законодательством РФ и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами органов валютного регули­рования.

В соответствии со ст. 1 Закона о налоговых органах *налого­вые органы* РФ представляют собой единую систему контроля за соблюдением законодательства о налогах и сборах, правиль­ностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в бюджетную систему РФ налогов и сборов, а в случаях, преду­смотренных законодательством РФ, — за правильностью ис­числения, полнотой и своевременностью внесения в бюджет­ную систему РФ других обязательных платежей, установлен­ных законодательством РФ, а также контроля и надзора за производством и оборотом этилового спирта, спиртосодержа­щей, алкогольной и табачной продукции и *за соблюдением ва­лютного законодательства РФ в пределах компетенции налого­вых органов.* Согласно ст. 6 названного Закона главными зада­чами налоговых органов являются контроль за соблюдением законодательства о налогах и сборах, за правильностью ис­числения, полнотой и своевременностью внесения в бюджет­ную систему Российской Федерации налогов и сборов, а в случаях, предусмотренных законодательством РФ, — за пра­вильностью исчисления, полнотой и своевременностью вне­сения в бюджетную систему РФ других обязательных плате­жей, установленных законодательством РФ, а также контроль за производством и оборотом этилового спирта, спиртосодер­жащей, алкогольной и табачной продукции, *валютный кон­троль, осуществляемый в соответствии с валютным законода­тельством РФ и принятыми в соответствии с ним нормативны­ми правовыми актами органов валютного регулирования и Законом о налоговых органах.*

Единая централизованная система налоговых органов вклю­чает в себя: Федеральную налоговую службу; межрегиональные инспекции Федеральной налоговой службы по федеральным округам; управления Федеральной налоговой службы по субъ­ектам Российской Федерации; межрегиональные инспекции Федеральной налоговой службы по централизованной обработ­ке данных; межрегиональные инспекции Федеральной налого­вой службы по крупнейшим налогоплательщикам; инспекции Федеральной налоговой службы межрайонного уровня; инспек­ции Федеральной налоговой службы по району, району в горо­де, городу без районного деления.

В соответствии с Положением о Федеральной налоговой службе, утвержденным постановлением Правительства РФ от 30 сентября 2004 г. № 506 с последующими изменениями, ука­занная служба осуществляет функции по контролю и надзору за соблюдением валютного законодательства РФ только *в пре­делах компетенции налоговых органов* (п. 1). Такая формулиров­ка сужает предмет проверок до норм Федерального закона № 173-ФЗ и принятых в соответствии с ним федеральных зако­нов (поэтому налоговые органы не могут проводить проверки соблюдения актов органов валютного регулирования и актов органов валютного контроля). Кроме того, полномочия Феде­ральной налоговой службы и ее территориальных органов огра­ничены только контролем за осуществлением валютных опера­ций резидентами и нерезидентами, не являющимися кредитны­ми организациями (подп. 5.1.5 Положения о Федеральной налоговой службе).

Основные отличия органов валютного контроля от агентов валютного контроля состоят в том, что первые обладают более широкими полномочиями в сфере валютного контроля. В част­ности, органы валютного контроля вправе издавать акты ва­лютного контроля по вопросам, отнесенным к их компетенции (ч. 5 ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ); запрашивать и по­лучать документы, связанные с проведением валютных операций, открытием и ведением счетов, не указанные в ч. 4 ст. 23 указанного Федерального закона; выдавать предписания об уст­ранении выявленных нарушений; применять меры ответствен­ности.

В соответствии с ч. 1 ст. 23 Федерального закона № 173-ФЗ *органы и агенты валютного контроля,* и их должностные лица в пределах своей компетенции имеют право:

1) проводить проверки соблюдения резидентами и нерези­дентами актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования;

2) проводить проверки полноты и достоверности учета и от­четности по валютным операциям резидентов и нерезидентов;

3) запрашивать и получать документы и информацию, кото­рые связаны с проведением валютных операций, открытием и ведением счетов. Обязательный срок для представления доку­ментов по запросам органов и агентов валютного контроля не может составлять менее семи рабочих дней со дня подачи за­проса.

Термин «день подачи запроса» следует толковать как дату получения запроса подконтрольным субъектом. Со дня, сле­дующего за днем подачи запроса, начинает течь указанный се­мидневный срок (либо иной более продолжительный срок, ус­тановленный в запросе). Срок считается соблюденным, если ответ на запрос направлен до 24 часов последнего дня указан­ного срока. Следует также обратить внимание, что срок исчис­ляется не в календарных, а в рабочих днях.

*Органы валютного контроля и их должностные лица* в преде­лах своей компетенции имеют право (ч. 2 ст. 23 Федерального закона № 173-ФЗ):

* выдавать предписания об устранении выявленных наруше­ний актов валютного законодательства РФ и актов органов ва­лютного регулирования;
* применять установленные законодательством РФ меры от­ветственности за нарушение актов валютного законодательст­ва РФ и актов органов валютного регулирования.

В целях осуществления валютного контроля агенты валют­ного контроля в пределах своей компетенции имеют право за­прашивать и получать от резидентов и нерезидентов следующие документы (копии документов), связанные с проведением ва­лютных операций, открытием и ведением счетов:

1) документы, удостоверяющие личность физического лица;

2) документ о государственной регистрации физического ли­ца в качестве индивидуального предпринимателя;

3) документы, удостоверяющие статус юридического ли­ца, — для нерезидентов, документ о государственной регистра­ции юридического лица — для резидентов;

4) свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;

5) документы, удостоверяющие права лиц на недвижимое имущество;

6) документы, удостоверяющие права нерезидентов на осу­ществление валютных операций, открытие счетов (вкладов), оформляемые и выдаваемые органами страны места жительства (места регистрации) нерезидента, если получение нерезидентом такого документа предусмотрено законодательством иностран­ного государства;

7) уведомление налогового органа по месту учета резидента об открытии счета (вклада) в банке за пределами террито­рии РФ;

8) регистрационные документы в случаях, когда предвари­тельная регистрация предусмотрена в соответствии с Федераль­ным законом № 173-ФЗ;

9) документы (проекты документов), являющиеся основани­ем для проведения валютных операций, включая договоры (со­глашения, контракты), доверенности, выписки из протокола общего собрания или иного органа управления юридического лица; документы, содержащие сведения о результатах торгов (в случае их проведения); документы, подтверждающие факт пе­редачи товаров (выполнения работ, оказания услуг), информа­ции и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, акты государственных органов;

10) документы, оформляемые и выдаваемые кредитными ор­ганизациями, включая банковские выписки; документы, под­тверждающие совершение валютных операций;

11) таможенные декларации, документы, подтверждающие ввоз в Российскую Федерацию валюты Российской Федерации, иностранной валюты и внешних и внутренних ценных бумаг в Документарной форме;

12) паспорт сделки.

Арбитражной практикой подтвержден вывод о том, что справка о подтверждающих документах и грузовая таможенная Декларация относятся к формам учета и отчетности по валютным операциям, которые должны представляться агентам ва­лютного контроля в целях учета валютных операций по внешне­экономическому контракту и осуществления контроля за их проведением.

Агенты валютного контроля вправе требовать представления только тех документов, которые непосредственно относятся к проводимой валютной операции (ч. 5 ст. 23 Федерального зако­на № 173-ФЗ).

Все документы должны быть действительными на день представления агентам валютного контроля. По запросу агента валютного контроля представляются надлежащим образом за­веренные переводы на русский язык документов, исполненных полностью или в какой-либо их части на иностранном языке.

Для подтверждения действительности и юридической силы документов, исходящих от официальных органов иностранных государств, необходимо прохождение специальной процеду­ры — консульской легализации, если официальные докумен­ты и акты исходят от государств, не являющихся участниками Гаагской конвенции, отменяющей требование легализации иностранных официальных документов, (1961 г.) (далее — Гаагская конвенция 1961 г.), и если иное не установлено дейст­вующими договорами и соглашениями Российской Федерации с иностранными государствами. Консульскую легализацию со­вершают консульские учреждения РФ за границей и Департа­мент консульской службы Министерства иностранных дел РФ.

Юридическое значение процедуры консульской легализации состоит в подтверждении соответствия легализуемых докумен­тов законодательству страны их происхождения. Легализовать документ можно на территории государства, где эти документы выданы, или на территории РФ.

Легализация документа *на территории страны его происхож­дения* проходит два этапа. На первом этапе документ заверяется в министерстве иностранных дел или ином уполномоченном органе государства, на территории которого выдан документ. На втором этапе документ легализуется в консульском учреж­дении РФ в Данном государстве.

Легализация документа *в Российской Федерации* проходит также два этапа. На первом этапе иностранный документ заве­ряется в дипломатическом представительстве или консульском учреждении того государства, на территории которого был вы­дан. На втором этапе документ легализуется в Департаменте консульской службы Министерства иностранных дел РФ.

Консульская легализация не исключает представления нота­риально заверенного перевода документа на русский язык. По­сле консульской легализации документ оказывается действи­тельным только для того государства, консульская служба кото­рого его легализовала.

Официальные документы и акты, исходящие от государств — участников Гаагской конвенции 1961 г., принимаются без кон­сульской легализации. В соответствии с указанной Конвенцией на таких документах проставляется специальный штамп — апо­стиль (свидетельство), который удостоверяет подлинность под­писи, качество, в котором действовало лицо, подписавшее до­кумент, и подлинность печати или штемпеля, которым снабжен этот документ. Апостиль проставляется по ходатайству подпи­савшего лица или любого предъявителя документа. Подпись, Печать или штамп, проставляемые на апостиле, не требуют ни­какого заверения. Документ, на котором проставлен апостиль, Может быть использован в любой из стран — участниц Гаагской Конвенции 1961 г.

Официальные документы, исходящие из стран Содружества Независимых Государств, принимаются без какого-либо специ­ального удостоверения, если такие документы изготовлены и за­свидетельствованы учреждением или специально на то уполно­моченным лицом в пределах их компетенции и по установленной форме и скреплены гербовой печатью (Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 1993 г.)1). В отношении таких доку­ментов может быть потребован только их нотариально удостове­ренный перевод. Аналогичные правила действуют в отношении документов, исходящих из стран, с которыми Российская Феде­рация заключила договоры о правовой помощи и правовых отно­шениях по гражданским, семейным и уголовным делам.

Документы представляются агентам валютного контроля в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной ко­пии. Если к проведению валютной операции или открытию счета имеет отношение только часть документа, может быть представлена заверенная выписка из него.

Уполномоченные банки отказывают в осуществлении ва­лютной операции в случае непредставления лицом перечислен­ных выше документов либо представления им недостоверных документов.

Оригиналы документов принимаются агентами валютного контроля для ознакомления и возвращаются представившим их лицам. В материалы валютного контроля в этом случае поме­щаются заверенные агентом валютного контроля копии.

Согласно Федеральному закону № 173-ФЗ уполномоченные банки вправе взимать плату за выполнение ими функций аген­тов валютного контроля, в том числе с клиентов, оформивших в этих банках паспорта сделок по внешнеторговым контрактам. При этом законом ограничений по сумме взимаемого уполно­моченными банками вознаграждения за осуществление ими функций агентов валютного контроля не установлено2. Этот вывод подтверждается и арбитражной практикой. Комиссией Территориального управления Росфиннадзора в Тульской области (далее — Управление) проведена выборочная до­кументальная проверка соблюдения валютного законодательст­ва РФ, а также актов органов валютного регулирования ОАО «Косогорский металлургический завод» (далее — Общество) за период с 1 января 2004 г. по 1 апреля 2005 г., по результатам которой со­ставлены акт от 5 июня 2005 г. № 20601—2005/20 и протокол об ад­министративном правонарушении № 70-05/51 от 9 июня 2005 г.

Постановлением Управления от 4 июля 2005 г. № 70-05/51 Об­щество привлечено к административной ответственности, преду­смотренной ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ, в виде штрафа в размере 3/4 от сумм незаконных валютных операций, в данном случае — 5148,4 доллара США.

Считая указанное постановление незаконным, Общество обжа­ловало его в арбитражном суде.

Судом установлено, что ЗАО АКБ «Алеф-Банк» (далее — Банк) и Общество (далее — Клиент) заключили договор банков­ского счета № ОУ-РВД-0586-03 от 18 ноября 2003 г. в иностран­ной валюте на открытие в долларах США: текущего валютного счета № 40702840500000202660, транзитного валютного счета № 40702840400000292660, специального транзитного валютного счета № 40702840300000282660 и осуществления расчетного и кас­сового обслуживания в порядке и на условиях определяемых дан­ным договором и положениями действующего законодательства. Режим счета, порядок проведения операций по нему определяют­ся действующим законодательством РФ. В соответствии с п. 2.3.3 договора плата за услуги Банка взимается из денежных средств Клиента, находящихся на счете, в безакцептном порядке в разме­рах и в сроки, установленные тарифами. Данный договор вступает в силу со дня его подписания и действует в течение неопределен­ного срока.

С текущего валютного счета № 40702840500000202660 5 октября 2004 г. Банком были списаны денежные средства Общества в ино­странной валюте за осуществление Банком функций агента валют­ного контроля в размере 6702,50 доллара США и 162 доллара США и зачислены на валютный счет ЗАО АКБ «Алеф-Банк» № 4742284050000050027 согласно мемориальным ордерам № 516 от 5 октября 2004 г. и № 265 от 5 октября 2004 г.

В счетах-фактурах от 5 октября 2004 г. № 002/10 и № 005/10, выставленных ЗАО АКБ «Алеф-Банк» в адрес Общества, указано следующее наименование оказанных услуг: «За осуществление бан­ком функций агента валютного контроля».

Указанные суммы являются платой за услуги Банка по выпол­нению им функций агента валютного контроля и составляют 0,07 и 0,1% соответственно от суммы платежа 9 575 000 долларов США поимпортному контракту № ВК/040927 и от суммы платежа 162 000 дол­ларов США по контракту № ASH/KSG/01 от 25 марта 2004 г. со­гласно подп. 6.1 п. 6 перечня тарифов за оказанные банком услуги по расчетно-кассовому обслуживанию юридических лиц по опера­циям в российских рублях и иностранной валюте, который являет­ся неотъемлемой частью договора банковского счета.

Удовлетворяя заявленные требования, суд первой инстанции исходил из следующего.

В соответствии с подп. «в» п. 6 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ Общество и ЗАО АКБ «Алеф-Банк» являются резиден­тами. Списание указанных сумм иностранной валюты в безакцепт­ном порядке по договору банковского счета от 18 ноября 2003 г. № ОУ-РВД-0586-03 с текущего счета Общества является валютной операцией.

В силу п. 6 ч. 3 ст. 9 Федерального закона № 173-ФЗ уплата уполномоченным банкам комиссионного вознаграждения является разрешенной валютной операцией.

В соответствии со ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответ­ствующего условия предписано законом или иными правовыми ак­тами (ст. 422 ГК РФ).

Статьей 29 Закона о банках установлено, что процентные став­ки по кредитам, вкладам (депозитам) и комиссионное вознаграж­дение по операциям устанавливаются кредитной организацией по соглашению с клиентами, если иное не предусмотрено федераль­ным законом.

В соответствии со ст. 432 ГК РФ договор считается заключен­ным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям до­говора. Существенными являются условия о предмете договора, ус­ловия, которые названы в законе или иных правовых актах как су­щественные или необходимые для договоров данного вида, а также те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно положениям Федерального закона № 173-ФЗ уполно­моченные банки вправе взимать плату за выполнение ими функ­ций агентов валютного контроля, в том числе с клиентов, офор­мивших в этих банках паспорта сделок по внешнеторговым кон­трактам. При этом Федеральным законом № 173-ФЗ ограничений по сумме взимаемого уполномоченными банками вознаграждения за осуществление ими функций агентов валютного контроля не ус­тановлено.

Учитывая указанные нормы, суд правомерно пришел к выводу, что уполномоченные банки вправе самостоятельно определять размер и порядок взимания платы за выполнение ими функций аген­тов валютного контроля, в том числе как в валюте РФ, так и в ино­странной валюте.

Пунктом 2.1.6 договора банковского счета между Обществом и ЗАО АКБ «Алеф-Банк» виды оплачиваемых услуг, а также размер вознаграждения, взимаемого за их оказание, определяются согла­сованными тарифами ставок комиссионного вознаграждения за выполнение поручений клиентов в иностранной валюте. То есть стороны определили, что плата за выполнение в том числе функ­ций агента валютного контроля является по своей правовой при­роде комиссионным вознаграждением, взимаемым банком за ока­зываемые услуги по расчетно-кассовому обслуживанию юридиче­ских лиц.

Анализируя положения п. 3 ч. 5 ст. 21 Федерального закона № 173-ФЗ, арбитражный суд обоснованно указал, что оплата ис­полнения функций агента валютного контроля по своей природе аналогична оплате банком комиссионного вознаграждения и явля­ется разрешенной валютной операцией1.

Агенты валютного контроля и их должностные лица *обязаны:*

осуществлять контроль за соблюдением резидентами и нере­зидентами актов валютного законодательства РФ и актов орга­нов валютного регулирования;

представлять органам валютного контроля информацию о валютных операциях, проводимых с их участием, в порядке, ус­тановленном актами валютного законодательства РФ и актами органов валютного регулирования2.

Органы и агенты валютного контроля и их должностные лица обязаны сохранять коммерческую, банковскую и служеб­ную тайну, ставшую им известной при осуществлении их пол­номочий.

Органы и агенты валютного контроля при наличии инфор­мации о нарушении актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования лицом, осуществляю­щим валютные операции, или об открытии счета (вклада) в банке за пределами территории РФ, санкции к которому при­меняются в соответствии с законодательством РФ иным орга­ном валютного контроля, передают органу валютного контроля, имеющему право применять санкции к данному лицу, сле­дующую информацию:

* в отношении юридического лица — наименование, иденти­фикационный номер налогоплательщика, место государствен­ной регистрации, его юридический и почтовый адреса, содер­жание нарушения с указанием нарушенного нормативного пра­вового акта, дату совершения и сумму незаконной валютной операции или нарушения;
* в отношении физического лица — фамилию, имя, отчество, данные о документе, удостоверяющем личность, адрес места жительства, содержание нарушения с указанием нарушенного нормативного правового акта, дату совершения и сумму неза­конной валютной операции или указанного нарушения.

**§ 4. Права и обязанности резидентов и нерезидентов при проведении валютного контроля**

Права и обязанности резидентов и нерезидентов при прове­дении валютного контроля закреплены в ст. 24 Федерального закона № 173-ФЗ. В соответствии с названной статьей резиден­ты и нерезиденты, осуществляющие в Российской Федерации валютные операции, *имеют право:*

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

2) обжаловать решения и действия (бездействие) органов и агентов валютного контроля и их должностных лиц. Решение (постановление) органа валютного контроля о привлечении ре­зидента или нерезидента к ответственности может быть обжа­ловано как в вышестоящий орган, так и в суд. В соответствии со ст. 30.1—30.3 КоАП РФ постановление по делу об админист­ративном правонарушении может быть обжаловано: вынесен­ное судьей — в вышестоящий суд; вынесенное коллегиальным органом — в районный суд по месту нахождения коллегиально­го органа; вынесенное должностным лицом — в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

В случае если жалоба на постановление по делу об админи­стративном правонарушении поступила в суд и в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, жалобу рассматри­вает суд. По результатам рассмотрения жалобы выносится ре­шение.

Постановление по делу об административном правонаруше­нии, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществ­ляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответ­ствии с АПК РФ.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления. В случае про­пуска указанного срока он по ходатайству лица, подающего жа­лобу, может быть восстановлен судьей или должностным ли­цом, правомочными рассматривать жалобу.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоя­щий орган, вышестоящему должностному лицу.

Жалоба может быть подана и непосредственно в суд, выше­стоящий орган, вышестоящему должностному лицу, уполномо­ченным ее рассматривать. В случае, если рассмотрение жалобы не относится к компетенции судьи, должностного лица, кото­рым обжаловано постановление по делу об административном правонарушении, жалоба направляется на рассмотрение по подведомственности в течение трех суток.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении государственной пошлиной не облагается;

3) на возмещение реального ущерба, причиненного непра­вомерными действиями (бездействием) органов и агентов ва­лютного контроля и их должностных лиц. Право на возмеще­ние ущерба реализуется путем подачи искового заявления в суд или арбитражный суд в соответствии с правилами, установлен­ными ГПК РФ и АПК РФ.

Возмещению подлежит только реальный ущерб — расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества. Упущенная выгода лица — Неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского и хозяйственного оборота, если бы его право не было нарушено, — в данной ситуации не возмещается.

Лицо, которое обратилось за возмещением ущерба, помимо размера ущерба должно доказать:

неправомерность действий (бездействия) органа или агента валютного контроля или его должностного лица, т. е. указать конкретные нормы актов, которые нарушили указанные субъ­екты;

прямую причинно-следственную связь между действиями (бездействием) этих субъектов и возникшим ущербом.

Ущерб, причиненный Банком России как органом валютно­го контроля или агентами валютного контроля, за исключени­ем таможенных и налоговых органов, подлежит возмещению за счет указанных субъектов.

Ущерб, причиненный Федеральной службой финансово-бюджетного надзора, а также федеральными органами испол­нительной власти, являющимися агентами валютного контро­ля, возмещается за счет казны РФ, от имени которой выступает Министерство финансов РФ.

В последнем случае ответчиком признается Российская Фе­дерация в лице упомянутого Министерства финансов РФ. Предъявление гражданином или юридическим лицом иска не­посредственно к государственному органу, допустившему соот­ветствующее нарушение, не может служить основанием к отка­зу в принятии искового заявления либо к его возвращению без рассмотрения. В этом случае суд привлекает в качестве ответ­чика по делу соответствующий финансовый орган. При удовле­творении иска взыскание денежных сумм производится за счет средств федерального бюджета, а при отсутствии денежных средств — за счет иного имущества, составляющего казну РФ.

Резиденты и нерезиденты, осуществляющие в Российской Федерации валютные операции, *обязаны:*

1) представлять органам и агентам валютного контроля до­кументы и информацию, которые предусмотрены ст. 23 Феде­рального закона № 173-ФЗ;

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

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

Общий порядок представления резидентами и нерезидента­ми документов и информации и учета валютных операций ус­тановлен гл. 1 Инструкции Банка России от 15 июня 2004 г. № 117-И «О порядке представления резидентами и нерезиден­тами уполномоченным банкам документов и информации при осуществлении валютных операций, порядке учета уполномо­ченными банками валютных операций и оформления паспор­тов сделок» с последующими изменениями (далее — Инст­рукция Банка России № 117-И). Он распространяется на все валютные операции, за исключением валютных операций, осуществляемых:

* кредитными организациями — резидентами от своего имени и за свой счет, за исключением валютных операций, осуществ­ляемых с использованием специальных банковских счетов не­резидентов в валюте РФ;
* через счета резидентов и нерезидентов, открытые в Банке России;
* между нерезидентом и федеральными органами исполни­тельной власти, специально уполномоченными Правительст­вом РФ на осуществление валютных операций в соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального закона № 173-ФЗ;
* физическими лицами — резидентами, не являющимися ин­дивидуальными предпринимателями.

Указанный порядок состоит в следующем.

Резиденты (юридические лица и физические лица, в том числе физические лица — индивидуальные предприниматели) При осуществлении валютных операций в иностранной валюте представляют в уполномоченный банк (филиал уполномоченного банка) следующие документы:

справку об идентификации по видам валютных операций средств в иностранной валюте, поступивших на банковский счет или списываемых с банковского счета резидента, открыто­го в уполномоченном банке, являющуюся документом, под­тверждающим совершение валютной операции, форма и поря­док составления которой приведены в приложении 1 к Инст­рукции Банка России № 117-И;

иные документы, являющиеся основанием для проведения валютной операции, указанные в ч. 4 ст. 23 Федерального зако­на № 173-ФЗ.

Указанные документы представляются резидентом при спи­сании иностранной валюты с его счета в уполномоченном бан­ке либо не позднее семи рабочих дней со дня поступления ино­странной валюты на его счет в уполномоченном банке.

При поступлении иностранной валюты на счет резидента в уполномоченном банке, в случае если договором банковского счета между уполномоченным банком и резидентом предусмот­рено, что уполномоченный банк самостоятельно заполняет справку о валютных операциях, указанная справка резидентом в уполномоченный банк не представляется. В этом случае справка подписывается сотрудником банка, уполномоченным осуществлять действия по валютному контролю.

Уполномоченный банк принимает справку о валютных опе­рациях либо отказывает в ее принятии не позднее рабочего дня, следующего за днем ее представления резидентом.

Уполномоченный банк проверяет соответствие информа­ции, указанной резидентом в справке о валютных операциях, сведениям, содержащимся в документах, являющихся основа­нием для проведения валютных операций, а также соблюдение резидентом порядка оформления указанной справки, в срок не позднее рабочего дня, следующего за днем ее представления резидентом в уполномоченный банк. Принятая справка о ва­лютных операциях подписывается ответственным лицом упол­номоченного банка и заверяется печатью уполномоченного, банка, используемой для целей валютного контроля.

Уполномоченный банк отказывает в принятии справки о ва­лютных операциях в следующих случаях:

представленная резидентом справка о валютных операциях составлена резидентом с нарушением установленных требований;

из представленных резидентом документов следует несоот­ветствие вида проводимой валютной операции коду, указанно­му резидентом в соответствии с Перечнем валютных операций клиентов уполномоченных банков, указанным в приложении 2 к Инструкции Банка России № 117-И.

Справка о валютных операциях с отметкой ответственного лица уполномоченного банка о причине возврата, а также дру­гие документы, представленные резидентом, возвращаются уполномоченным банком резиденту заказным почтовым от­правлением с уведомлением о вручении в срок не позднее ра­бочего дня, следующего за днем их представления в уполномо­ченный банк, либо передаются под расписку резиденту или ли­цу, действующему на основании его доверенности. В этом случае уполномоченный банк отказывает резиденту в осуществ­лении валютной операции в соответствии с абз. 4 ч. 5 ст. 23 Федерального закона № 173-ФЗ.

В случае представления резидентом в уполномоченный банк документов в электронном виде служащий уполномочен­ного банка, принявший указанные документы, распечатывает их на бумажном носителе, заверяет их своей подписью с указа­нием даты распечатки. Указанные документы подписываются ответственным лицом уполномоченного банка и заверяются печатью.

При осуществлении валютных операций в валюте Россий­ской Федерации резидент, за исключением кредитной органи­зации, представляет в уполномоченный банк следующие доку­менты: расчетный документ, оформленный в соответствии с требованиями, установленными п. 1.14 Инструкции Банка Рос­сии № 117-И; документы, являющиеся основанием для прове­дения валютной операции, указанные в ч. 4 ст. 23 Федерально­го закона № 173-ФЗ.

При осуществлении валютных операций в валюте РФ нере­зидент представляет в уполномоченный банк расчетный доку­мент, оформленный в соответствии с требованиями, установ­ленными п. 1.14 Инструкции Банка России № 117-И.

Уполномоченный банк проверяет соответствие информа­ции, указанной резидентом в расчетном документе, сведениям, содержащимся в документах, являющихся основанием для проведения валютных операций, а также соблюдение резидентом и нерезидентом порядка оформления расчетных документов.

В случае его надлежащего заполнения и оформления расчетный документ принимается к исполнению.

Уполномоченный банк отказывает резиденту и нерезиденту в выполнении распоряжения о проведении валютных операций в следующих случаях:

* расчетный документ оформлен с нарушением требований п. 1.14 Инструкции Банка России № 117-И;
* из представленных резидентом документов следует несоот­ветствие проводимой валютной операции коду вида валютной операции, указанному в расчетном документе.

Расчетный документ и другие документы, представленные резидентом или нерезидентом, возвращаются уполномоченным банком резиденту или нерезиденту заказным почтовым отправ­лением с уведомлением о вручении в срок не позднее рабочего дня, следующего за днем их представления в уполномоченный банк, либо передаются под расписку резиденту, или нерезиден­ту, или лицу, действующему на основании доверенности соот­ветственно резидента или нерезидента.

Особенности представления резидентом документов и ин­формации, связанных с осуществлением валютных операций между резидентами и нерезидентами **при предоставлении и полу­чении кредитов и займов,** и учета уполномоченными банками указанных операций установлены гл. 2 Инструкции Банка Рос­сии № 117-И.

В целях учета указанных валютных операций резидент пред­ставляет в уполномоченный банк, в котором резидентом оформлен или переоформлен паспорт сделки (далее — банк ПС), наряду с документами, представляемыми резидентом в общем порядке, следующие документы и информацию:

а) справку о расчетах через счета за рубежом по кредитным договорам — при осуществлении валютных операций по кре­дитному договору через счета, открытые в банке, расположен­ном на территории иностранного государства, в случаях, предусмотренных актами валютного законодательства РФ или акта­ми органов валютного регулирования, либо в иных, случаях — на основании разрешений, выданных Банком России.

Форма справки о расчетах через счета за рубежом по кре­дитному договору устанавливается банком ПС и должна преду­сматривать наличие в ней информации, необходимой для за­полнения разд. II Ведомости банковского контроля, которая формируется в соответствии с приложением 3 к Инструкции Банка России № 117-И;

б) справку, содержащую информацию об идентификации по паспортам сделок поступивших за отчетный месяц денежных средств, — в случае проведения валютных операций по кредит­ному договору, связанных с зачислением валюты Российской Федерации, поступившей от нерезидента на счет резидента в банке ПС.

Справка о расчетах через счета за рубежом по кредитным договорам представляется резидентом в банк ПС в срок, не превышающий 45 календарных дней, следующих за месяцем, в течение которого были осуществлены валютные операции по кредитному договору, а справка о поступлении валюты Россий­ской Федерации — в срок, не превышающий 15 календарных дней, следующих за месяцем, в течение которого были осуще­ствлены валютные операции по кредитному договору.

Положением от 1 июня 2004 г. № 258-П1 Банк России уста­новил специальный *порядок представления резидентами уполно­моченным банкам подтверждающих документов и информации, связанных с проведением валютных операций с нерезидентами по внешнеторговым сделкам,* предусматривающим вывоз товаров с таможенной территории РФ или ввоз товаров на таможенную территорию РФ, выполнение работ, оказание услуг, передачу информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, а также порядок осуществления уполномоченными банками контроля за проведе­нием валютных операций.

Указанный порядок распространяется на валютные опера­ции между резидентом (юридическим лицом и физическим ли­цом — индивидуальным предпринимателем) и нерезидентом (за исключением валютных операций между нерезидентом и кредитной организацией — резидентом; между нерезидентом и федеральными органами исполнительной власти, специально уполномоченными Правительством РФ на осуществление ва­лютных операций в соответствии с ч. 5 ст. 5 Федерального за­кона № 173-ФЗ; между нерезидентом и резидентом в случае, если общая сумма контракта не превышает 5000 долларов США на дату заключения контракта), заключающиеся в осу­ществлении расчетов и переводов через банковские счета рези­дента, открытые в уполномоченных банках, а также через счета в банках за пределами территории РФ (далее — банк-нерези­дент) за вывозимые с таможенной территории РФ или ввози­мые на таможенную территорию РФ товары, а также выпол­няемые работы, оказываемые услуги, передаваемую информа­цию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них, по внешнеторговому договору (контракту), заключенному между резидентом и нерезидентом (далее — контракт).

Учет указанных валютных операций и контроль за их прове­дением осуществляет банк ПС.

Резидент осуществляет валютные операции по контракту только через свои банковские счета, открытые, в банке ПС (да­лее — счета резидента).

Резидент осуществляет валютные операции по контракту че­рез счета, открытые в банке-нерезиденте, в случаях, предусмот­ренных ч. 2 ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ, и в порядке, установленном валютным законодательством РФ или актами органов валютного регулирования, либо в иных случаях — на основании выданных разрешений Банка России.

В случае если резидент осуществляет все валютные опера­ции по контракту через счета, открытые в банке-нерезиденте, функции банка ПС исполняет по месту государственной реги­страции резидента территориальное учреждение Банка России, в котором резидентом оформляется паспорт сделки.

В целях учета валютных операций по контракту и осуществ­ления контроля за их проведением резидент представляет в банк ПС документы, связанные с проведением указанных опе­раций, подтверждающие факт ввоза товаров на таможенную территорию РФ или вывоза товаров с таможенной террито­рии РФ, а также выполнения работ, оказания услуг, передачи информации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них.

Подтверждающие документы представляются резидентом в банк ПС одновременно с двумя экземплярами справки о под­тверждающих документах, оформленной резидентом в порядке, изложенном в приложении 1 к Положению Банка России № 258-П.

Резидент представляет в банк ПС подтверждающие доку­менты и справку о подтверждающих документах в установлен­ном банком ПС порядке и в согласованный с банком ПС срок, не превышающий:

15 календарных дней после окончания месяца, в течение ко­торого по контракту был осуществлен вывоз товаров с тамо­женной территории РФ или оформлены документы, подтвер­ждающие выполнение работ, оказание услуг, передачу инфор­мации и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них;

45 календарных дней после окончания месяца, в течение ко­торого по контракту был осуществлен ввоз товаров на таможен­ную территорию РФ.

В случае осуществления валютных операций по контракту через счета, открытые в банке-нерезиденте, резидент представ­ляет в банк ПС наряду с указанными документами два экземп­ляра справки, содержащей информацию о валютных операциях по контракту, осуществленных через счета в банке-нерезиденте за отчетный месяц, с приложением к ней копий банковских выписок, подтверждающих осуществление указанных в ней ва­лютных операций по контракту, и копию заявления о резерви­ровании.

Форма справки о расчетах через счета за рубежом устанавливается банком ПС и должна предусматривать наличие в информации, необходимой для заполнения разд. II Ведомости банковского контроля, которая формируется в порядке, изложенном в приложении 3 к Положению Банка России № 258-П.

В случае проведения валютных операций по контракту, свя­занных с зачислением валюты Российской Федерации, посту­пившей от нерезидента на счет резидента в банке ПС, резидент также представляет в банк ПС два экземпляра справки, содер­жащей информацию об идентификации по паспортам сделок поступивших за отчетный месяц денежных средств. Справка о поступлении валюты Российской Федерации составляется и за­полняется в соответствии с требованиями, изложенными в при­ложении 2 к Положению Банка России № 258-П, на основании документов, в соответствии с которыми совершены записи по счету.

Справка о расчетах через счета за рубежом представляется резидентом в банк ПС в срок, не превышающий 45 календар­ных дней, следующих за месяцем, в течение которого были осу­ществлены валютные операции по контракту, а справка о по­ступлении валюты Российской Федерации — в срок, не превы­шающий 15 календарных дней, следующих за месяцем, в течение которого были осуществлены валютные операции по контракту.

Банк ПС проверяет соответствие информации, указанной резидентом в справке о подтверждающих документах и в справ­ке о расчетах через счета за рубежом, сведениям, содержащим­ся в подтверждающих документах или в копиях банковских вы­писок, а также соблюдение резидентом порядка оформления указанных справок. Банк ПС проверяет соответствие информа­ции, указанной резидентом в справке о поступлении валю­ты Российской Федерации, сведениям, содержащимся в доку­ментах, на основании которых совершены записи по счету.

Представленные резидентом справки проверяются сотруд­ником банка ПС, уполномоченным осуществлять от имени банка ПС действия по валютному контролю, в срок, не пре­вышающий семи рабочих дней, следующих за датой их пред­ставления резидентом в банк ПС. В случае надлежащего за­полнения и оформления указанных справок оба экземпляра справок подписываются ответственным лицом банка ПС и за­веряются печатью банка ПС, используемой для целей валют­ного контроля.

Один экземпляр справок, а также копии представленных вместе с ними подтверждающих документов или копии банков­ских выписок помещаются банком ПС в досье по паспорту сделки. Второй экземпляр справок и оригиналы подтверждаю­щих документов в срок, не превышающий семи рабочих дней, следующих за датой их представления в банк ПС, возвращают­ся резиденту заказным почтовым отправлением с уведомлением о вручении либо передаются под расписку лицу, действующему на основании доверенности резидента.

Банк ПС возвращает резиденту один экземпляр справок вместе с подтверждающими документами и копиями банков­ских выписок, а также иными представленными документами в случаях, если:

* представленные резидентом справки заполнены и (или) оформлены с нарушением установленных требований;
* информация, указанная в справках, не соответствует сведе­ниям, содержащимся в представленных резидентом докумен­тах, на основании которых заполнены справки;
* документы, на основании которых заполнены справки, не представлены или представлены не все документы, или они оформлены в ненадлежащем порядке.

Резидент повторно представляет в банк ПС надлежащим об­разом заполненные и оформленные с учетом замечаний банка ПС справки вместе с документами, на основании которых за­полнены эти справки, в срок, не превышающий трех рабочих дней с даты их получения от банка ПС.

В случае изменения в течение отчетного месяца данных о фактурной стоимости товаров, вывезенных с таможенной тер­ритории РФ или ввезенных на таможенную территорию РФ по таможенной декларации, включенной резидентом в ранее пред­ставленную банку ПС справку о подтверждающих документах, резидент повторно вносит в представляемую за текущий отчет­ный период справку о подтверждающих документах сведения о такой таможенной декларации и указывает новые данные в порядке, изложенном в приложении 1 к Положению Банка Рос­сии № 258-П. При этом резидент представляет в банк ПС документы таможенных органов, подтверждающие изменения фактурной стоимости.

В случае если обязательства между нерезидентом и резиден­том по контракту были исполнены способом, отличным от способа исполнения обязательств в виде расчетов и переводов в иностранной валюте или валюте Российской Федерации, рези­дент включает эту информацию в справку о подтверждающих документах и вместе с указанной справкой представляет в банк ПС документы, подтверждающие исполнение обязательств иным способом.

Порядок осуществления уполномоченными банками кон­троля за проведением валютных операций по контракту уста­новлен гл. 3 Положения Банка России № 258-П.

Сложившаяся арбитражная практика идет по пути привлече­ния к административной ответственности по ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ участников валютных отношений, которые нарушают уста­новленные сроки представления в уполномоченный банк спра­вок о подтверждающих документах, связанных с проведением валютных операций. В качестве примера можно привести сле­дующее дело.

Общество с ограниченной ответственностью «Леспромхоз «Аба­канский» (далее — Общество) обратилось в Арбитражный суд Рес­публики Хакасия с заявлением о признании незаконным постанов­ления Территориального управления Федеральной службы финан­сово-бюджетного надзора в Республике Хакасия о привлечении к административной ответственности на основании ч. 6 ст. 15 25 КоАП РФ.

Решением суда первой инстанции в удовлетворении заявления отказано.

Постановлением апелляционной инстанции решение суда ос­тавлено без изменения.

В кассационной жалобе Общество ставит вопрос о проверке за­конности судебных актов по основаниям неправильного примене­ния ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ, а также неприменения разъяснения Банка России от 13 мая 2005 г. № 12-1-3/1168.

Как установлено материалами дела, Общество в соответствии с контрактом от 20 мая 2004 г. № HLSZ-103-51-3 в августе 2004 г. — феврале 2005 г. произвело отгрузку древесины по 43 грузовым та­моженным декларациям на 173 535,66 доллара США.

При проверке соблюдения Обществом валютного законодатель­ства Территориальное управление Федеральной службы финансо­во-бюджетного надзора в Республике Хакасия выявило нарушение установленных сроков представления в уполномоченный банк справок о подтверждающих документах по 25 грузовым таможен­ным декларациям за период с 1 января 2004 г. по 9 февраля 2005 г. (акт от 13 апреля 2005 г. № 65). 13 апреля 2005 г. составлен прото­кол об административном правонарушении № 3-ВК-ю.

По результатам рассмотрения дела об административном право­нарушении Территориальное управление вынесло 26 апреля 2005 г. постановление № 3-ВК-ю о привлечении Общества к администра­тивной ответственности на основании ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ в ви­де штрафа в размере 40 тыс. рублей.

Отказывая Обществу в удовлетворении его требования о при­знании постановления от 26 апреля 2005 г. незаконным, арбитраж­ные суды двух инстанций исходили из того, что Общество виновно совершило вменяемое ему административное правонарушение, на­рушений порядка привлечения к административной ответственно­сти не установлено. Вывод суда по делу основан на установленных обстоятельствах и имеющихся доказательствах и постановлен при правильном применении норм права.

В силу ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ несоблюдение установленных порядка или сроков представления форм учета и отчетности по ва­лютным операциям, нарушение установленного порядка использо­вания специального счета и (или) резервирования, нарушение установленных единых правил оформления паспортов сделок либо нарушение установленных сроков хранения учетных и отчетных документов или паспортов сделок влечет наложение администра­тивного штрафа на должностных лиц в размере от 40 до 50 МРОТ; на юридических лиц — от 400 до 500 МРОТ.

Как усматривается из акта проверки, протокола об администра­тивном правонарушении от 13 апреля 2005 г., постановления по делу об административном правонарушении от 26 апреля 2004 г., объективная сторона правонарушения выразилась в несоблюдении установленных сроков представления в уполномоченный банк справок о подтверждающих документах, связанных с проведением валютных операций с нерезидентами по внешнеторговым сделкам. Таким образом, Общество не представило в установленный срок установленную форму учета и отчетности по валютным операциям, в связи с чем обоснованно было привлечено к административной ответственности по ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ.

Не соглашаясь с выводом суда по делу, заявитель кассационной жалобы указывает на то, что административный орган неправильно исчислил срок представления в банк требуемых документов — с момента фактического вывоза товаров с таможенной террито­рии РФ. Заявитель ссылается при этом на разъяснение Банка Рос­сии от 13 мая 2005 г. № 12-1-3/1168. В силу разъяснения назван­ный срок может исчисляться с даты оформления (получения) письменного подтверждения таможенных органов даты фактиче­ского вывоза с таможенной территории.

Указанный довод проверен, однако учтен быть не может.

В соответствии с п. 1,2ч. 2 ст. 24 Федерального закона № 173-ФЗ резиденты обязаны представлять органам и агентам валютного контроля документы и информацию, предусмотренные ст. 23 ука­занного Федерального закона, вести в установленном порядке учет и представлять отчетность по проводимым ими валютным опера­циям.

Пунктами 2.1, 2.2 Положения Банка России № 258-П уста­новлена обязанность резидентов по представлению в уполномо­ченный банк документов, связанных с проведением валютных операций, подтверждающих факт вывоза товара с таможенной территории РФ, и двух экземпляров справки о подтверждающих документах. В соответствии с п. 2.4 указанного Положения пре­дельный срок представления документов не превышает 15 кален­дарных дней после окончания месяца, в течение которого по кон­тракту был осуществлен вывоз товаров с таможенной террито­рии РФ.

При таких условиях Арбитражный суд Республики Хакасия сде­лал правильный вывод о том, что Банк России как основной орган валютного регулирования и контроля (ч. 1 ст. 4, ч. 1, 2, 4 ст. 5, п. 2 ч. 3 ст. 23 Федерального закона № 173-ФЗ) четко установил поря­док исчисления срока представления документов, подтверждающих факт вывоза товаров с таможенной территории РФ, и справок о подтверждающих документах и оснований для исчисления срока в ином порядке не имеется.

Ссылка заявителя на то, что акт толкования (разъяснение Бан­ка России от 13 мая 2005 г.) также подлежит применению, учтен быть не может, поскольку рассматриваемая ситуация уже урегули­рована п. 2.4 Положения Банка России № 258-П.

Заявитель кассационной жалобы также полагает, что отсутство­вала его вина во вменяемом ему административном правонаруше­нии, поскольку имели место неустранимые сомнения в его винов­ности, которые в силу п. 1.5 КоАП РФ толкуются в пользу лица, привлекаемого к ответственности.

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, ес­ли будет установлено, что у него имелась возможность для соблю­дения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или зако­нами субъекта РФ предусмотрена административная ответствен­ность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Суд первой и апелляционной инстанций исследовал обстоя­тельства совершения административного правонарушения и пра­вильно посчитал, что Общество допустило нераспорядительность при использовании 15-дневного срока, установленного для пред­ставления документов, подтверждающих факт вывоза товаров за пределы таможенной территории РФ. С учетом даты отгрузки, составления ГТД и установленных контрольных сроков пред­ставления Общество располагало достаточным временем для по­лучения подтверждающих документов, но направило обращения в таможенный орган по истечении половины установленного срока.

Оснований для переоценки данных выводов у суда кассацион­ной инстанции не имеется.

С учетом изложенного кассационная жалоба удовлетворению не подлежит.

При этом арбитражная практика последовательно отстаивает позицию о невозможности признания несоблюдения сроков представления подтверждающих документов в банк малозначи­тельным деянием и освобождения от ответственности, посколь­ку нарушение данных сроков может в дальнейшем повлиять на своевременность представления банком отчетности о валютных операциях, а угроза охраняемым общественным отношениям заключается в пренебрежительном отношении субъекта, прово- дящего валютную операцию, к исполнению своих публично-правовых обязанностей1.

Необходимо также отметить, что в силу ч. 3 ст. 1 Федераль­ного закона от 8 августа 2001 г. № 134-ФЗ «О защите прав юри­дических лиц и индивидуальных предпринимателей при прове­дении государственного контроля (надзора)»2 (с последующими изменениями) ограничения на проведение контрольных меро­приятий, установленные указанным Федеральным законом, на валютный контроль не распространяются.

**§ 5. Ответственность резидентов и нерезидентов**

**за нарушения актов валютного законодательства**

**Российской Федерации и актов органов**

**валютного регулирования**

Нарушение актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования может повлечь гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность.

В силу общего запрета на осуществление валютных опера­ций между резидентами и наличия закрытого перечня разре­шенных валютных операций между указанными лицами (ст. 9 Федерального закона № 173-ФЗ) на практике возник вопрос о правомерности выражения в договоре денежного обязательства в иностранной валюте без указания о его оплате в рублях (п. 2 ст. 317 ГК РФ).

По этому поводу Президиум Высшего Арбитражного Су­да РФ разъяснил, что если договором предусмотрено, что де­нежное обязательство *выражается и оплачивается* в иностран­ной валюте, однако в силу валютного законодательства данное обязательство не может быть исполнено в иностранной валюте, то такое договорное условие суду также следует рассматривать как предусмотренное п. 2 ст. 317 ГК РФ, если только при тол­ковании договора суд не придет к выводу, что стороны имели намерение не только выражать, но и исполнять денежное обя­зательство, основанное на данном договоре, также в иностран­ной валюте. При этом признание судом недействительным ус­ловия договора, в котором денежное обязательство выражено в иностранной валюте, не влечет признания недействительным договора в целом, если можно предположить, что договор был бы заключен и без этого условия (ст. ,180 ГК РФ).

Таким образом, Высший Арбитражный Суд РФ сформули­ровал опровержимую презумпцию исполнения денежного обя­зательства в валюте Российской Федерации в случаях, когда расчеты в иностранной валюте запрещены, несмотря на нали­чие противоположного условия в договоре. Опровержение пре­зумпции влечет признание соответствующего условия о расче­тах недействующим. Такое правовое последствие наступает, ко­гда исполнение денежного обязательства еще не состоялось.

Однако если *в ходе исполнения* договора будет совершена ва­лютная операция (сделка), противоречащая нормам валютного законодательства РФ, то она будет являться ничтожной (ст. 168, 169 ГК РФ) с взысканием в доход Российской Федерации всего полученного по сделке (при применении последствий недейст­вительности сделки, предусмотренных ст. 169 ГК РФ).

Следовательно, заключение договора с нарушением валют­ного законодательства РФ не влечет признания его недействи­тельным и применение последствий недействительности, пре­дусмотренных § 2 гл. 9 ГК РФ. Последнее возможно только при исполнении договора, которое выражается в совершении валютной операции (сделки), противоречащей нормам валют­ного законодательства РФ.

*Административная ответственность* за нарушение актов ва­лютного законодательства РФ и актов органов валютного регу­лирования установлена ст. 15.25 Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее — КоАП РФ), которая действует с 1 октября 2004 г. в редакции Федерального закона от 20 августа 2004 г. № 118-ФЗ2. Составы соответствующих административ­ных правонарушений и виды санкций за их совершение на­глядно можно представить в виде табл. 1.

Как видно из табл. 1, санкции ст. 15.25 КоАП РФ установ­лены в виде штрафа, который исчисляется одним из двух спо­собов: в кратном отношении к МРОТ; в кратном размере к сумме, являющейся предметом соответствующего нарушения.

**Нарушение валютного законодательства и актов органов валютного регулирования (ст. 15.25 КоАП РФ)**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| № части статьи | Состав правонарушения | Вид налагаемой санкции |
| 1 | Осуществление незаконных ва­лютных операций, т. е. осуществ­ление валютных операций, запре­щенных валютным законодатель­ством РФ, или осуществление валютных операций с невыполне­нием установленных требований об использовании специального счета и требований о резервиро­вании1', а равно списание и (или) зачисление денежных средств, внутренних и внешних ценных бумаг со специального счета и на специальный счет с невыполне­нием установленного требования о резервировании | Административный штраф на граждан, должностных лиц и юридических лиц в размере от 3Д до одного размера суммы незаконной валютной операции, сум­мы денежных средств или стоимости внутренних и внешних ценных бумаг, списанных и (или) зачис­ленных с невыполнением установленного требования о резервировании |
| 2 | Нарушение установленного по­рядка открытия счетов (вкладов) в банках, расположенных за пре­делами территории РФ | Административный штраф на граждан в размере от 10 до 15 МРОТ; на должно­стных лиц — от 50 до 100 МРОТ; на юридических лиц - от 500 до 1000 МРОТ |
| 3 | Невыполнение обязанности по обязательной продаже части ва­лютной выручки, а равно нару­шение установленного порядка обязательной продажи части ва­лютной выручки | Административный штраф на должностных лиц и юридических лиц в раз­мере от 3/4 до одного раз­мера суммы валютной вы­ручки, не проданной в ус­тановленном порядке |

Применительно к последнему способу исчисления штрафа следует отметить, что он является в отсутствие максимального предела, выраженного в твердой сумме, экономически жесткой санкцией, которая может привести к банкротству юридического лица или индивидуального предпринимателя. Представляется, что такой характер санкций делает их не правовосстановитель-ными, а карательными, зачастую не соответствующими харак­теру и степени общественной опасности совершенного право­нарушения. Вполне реальны ситуации, когда сумма штрафа, исчисленная по таким правилам, может превысить максималь­ный размер штрафа, предусмотренного УК РФ (а он равен со­гласно ч. 2 ст. 46 УК РФ 1 млн. рублей). И тогда администра­тивное наказание по своей тяжести превысит наказание уго­ловное. В случае же банкротства юридического лица или индивидуального предпринимателя интересы частные (а имен­но, интересы кредиторов, которые не получат полного удовлетворения своих требований) будут принесены в жертву инте­ресам публичным.

Поэтому с позиций соразмерности наказания характеру и степени общественной опасности совершенного правонаруше­ния, а также обеспечения баланса частых и публичных интере­сов целесообразно установить либо твердый максимальный предел административных штрафов, указанных в ч. 4 ст. 3.5 КоАП РФ, либо максимальный размер исходя из валюты ба­ланса юридического лица или годового дохода индивидуально­го предпринимателя.

При применении ст. 15.25 КоАП РФ необходимо иметь в виду следующее.

Административная ответственность, установленная в отно­шении должностных лиц ч. 1, 3—5 ст. 15.25 КоАП РФ, приме­няется только к лицам, осуществляющим предприниматель­скую деятельность без образования юридического лица.

Административный штраф подлежит уплате в рублях. Пере­счет иностранной валюты, а также стоимости внутренних и внешних ценных бумаг в валюту Российской Федерации про­изводится по действующему на день совершения или обнару­жения административного правонарушения курсу Банка Рос­сии.

Общим *объектом* правонарушений, предусмотренных ст. 15.25 КоАП РФ, выступают общественные отношения, скла­дывающиеся в процессе обращения валютных ценностей, а так­же при осуществлении расчетов между резидентами и нерези­дентами в валюте Российской Федерации.

*Объективная сторона* выражается в совершении деяния (действия или бездействия), предусмотренного ст. 15.25 КоАП РФ, за которое установлена административная ответственность.

*Субъектом* правонарушения могут быть как резиденты (ре­зиденты — физические лица только по достижении возраста 16 лет), так и нерезиденты (последние — только в случае осу­ществления валютной операции, во-первых, противоречащей российскому законодательству и, во-вторых, на территории РФ (ст. 1.7, 2.6 КоАП РФ)).

При этом субъектами правонарушения, предусмотренного Ч' 1 ст. 15.25 КоАП РФ, являются физические лица, лица, осу­ществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридические лица, как резиденты, так и нерезиденты.

Субъектами правонарушений, предусмотренных ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ, могут выступать только резиденты — лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без обра­зования юридического лица, и юридические лица.

Субъектами правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ, являются резиденты и нерезиденты — должностные лица, лица, осуществляющие предприниматель­скую деятельность без образования юридического лица, и юри­дические лица.

*Субъективная сторона* правонарушения характеризуется ви­ной (в форме умысла или неосторожности — ст. 2.2 КоАП РФ). Поэтому вина подлежит доказыванию во всех случаях привле­чения к ответственности по ст. 15.25 КоАП РФ. При этом обя­занность по доказыванию вины лица, привлекаемого к ответст­венности, с учетом требований ст. 1.5 КоАП РФ и ч. 5 ст. 205, ч. 4 ст. 210 АПК РФ возлагается на органы валютного контро­ля. Последние, в частности, при применении ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ должны доказать, что у резидента имелась возмож­ность обеспечить получение (возврат) на свой банковский счет в уполномоченном банке иностранной валюты или валюты РФ от нерезидентов, но им не были приняты все зависящие от него меры по выполнению указанной обязанности.

В подтверждение этого вывода можно привести следующий пример арбитражной практики.

ЗАО «Аврора Диамант Санкт-Петербург» (далее — Общество) обратилось в Арбитражный суд г. Санкт-Петербурга и Ленинград­ской области с заявлением об оспаривании постановления Терри­ториального управления Федеральной службы финансово-бюджет­ного надзора в городе Санкт-Петербурге (далее — Управление) от 14 января 2005 г. о назначении Обществу административного нака­зания на основании ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ.

Решением суда от 21 апреля 2005 г. заявление удовлетворено: оспариваемое постановление Управления признано незаконным и отменено.

Постановлением апелляционного суда от 3 ноября 2005 г. реше­ние суда первой инстанции отменено: Обществу отказано в удовле­творении заявления.

В кассационной жалобе Общество просит отменить постановле­ние апелляционной инстанции и оставить в силе решение от 21 апре­ля 2005 г., ссылаясь на нарушение судом норм материального и про­цессуального права — положений ст. 1.5, 2.1, 26.1, 28.2, а также ст. 15.25 КоАП РФ (в ред. Федерального закона от 20 августа 2004 *т.* *№ 118-ФЗ, далее — Закон № 118-ФЗ). По мнению подателя жалобы, суд апелляционной инстанции самостоятельно восполнил недостат­ки оспариваемого постановления, установив (вместо администра­тивного органа) событие вмененного Обществу правонарушения, неверно истолковал нормы, определяющие его состав, нарушив принцип презумпции невиновности (ч. 2 ст. 1.5 КоАП РФ).*

В отзыве на жалобу Управление просит оставить ее без удовле­творения.

Как видно из материалов дела, в соответствии с внешнеэконо­мическим контрактом от 16 февраля 2004 г. № ADF-07\_09 в марте 2004 г. Общество (продавец) экспортировало товар (бриллианты) по грузовой таможенной декларации (далее — ГТД) 10222030/020304/0000114, согласно которой оно является декларан­том и отправителем товара. Товар фактически вывезен за пределы Российской Федерации.

Согласно условиям контракта покупатель (венгерская фирма «FROBISTER INVEST & TRADE LTD») оплачивает товар в тече­ние 90 дней с момента его экспорта. Дополнительным соглашени­ем к контракту от 19 июня 2004 г. стороны изменили условия пла­тежа, продлив его срок до 1 октября 2004 г.

В ходе контроля за поступлением валютной выручки от экспор­та товара Управлением установлено, что вопреки требованиям ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ Общество нарушило сроки зачисления валютной выручки на свои банковские счета по спор­ной ГТД. Экспортированный товар в срок до 1 октября 2004 г. не оплачен.

Названные обстоятельства послужили основанием для возбуж­дения Управлением в отношении Общества дела об администра­тивном правонарушении по признакам деяния, предусмотренного ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ, проведения по нему административного расследования и составления протокола об административном пра­вонарушении от 22 декабря 2004 г.

Согласно постановлению Управления от 14 января 2005 г. Об­щество признано виновным в совершении административного пра­вонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ (в ред. Закона № 118-ФЗ). Заявителю назначе­но административное наказание в виде 37 621 395 рублей штрафа (3Д суммы валютной выручки, не зачисленной на счета Общества в уполномоченных банках).

В силу п. 1 ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ при осуще­ствлении внешнеторговой деятельности резиденты обязаны в сро­ки, предусмотренные внешнеторговыми договорами (контракта­ми), обеспечить получение от нерезидентов на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранной валютыили валю­ты Российской Федерации, причитающейся в соответствии с уеловиями указанных договоров (контрактов) за переданные нерези­дентам товары, выполненные для них работы, оказанные им услу­ги, переданные им информацию и результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них. Резиден­ты и нерезиденты, нарушившие положения актов валютного зако­нодательства РФ и актов органов валютного регулирования, несут ответственность в соответствии с законодательством РФ (ст. 25 Федерального закона № 173-ФЗ).

Согласно ч. 1 ст. 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее администра­тивное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время и по месту совершения админист­ративного правонарушения.

Невыполнение резидентом в установленный срок обязанности по получению на свои банковские счета в уполномоченных банках иностранной валюты или валюты Российской Федерации, причи­тающихся за переданные нерезидентам товары, выполненные для нерезидентов работы, оказанные нерезидентам услуги либо за пе­реданные нерезидентам информацию или результаты интеллекту­альной деятельности, в том числе исключительные права на них, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц и юридических лиц в размере от 3/4 до одного размера суммы де­нежных средств, не зачисленных на счета в уполномоченных бан­ках (ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ в ред. Закона № 118-ФЗ, вступившего в силу с 1 октября 2004 г.).

Отказывая Обществу в удовлетворении заявления, апелляцион­ная коллегия согласилась с доводами Управления о наличии в дей­ствиях заявителя признаков административного правонарушения, указав на то, что административный орган обоснованно признал Общество виновным в совершении вмененного ему правонаруше­ния (ч. 1 и 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Изучив материалы дела и доводы жалобы, суд кассационной инстанции считает, что выводы апелляционного суда соответству­ют требованиям ст. 71 АПК РФ о полной, объективной и всесто­ронней оценке доказательств в их совокупности.

В рамках проверки (валютного контроля) Управлением получе­ны объяснения Генерального директора Общества, согласно кото­рым очевидно, что при заключении и исполнении контракта от 16 февраля 2004 г. № ADF-07\_09 заявитель не проявил должной степени заботливости и осмотрительности в отношении не извест­ного ему ранее иностранного контрагента, полностью доверившись едва знакомому представителю покупателя, предложившему «очень привлекательные ценовые параметры» сделки.

Управлением соблюден порядок привлечения Общества к адми­нистративной ответственности (разд. IV КоАП РФ). В ходе произ­водства по делу об административном правонарушении заявитель не был лишен процессуальных гарантий, мог выдвинуть любые возражения по существу фактической стороны дела, дать дополни­тельные объяснения, но не сделал этого. Оценка соблюдения адми­нистративной процедуры дана апелляционным судом. Оснований для переоценки соответствующих доказательств не имеется.

В данном случае административный орган опроверг презумп­цию невиновности заявителя (ст. 1.5 КоАП РФ).

Кроме того, по смыслу требований ст. 29.10 КоАП РФ отсутст­вие в постановлении по делу об административном правонаруше­нии указаний на ту или иную оценку субъективной стороны вме­ненного деяния не может служить безусловным основанием для признания такого постановления незаконным, если впоследствии (при его обжаловании или опротестовании) выяснится, что адми­нистративный орган по итогам производства по делу об админист­ративном правонарушении располагал доказательствами вины пра­вонарушителя и (или) определенных мотивов и целей содеянного (если таковые выступают как квалифицирующие признаки право­нарушения).

При таких обстоятельствах доводы жалобы являются несостоя­тельными как противоречащие нормам материального и процессу­ального права.

Обжалуемое постановление суда не подлежит изменению либо отмене.

При квалификации правонарушений по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ необходимо иметь в виду, что запрещенными с учетом тре­бований ст. 9, 10, 12, 14 Федерального закона № 173-ФЗ явля­ются такие валютные операции, как:

* расчеты юридических лиц — резидентов с нерезидентами в наличной иностранной валюте при купле-продаже товаров, оказании услуг (в том числе транспортных, гостиничных услуг, Услуг общественного питания);
* расчеты юридических лиц — резидентов с нерезидентами в наличной валюте Российской Федерации при купле-продаже товаров, не относящейся к розничной торговле (ст. 492—505 **ПС РФ);**
* операции по выплате юридическими лицами — резидентами заработной платы физическим лицам — нерезидентам в налич-ной валюте Российской Федерации или иностранной валюте, осуществляемые на территории РФ.

В перечне, приведенном в ч. 3 ст. 14 Федерального закона № 173-ФЗ, отсутствуют, а потому являются запрещенными сле­дующие валютные операции физических лиц — резидентов на территории РФ:

* валютные операции, связанные с расчетами (вне зависимо­сти от суммы сделки) с нерезидентами в наличной валюте Рос­сийской Федерации и иностранной валюте при купле-продаже товаров (за исключением приобретения и отчуждения в целях коллекционирования единичных денежных знаков и монет), оказании услуг, в том числе при осуществлении предпринима­тельской деятельности;
* получение наличной валюты Российской Федерации и ино­странной валюты в дар от нерезидента;
* дарение, завещание нерезиденту наличной валюты Россий­ской Федерации, получение наличной валюты Российской Фе­дерации от нерезидента по праву наследования.

Федеральная таможенная служба ориентирует таможенные органы также на следующие особенности привлечения к ответ­ственности по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ.

При выявлении достаточных данных,' указывающих на со­вершение резидентами незаконных расчетов в наличной валю­те на территории РФ, должностным лицам таможенных орга­нов следует возбуждать дела об административных правонару­шениях по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ в случае, если указанные расчеты проведены по возмездным договорам между резиден­тами и нерезидентами, в соответствии с которыми товары пе­ремещаются через таможенную границу РФ (коды характера сделки «10» и «30» согласно классификатору, утвержденному приказом ГТК России от 23 августа 2002 г. № 900 «О класси­фикаторах и перечнях нормативно-справочной информации, используемых для таможенных целей»1 с последующими изме­нениями). В иных случаях информация о таких расчетах под­лежит передаче в Федеральную службу финансово-бюджетного надзора.

В соответствии со ст. 15 Федерального закона № 173-ФЗ единовременный вывоз из Российской Федерации физическйми лицами наличной иностранной валюты и (или) валюты Рос­сийской Федерации в сумме, превышающей в эквиваленте 10 тыс. долларов США, не допускается, за исключением случа­ев, когда валюта вывозится в пределах сумм, ранее ввезенных или переведенных в Российскую Федерацию.

В случае вывоза физическим лицом с таможенной террито­рии РФ иностранной валюты и (или) валюты Российской Фе­дерации в сумме, превышающей 10 тыс. долларов США, при отсутствии у него документов (ввозной таможенной декларации или иных документов), подтверждающих ее ввоз или перевод в Российскую Федерацию, вывоз валюты квалифицируется по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ как осуществление валютной операции, запрещенной валютным законодательством РФ.

Предметом административного правонарушения данной ка­тегории является вся вывозимая валюта, которая подлежит изъ­ятию в качестве меры обеспечения по делу об административ­ном правонарушении1.

В письме ФТС России от 27 декабря 2005 г. № 01-06/46464 содержатся следующие рекомендации таможенным органам по применению ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ.

В случае если условиями внешнеторгового договора (кон­тракта) предусмотрено, что продавцу-резиденту причитаются денежные средства за переданный нерезиденту товар за выче­том банковских расходов и комиссий, то не зачисление на счет данного резидента предусмотренных внешнеторговым догово­ром (контрактом) сумм комиссионного вознаграждения и банковских расходов в иностранной валюте или валюте Рос­сийской Федерации не будет являться нарушением валютно­го законодательства РФ. Например, при наличии соответст­вующего условия во внешнеторговом договоре (контракте) может быть признано обоснованным неполучение денеж­ных средств, являющихся комиссией иностранных банков за проведение банковских операций по переводу денежных средств.

Кроме того, не могут признаваться административным пра­вонарушением, предусмотренным ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ, случаи неполучения денежных средств, причитающихся за пере-, данные нерезиденту товары, связанные с "возвратом резиденту ранее переданного товара в контрактные сроки получения де­нежных средств за данный товар или в сроки, установленные в соглашении о возврате товара, при условии, что такое соглаше­ние заключено в контрактные сроки получения денежных средств, а также случаи, связанные с уменьшением фактиче­ской фактурной стоимости товара.

На размер окончательной фактурной стоимости товара мо­жет влиять изменение количества и качества поставленного по­купателю товара относительно количества товара, заявленного в ГТД, и качества товара, исходя из которого определялась за­явленная в ГТД фактурная стоимость товара, если риски утери или порчи товара в соответствии с условиями договора несла российская сторона. В частности, представляется обоснован­ным уменьшение размера фактурной стоимости вывозимого то­вара, вызванное следующими обстоятельствами:

а) потери товара, предусматриваемые условиями транспор­тировки (выветривание, усушка), если размеры данных потерь не превышают объема убыли, определяемого действующими в Российской Федерации нормами (техническими регламентами, ГОСТами, стандартами, ТУ и т. д.) для соответствующего то­вара;

б) не вывоз товаров с таможенной территории РФ вследствие их недостачи, убыли при транспортировке, наличия естествен­ных остатков или иных причин — при подтверждении такого не вывоза таможенным органом РФ;

в) несоответствие качества товара, поставленного покупате­лю, качеству товара, исходя из которого определялась заявлен­ная в ГТД фактурная стоимость товара, если изменение качест­ва товара вызвано разницей методик его определения или до­пустимыми погрешностями экспертизы, а также особенностями транспортировки (например, перегрузка товара с железнодо­рожного транспорта на танкер через нефтеналивные емкости большого объема) и подтверждено актом экспертизы, состав­ленным при участии независимой инспекционной организации при приемке товара покупателем;

г) несоответствие количества товара, поставленного покупа­телю, количеству товара, заявленному в ГТД, если такое несо­ответствие выявлено за рубежом и вызвано разницей методик его определения или допустимыми погрешностями экспертизы и подтверждено актом экспертизы, составленным при участии независимой инспекционной организации при передаче товара покупателю в соответствии с предусмотренными договором ус­ловиями поставки.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного *ч.* 4 ст. 15.25 КоАП РФ, отсутствует, если после вывоза товара с таможенной территории РФ, когда риски его утери или порчи в соответствии с условиями договора несла российская сторона, товар оказался уничтоженным, безвозвратно утерянным, его качество ухудшилось вследствие действия непреодолимой силы либо товары выбыли из владения российской стороны вследст­вие неправомерных действий органов или должностных лиц иностранного государства. При подтверждении данных обстоя­тельств торгово-промышленной палатой государства, в котором они возникли, или российским торговым представительством в этом государстве не поступление выручки от экспорта товара может быть признано обоснованным.

Пунктом 1 ч. 1 ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ уста­новлено, что резиденты обязаны обеспечить получение от не­резидентов на свои банковские счета в уполномоченных бан­ках иностранной валюты или валюты Российской Федерации, причитающейся за переданные нерезидентам товары, в сроки, предусмотренные внешнеторговыми договорами (контракта­ми). Таким образом, при определении срока поступления вы­ручки в первую очередь необходимо исходить из условий дого­вора, в том числе при определении порядка исчисления перио­да времени, в течение которого покупатель должен оплатить товар, и даты (момента), с которой (которого) должен исчис­ляться данный период времени. Таким образом, начало исчис­ления срока оплаты товара может не совпадать с датой факти­ческого пересечения экспортируемым товаром таможенной границы РФ.

Согласно п. 1 ст. 486 ГК РФ, если договором не определен срок оплаты товара, покупатель обязан оплатить товар непо­средственно до или после передачи ему продавцом товара. Вслучае, когда договором предусмотрена оплата товара после передачи покупателю (продажа товара в кредит — ст. 488 К РФ) но срок оплаты договором не определен, в соответствии со ст. 314 ГК РФ обязательство по оплате товара должнобыть исполнено в разумный срок после его возникновения (т. е. с момента исполнения обязанности передать товар). Про­дажа товара в кредит является видом коммерческого кредитова­ния и, следовательно, на продажу товаров в кредит распростра­няются правила о займе в соответствии с п. 2 ст. 823 ГК РФ. В связи с этим при определении разумного срока оплаты това­ра, проданного в кредит, исходя из п. 1 ст. 810 ГК РФ следует считать его равным 30 дням с момента возникновения обяза­тельства по оплате товара. Аналогичный подход применим и к договорам на импорт товаров, если договором не определен срок поставки товара после его оплаты.

Определяющим с точки зрения принятия решения о соблю­дении резидентом валютного законодательства РФ является факт передачи товаров от продавца покупателю, а не факт вы­воза товаров с таможенной территории РФ. Не вывоз товаров с таможенной территории РФ не всегда освобождает резидента от обязанности обеспечить получение от нерезидента на свои банковские счета в уполномоченных банках денежных средств, причитающихся за переданные нерезиденту товары, в сроки, предусмотренные внешнеторговыми договорами (контракта­ми). При определении момента исполнения обязанности про­давца по передаче товара необходимо руководствоваться граж­данским законодательством, в частности ст. 458 ГК РФ.

Например, если в соответствии с внешнеторговым догово­ром (контрактом) поставка товаров осуществляется на условиях FCA (Инкотермс-2000), то товары считаются переданными по­купателю (если внешнеторговым договором (контрактом) не предусмотрено иное) с момента их предоставления в распоря­жение перевозчика или другого лица, указанного покупателем. В данном случае, как правило, передача товаров происходит на таможенной территории РФ, и с момента их передачи у про­давца-резидента возникает обязанность обеспечить выполнение требования, установленного п. 1 ч. 1 ст. 19 Федерального зако­на № 173-ФЗ.

Таким образом, для возбуждения дела по ч. 4 ст. 15.25 КоАП РФ необходимо и достаточно установить следуюшиефакты и обстоятельства:

* товар передан в соответствии с условиями внешнеторгового договора (контракта) резидентом нерезиденту;
* денежные средства, причитающиеся за переданные нерези­денту товары, не получены в предусмотренные внешнеторго­вым договором (контрактом) сроки.

Продление контрактных сроков получения денежных средств, причитающихся за переданные нерезиденту товары, путем заключения дополнения к внешнеторговому договору (контракту) может свидетельствовать об отсутствии события правонарушения в случае, если указанное дополнение заключе­но до истечения данных сроков.

Получение с нарушением сроков, предусмотренных внешне­торговым договором (контрактом), денежных средств за товары, еще не переданные нерезиденту (предварительная оплата или оплата против отгрузки до передачи товара покупателю), нару­шением требований ч. 1 ст. 19 Федерального закона № 173-ФЗ не является.

При применении ч. 5 ст. 15.25 КоАП РФ необходимо учиты­вать, что возврат в Российскую Федерацию денежных средств за не ввезенные на таможенную территорию РФ (не получен­ные на таможенной территории РФ) товары должен быть осу­ществлен в сумме фактически уплаченных нерезидентам (полу­ченных нерезидентами) денежных средств, т. е. без вычета бан­ковских расходов и комиссий.

Для возбуждения дела по ч. 5 ст. 15.25 КоАП РФ необхо­димо и достаточно установить следующие факты и обстоятель­ства:

денежные средства перечислены нерезиденту и не возвраще­ны в Российскую Федерацию в сроки, предусмотренные внешне­торговыми договорами (контрактами) для их возврата, а в слу­чае отсутствия таковых в контракте — для ввоза (получения) товаров на таможенную территорию РФ;

товары не ввезены на таможенную территорию РФ (не по­лучены от нерезидента на таможенной территории РФ) в сро­ки, предусмотренные внешнеторговыми договорами (контрак­тами).

Вместе с тем, если товары ввезены в Российскую Федерацию (переданы резиденту на таможенной территории РФ) с нарушением срока, предусмотренного внешнеторговым договором (контрактом), но в срок, установленный договором для возврата денежных средств, событие правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 15.25 КоАП РФ, отсутствует. Если ввоз товаров состоялся позднее указанных сроков, то невозвраще­ние в эти сроки ранее перечисленных денежных средств за данные товары свидетельствует о наличии признаков админи­стративного правонарушения, предусмотренного ч. 5 ст. 15.25

КоАП РФ.

Вина импортера-резидента в совершении данного правона­рушения отсутствует, если до истечения контрактного срока импортируемые товары до ввоза на таможенную террито­рию РФ в момент, когда риски несла российская сторона, ока­зались уничтоженными, безвозвратно утерянными вследствие действия непреодолимой силы, недостачи, произошедшей в си­лу естественного износа или убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения, либо товары выбыли из владения российской стороны вследствие неправомерных действий орга­нов или должностных лиц иностранного государства, либо воз­врат переведенной в оплату товаров суммы денежных средств оказался невозможным вследствие действия непреодолимой силы или неправомерных действий органов или должностных лиц иностранного государства.

При доказывании субъективной стороны правонарушений, предусмотренных ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ, необходимо учи­тывать меры, предпринятые резидентом в целях исполнения возложенной на него обязанности, к числу которых могут быть отнесены:

а) на стадии предконтрактной подготовки — выяснение че­рез торгово-промышленную палату, торговое представительст­во, официальные органы страны иностранного партнера либо иными способами его надежности и деловой репутации;

б) на стадии заключения контракта:

* внесение в договор способа обеспечения исполнения обяза­тельств в зависимости от надежности и деловой репутаций партнера (банковская гарантия, неустойка, поручительство, за­лог, задаток и т. д.);
* применение таких форм расчета по договору, которые ис­ключают риск неисполнения контрагентом обязательств по договору (аккредитив);
* разработка механизма разрешения возможных разногласийчетким указанием сроков досудебных способов защиты нарушенных прав и указанием, какой судебный орган будет рассматривать возникший спор;
* использование страхования коммерческих рисков;

в) после неисполнения или ненадлежащего исполнения контрагентом обязательств:

* ведение претензионной работы (переписка с иностранной стороной по факту нарушения обязательств по договору, предъ­явление претензии);
* предъявление после ответа на претензию или истечения сро­ка ответа искового заявления в судебные органы с требованием о взыскании с контрагента причитающейся суммы.

Деяния, предусмотренные ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ, со­вершаются на следующий день после истечения срока исполне­ния обязанности, установленной ч. 1 ст. 19 Федерального зако­на № 173-ФЗ. С этого же дня исчисляется срок давности при­влечения к административной ответственности.

Санкции ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ предусматривают нало­жение административного штрафа в размере от 3/4 до одного размера суммы денежных средств, не зачисленных на счета в уполномоченных банках, не возвращенных в Российскую Фе­дерацию, соответственно. Таким образом, возникает вопрос о влиянии на административно-правовую оценку деяния факта зачисления (возврата) денежных средств в ходе производства по делу об административном правонарушении.

Рассматриваемые правонарушения, совершаемые в форме бездействия, являются оконченными в день, следующий за днем периода, предоставленного для выполнения соответст­вующей обязанности, когда налицо совокупность всех призна­ков составов правонарушений. Предмет административного правонарушения является неотъемлемым элементом состава и не может рассматриваться на иную дату. Следовательно, в силу п. 3 ч. 1 ст. 3.5 КоАП РФ административный штраф должен рассчитываться на момент окончания административного правонарушения исходя из суммы денежных средств, не зачислен­ных в установленный срок на счета в уполномоченных банках, либо сумме денежных средств, не возвращенных в установленный срок в Российскую Федерацию.

Таким образом, зачисление денежных средств на счет в Уполномоченном банке или возврат их в Российскую Федерациюпосле возбуждения дела об административном правонарушение не должно вести к прекращению производства по делу. При применении ч. 4 и 5 ст. 15.25 КоАП РФ также следует иметь в виду, что зачет встречных требований по оплате по­ставленных резидентом нерезиденту и нерезидентом резиденту товаров1 по разным контрактам, равно как и перечисление сум­мы по одному контракту свыше обусловленной с последующим уменьшением подлежащей оплате суммы по другому контракту, исключает применение ответственности за не обеспечение ре­патриации. Так, рассматривая дело в кассационном порядке, арбитражный суд Северо-Западного округа признал незакон­ным постановление о привлечении резидента к ответственно­сти за не зачисление на счет в уполномоченном банке валютной выручки от экспорта товара, поскольку из материалов дела сле­довало, что покупатель-нерезидент перечислил продавцу-рези­денту за поставленный товар на 300 евро больше, в связи, с чем за последующую поставку резидент выставил счет на 300 евро меньше фактурной стоимости товара.

Одна из процессуальных особенностей привлечения к ответ­ственности по ст. 15.25 КоАП РФ — более продолжительный срок давности (один год со дня совершения административного правонарушения — ч. 1 ст. 4.5 КоАП РФ). По истечении этого срока постановление о привлечении к административной от­ветственности не может быть вынесено, а вынесенное подле­жит отмене3.

В арбитражной практике есть случаи, когда резидент был освобожден от ответственности на основании ст. 2.9 КоАП РФ (малозначительность деяния). Чаще всего такая ситуация имеет место в случае задержки представления документов валютного контроля, при отсутствии иных нарушений. К примеру, по ука­занным основаниям суд освободил от ответственности резиден­та, установив, что им обеспечено фактическое поступление ва­лютной выручки на счет в уполномоченном банке до отгрузки продукции на экспорт, а задержка представления ксерокопий грузовых таможенных деклараций не превышала срок от 1 до 18 дней1. В другом деле со схожими обстоятельствами суд признал малозначительным правонарушением задержку представления ксерокопии грузовой таможенной деклараций на 46 дней.

В соответствии с ч. 1 ст. 23.60 КоАП РФ дела об админист­ративных правонарушениях, предусмотренных ст. 15.25 КоАП РФ, рассматривают органы валютного контроля. От имени ука­занных органов рассматривать дела вправе:

* руководитель федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области валютного контроля, его замести­тели;
* руководители структурных подразделений федерального ор­гана исполнительной власти, уполномоченного в области ва­лютного контроля, их заместители;
* руководители территориальных органов федерального орга­на исполнительной власти, уполномоченного в области валют­ного контроля.

Согласно п. 80 ч. 2 ст. 28.3 КоАП РФ должностные лица аген­тов валютного контроля вправе составлять протоколы об адми­нистративных правонарушениях, предусмотренных ст. 15.25 КоАП РФ, в соответствии с задачами и функциями, возложен­ными на них федеральными законами либо иными нормативны­ми правовыми актами.

В соответствии с ч. 4 ст. 28.3 КоАП РФ перечень должност­ных лиц таможенных органов, уполномоченных составлять протоколы по ст. 15.25 КоАП РФ, устанавливается Федераль­ной таможенной службой. Данный перечень установлен При­казом ФТС России от 15 марта 2005 г. № 198 «О должностных лицах таможенных органов Российской Федерации, уполномо­ченных составлять протоколы об административных правона­рушениях и осуществлять административное задержание» с по­следующими изменениями.

Исходя из изложенного, должностные лица таможенных ор­ганов вправе возбуждать дела об административных правонару­шениях, предусмотренных ст. 15.25 КоАП России, при обнару­жении достаточных данных, указывающих на нарушения ва­лютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования, совершенные на территории РФ при осуществ­лении валютных операций, связанных с перемещением товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ.

В случае выявления иных нарушений валютного законода­тельства РФ и актов органов валютного регулирования, совер­шенных на территории РФ, информацию о них таможенные органы передают в соответствии с ч. 9 ст. 23 Федерального за­кона № 173-ФЗ в Федеральную службу финансово-бюджетного надзора в порядке, установленном письмом ФТС России от 16 февраля 2005 г. № 01-06/43561.

Материалы о нарушениях валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования, совершенных за пре­делами территории РФ, либо об обоснованных подозрениях о наличии таких нарушений таможенные органы представляют в налоговые органы в соответствии со ст. 9 Соглашения о сотруд­ничестве Федеральной налоговой службы и Федеральной тамо­женной службы, заключенного 14 июля 2005 г.

Соглашением о взаимодействии Федеральной службы фи­нансово-бюджетного надзора и Федеральной таможенной службы при осуществлении валютного контроля от 15 августа 2005 г. № 06-30/21, № 01-48/9 и Дополнительным протоколом к нему от 15 августа 2005 г.3 предусмотрено ежеквартальное на­правление Росфиннадзором в ФТС России информации о ре­зультатах рассмотрения дел об административных правонару­шениях, возбужденных таможенными органами.

Перечень должностных лиц налоговых органов, уполномо­ченных составлять протоколы об административных правона­рушениях, утвержден приказом ФНС России от 2 августа 2005 г. № САЭ-3-06/354®.

Приказом Росфиннадзора от 17 ноября 2004 г. № 102' утвер­жден перечень должностных лиц Федеральной службы финан­сово-бюджетного надзора, уполномоченных составлять прото­колы в соответствии с КоАП РФ.

В случае несогласия резидента или нерезидента с решением органа валютного контроля оно может быть обжаловано в ар­битражный суд в течение 10 дней со дня получения копии оспариваемого решения (ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ, ч. 2 ст. 208 АПК РФ). Заявление об обжаловании решения органа валют­ного контроля государственной пошлиной не облагается.

Как разъяснил Конституционный Суд РФ в определении от 14 января 2000 г. № 4-О, если решение органа валютного кон­троля в указанный срок не обжаловано, то оно приводится в исполнение без применения судебной процедуры. Иными сло­вами, сумма штрафа взыскивается в бесспорном порядке с бан­ковского счета резидента или нерезидента судебным приста­вом-исполнителем по истечении 30-дневного срока, установ­ленного для добровольной уплаты штрафа (ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ). При этом лицо, не уплатившее своевременно штраф, может быть привлечено к ответственности на основа­нии ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ.

Необходимо отметить, что если выявлено два правонаруше­ния, охватываемых одной и той же частью ст. 15.25 КоАП РФ, то административное наказание должно назначаться за каждое правонарушение. В подтверждение можно привести следующий пример из арбитражной практики.

ООО «Пепси Боттлинг Труп (Санкт-Петербург)» (далее — Об­щество) обратилось в Арбитражный суд г. Санкт-Петербурга и Ле­нинградской области с заявлением об оспаривании постановления Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в городе Санкт-Петербурге (далее — Управление) от 13 сентября 2005 г. в части назначения Обществу админи­стративного наказания на основании ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ.

Решением суда от 31 октября 2005 г. заявление удовлетворено. Оспариваемое постановление Управления изменено в части адми­нистративного наказания. Суд назначил Обществу наказание в размере 40 тыс. рублей штрафа (400 МРОТ) за совершение адми­нистративного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ.

В апелляционной инстанции дело не рассматривалось.

В кассационной жалобе Управление просит отменить судебный акт и отказать Обществу в удовлетворении заявления, ссылаясь на нарушение и неправильное применение судом норм материального и процессуального права — положений ст. 168 АПК РФ, ст. 4.4, 15.25 КоАП РФ (в редакции Федерального закона от 20 августа 2004 г. № 118-ФЗ; далее — Закон № 118-ФЗ). По мнению подателя жалобы, им обоснованно назначено заявителю административное наказание как за несоблюдение установленного порядка или сро­ков представления форм учета и отчетности по валютным операци­ям при осуществлении внешнеторговой деятельности, так и за на­рушение «установленных единиц» правил оформления паспортов сделок (ч. 1 ст. 4.4 КоАП РФ).

Управление полагает, что в ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ «описаны составы нескольких административных правонарушений».

В отзыве на жалобу Общество просит оставить ее без удовлетво­рения, указывая на допущенные Управлением процессуальные на­рушения: два правонарушения выявлены в рамках одного админи­стративного производства. При этом административный орган в нарушение ч. 1 ст. 28.2 КоАП РФ составил один протокол об адми­нистративном правонарушении и принял одно постановление, со­гласно которому в отношении Общества применены меры админи­стративной ответственности за два отдельных административных правонарушения.

Как видно из материалов дела, по результатам валютного кон­троля Управление в июле 2005 г. возбудило в отношении Общества дело об административном правонарушении № 40-05/81 по при­знакам административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ.

Фактическим основанием к возбуждению административного производства послужили выявленные за период с декабря 2004 г. по апрель 2005 г. систематические нарушения Обществом срока представления форм учета и отчетности по валютным операциям установленного п. 2.7 Положения Банка России № 258-П. того, Управлением установлено нарушение Обществом порядка реоформления паспорта сделки (п. 9.1 Инструкции Банка России № 117-И).

В рамках административного производства № 40-05/81 Управ­ление составило один протокол об административном правонару­шении от 30 августа 2005 г.

Согласно постановлению Управления от 13 сентября 2005 г. Общество признано виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ (в ред. Закона № 118-ФЗ). При этом из текста постановления следует, что административный орган рассматрива­ет действия заявителя как образующие два самостоятельных адми­нистративных правонарушения, которые квалифицируются по од­ной части одной статьи КоАП РФ: нарушение срока представле­ния форм учета и отчетности по валютным операциям и нарушение порядка переоформления паспорта сделки. Заявителю назначено административное наказание в виде 40 000 рублей штрафа (400 МРОТ) за каждое правонарушение, «всего в сумме 80 тыс. рублей».

В силу ст. 20 и 24 Федерального закона № 173-ФЗ паспорт сделки, а равно отчетность по валютным операциям являются до­кументами, имеющими правовое значение для осуществления ва­лютного регулирования, организации и проведения валютного контроля. Действующим валютным законодательством РФ устанав­ливаются обязанности резидентов вести (оформлять) соответствую­щую документацию (учет).

В целях последовательной реализации положений валютного законодательства на подзаконном уровне утверждены Положение Банка России № 258-П и Инструкция Банка России № 117-И.

Резиденты и нерезиденты, нарушившие положения актов ва­лютного законодательства РФ и актов органов валютного регули­рования, несут ответственность в соответствии с законодательст­вом РФ (ст. 25 Федерального закона № 173-ФЗ).

Заявитель не оспаривает наличие вмененных ему нарушений, однако полагает, что незаконно привлечен к «двойной» ответствен­ности (два штрафа за «один состав административного правонару­шения»), в связи, с чем просит суд первой инстанции изменить по­становление Управления от 13 сентября 2005 г., ссылаясь на ч. 2 ст. 4.4 КоАП РФ.

Удовлетворяя заявление, суд первой инстанции согласился с Доводами заявителя, посчитав, что им «совершено несколько противоправных виновных действий, образующих состав одного ад­министративного правонарушения» (ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ), а следовательно, в данном случае законодателем предусмотрено наложение одной санкции в виде 40 000 рублей административного штрафа.

Изучив материалы дела и доводы жалобы, кассационная колле­гия считает правовую позицию суда первой инстанции ошибочной, противоречащей как официальному толкованию материального за­кона, так и правовой доктрине.

Несоблюдение установленных порядка или сроков представле­ния форм учета и отчетности по валютным операциям, нарушение установленного порядка использования специального счета и (или) резервирования, нарушение установленных единых правил оформ­ления паспортов сделок либо нарушение установленных сроков хранения учетных и отчетных документов или паспортов сделок влекут наложение административного штрафа на юридических лиц — от 400 до 500 МРОТ (ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ в редакции За­кона № 118-ФЗ).

Закрепленный в приведенной норме права состав администра­тивного правонарушения является сложным. Одно или несколько предусмотренных в нем противоправных действий, будучи совер­шенными в действительности, рассматриваются как одно или не­сколько оконченных правонарушений.

КоАП РФ предусмотрена возможность привлечения к админи­стративной ответственности только за оконченное правонаруше­ние. Административное правонарушение считается оконченным с момента, когда в результате действия (бездействия) правонаруши­теля имеются все предусмотренные законом признаки состава ад­министративного правонарушения (п. 19 постановления Пленума Верховного' Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопро­сах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»1).

Сложный состав правонарушения в публично-правовой док­трине рассматривается как допускающий оценку правонарушения как оконченного без совершения всех перечисленных в нем про­тивоправных действий, а с совершением хотя бы одного из них. В силу ч. 1 ст. 4.4 КоАП РФ при совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за каждое совершенное административное правонару­шение.

Таким образом, в действиях Общества усматриваются два само­стоятельных административных правонарушения, каждое из кото­рых следует квалифицировать по ч. 6 ст. 15.25 КоАП РФ. Мера ад­министративной ответственности избрана Управлением *с* учетом этих обстоятельств и не противоречит требованиям ст. 3.5, 4.4 КоАП РФ.

Доводы заявителя относительно нарушения Управлением по­рядка привлечения к административной ответственности (ч. 1 ст. 28.2 КоАП РФ) отклоняются судом кассационной инстанции по следующим основаниям.

Составление в данном случае Управлением одного протокола об административном правонарушении (вместо двух), равно как и принятие одного постановления по делу об административном правонарушении (вместо двух) не могут рассматриваться как процедурные нарушения, свидетельствующие о серьезных негативных процессуальных последствиях: об ущемлении прав Общества как участника административной процедуры, о неполноте выяснения административным органом фактических обстоятельств дела. При­дание подобным процедурным ошибкам значения безусловных ос­нований для признания постановления административного органа незаконным означало бы сугубо формальный подход суда к оценке положений разд. IV КоАП РФ, что, в свою очередь, не отвечало бы принципам справедливости и неотвратимости юридической ответ­ственности.

Как было указано в § 4 гл. II настоящего учебного пособия, Федеральный закон № 173-ФЗ в составе резидентов и нерези­дентов отдельно не выделяет индивидуальных предпринимате­лей. В рамках обозначенной проблемы можно выделить как минимум два аспекта:

1) применение к индивидуальному пред­принимателю норм Федерального закона № 173-ФЗ, регули­рующих отношения с участием юридических лиц либо отноше­ния с участием физических лиц;

2) право индивидуального предпринимателя осуществлять расчеты в иностранном госу­дарстве наличным порядком в местной валюте.

По вопросу применения к индивидуальным предпринимате­лям норм Федерального закона № 173-ФЗ, регулирующих от­ношения с участием юридических лиц либо отношения с уча­стием физических лиц, арбитражная практика идет по пути Распространения на них норм и установленного ими правового Режима в отношении физических лиц. В качестве примера можно привести два схожих дела, рассмотренных Федеральным арбитражным судом Волго-Вятского округа.

Фабула обоих дел такова. Индивидуальные предприниматели приобрели у немецкой фирмы за наличный расчет товары — кузова для автомобилей и запасные части к легковым автомобилям. На­личная форма оплаты товара подтверждена кассовыми чеками. Оп­лата товара произведена в Германии наличными евро. Усмотрев в действиях предпринимателей нарушение ч. 2 ст. 14 Федерального закона № 173-ФЗ, в соответствии с которой, если иное не преду­смотрено названным Законом, расчеты при осуществлении валют­ных операций производятся юридическими лицами — резидентами через банковские счета в уполномоченных банках, орган валютного контроля привлек предпринимателей к ответственности по призна­кам состава административного правонарушения, предусмотренно­го ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ, в размере соответствующих сумм неза­конных валютных операций.

Индивидуальные предприниматели обжаловали постановления органа валютного контроля о наложении административного штра­фа в арбитражный суд. Арбитражные суды первой и апелляцион­ной инстанций встали на сторону предпринимателей, признав по­становления органа валютного контроля незаконными. Не согла­сившись с их решениями, орган валютного контроля обжаловал состоявшиеся судебные акты в кассационной инстанции. Кассаци­онная инстанция оставила все решения нижестоящих инстанций в силе, руководствуясь следующим.

В ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ установлена ответственность за осу­ществление незаконных валютных операций, т. е. осуществление валютных операций, запрещенных валютным законодательст­вом РФ, или осуществление валютных операций с невыполнением установленных требований об использовании специального счета и требований о резервировании, а равно списание и (или) зачисле­ние денежных средств, внутренних и внешних ценных бумаг со специального счета и на специальный счет с невыполнением уста­новленного требования о резервировании.

В соответствии с подп. «б» п. 9 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ к валютным операциям относятся приобретение рези­дентом у нерезидента либо нерезидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу нерезидента либо нерезидентом в пользу рези­дента валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использо­вание валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа. Норма ч. 2 ст. 14 Федерального закона № 173-ФЗ устанавливает порядок осуществления расчетов при осуществлении валютных операций юридическими лицами. Между тем из ст. 1 следует, что по своему содержанию понятие «индивидуальный предпринима­тель» совпадает с понятием «физическое», а не «юридическое» лицо.

В ч. 3 ст. 15 Федерального закона № 173-ФЗ установлено, что физическим лицам предоставлено право единовременно вывозить из Российской Федерации наличную иностранную валюту в сумме, равной в эквиваленте 10 тыс. долларов США или не превышающей этой суммы. В рассматриваемых случаях предприниматели приоб­рели у иностранной фирмы товары на суммы 2400 и 3000 евро, что по действовавшему курсу валют не превышало сумму в 10 тыс. дол­ларов США. Оплата товаров произведена в момент их приобрете­ния за наличный расчет.

При таких обстоятельствах арбитражный суд кассационной ин­станции подтвердил правильность выводов судов первой и апелля­ционной инстанций о том, что валютные операции, осуществлен­ные индивидуальными предпринимателями, не относятся к числу запрещенных валютных операций или операций, в отношении ко­торых установлены какие-либо ограничения. Следовательно, орган валютного контроля не имел оснований для привлечения предпри­нимателей к административной ответственности по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ.

Признавая правильным и соглашаясь с выводом арбитраж­ного суда кассационной инстанции о том, что «по своему со­держанию понятие «индивидуальный предприниматель» совпа­дает с понятием «физическое», а не «юридическое» лицо», хоте­лось бы усилить правовую позицию суда в этой части ссылкой на ч. 6 ст. 4 Федерального закона № 173-ФЗ, в соответствии с которой все неустранимые сомнения, противоречия и неясно­сти актов валютного законодательства РФ, актов органов ва­лютного регулирования и актов органов валютного контроля толкуются в пользу резидентов и нерезидентов. Поэтому коль скоро Федеральный закон № 173-ФЗ прямо не называет статусы индивидуального предпринимателя и физического лица сходными по своей сути, то использовать аналогию закона нужно к пользе индивидуального предпринимателя, применяя нормы, которые улучшают его положение по сравнению с тем, в кото­ром он оказался бы, если бы применялись нормы, касающиеся юридических лиц.

Необходимо также иметь в виду, что п. *3* ст. 23 ГК РФ, со­гласно которому к предпринимательской деятельности граж­дан, осуществляемой без образования юридического лица, при­меняются правила, которые регулируют деятельность юридиче­ских лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения, к рассматриваемым отношениям не приме­ним, поскольку, во-первых, его действие ограничено рамками ГК РФ, а во-вторых, «иное» вытекает из существа правоотно­шения, подверженного публично-правовому регулированию Федеральным законом № 173-ФЗ.

Процитированные материалы дел показывают, что для це­лей применения Федерального закона № 173-ФЗ правовой ста­тус индивидуального предпринимателя приравнен к статусу физического лица за исключением случаев, когда в законе пря­мо установлено иное (например, таким случаем являлась ст. 21 Федерального закона № 173-ФЗ, которая устанавливала обя­занность продажи части валютной выручки резидентов в отно­шении как юридических лиц, так и индивидуальных предпри­нимателей).

При этом арбитражный суд кассационной инстанции пошел по пути рассмотрения порядка исполнения заключенного внешнеторгового договора как совокупности двух валютных операций: а) вывоз наличной иностранной валюты в сумме, не превышающей эквивалент 10 тыс. долларов США; б) соверше­ние платежа (расчета с нерезидентом в наличной форме в ва­люте, имеющей хождение в стране места совершения платежа). Вместе с тем суд не рассматривал вопрос о законности второй валютной операции, справедливо полагая, что он регулируется германским законодательством, а не Федеральным законом № 173-ФЗ (в противном случае подлежала бы применению ч. 3 ст. 14, которая устанавливает общее правило о проведении рас­четов при осуществлении валютных операций физическими лицами — резидентами через банковские счета в уполномочен­ных банках и закрытый перечень исключений из данного пpaвила, среди которых нет «расчетов с нерезидентом в наличной форме в валюте, имеющей хождение в стране места совершения платежа»). Между тем в практике есть случаи, когда суд привлекал к административной ответственности по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ за осуществление индивидуальным пред­принимателем — резидентом расчетов за рубежом с нерезиден­том по заключенному контракту наличным порядком в ино­странной валюте, что вызывает необходимость подробнее рас­смотреть этот вопрос.

По второй обозначенной проблеме есть две противополож­ные группы решений арбитражных судов: в одном случае суды признавали незаконной валютную операцию по уплате индиви­дуальным предпринимателем за рубежом наличной иностран­ной валютой цены товара по заключенному внешнеторговому контракту, в другом — указывали на правомерность соответст­вующих действий индивидуального предпринимателя.

Фабула дел первой группы сводится к следующему. Индивиду­альный предприниматель в соответствии с заключенными им кон­трактами с литовской фирмой ввез в Россию из Литвы товары стоимостью соответственно 950 евро и 2000 литовских лит. Оплата товара произведена предпринимателем в Литве наличными денеж­ными средствами. Указанные обстоятельства послужили основани­ем для привлечения предпринимателя к административной ответ­ственности по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ. Постановлениями Росфин-надзора на него наложен административный штраф в размере сумм незаконных валютных операций. Не согласившись с применением административной ответственности, индивидуальный предприни­матель обратился в арбитражный суд.

Признавая оспариваемое постановление Росфиннадзора час­тично незаконным, суды первой и апелляционной инстанций тем не менее усмотрели в действиях предпринимателя состав админи­стративного правонарушения, однако снизили размер наложенного на него штрафа до минимального предела санкции ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ ввиду отсутствия обстоятельств, отягчающих админист­ративную ответственность.

Кассационная инстанция сочла выводы суда правильными, а обжалуемые судебные акты — законными и обоснованными. При этом она руководствовалась следующим.

Согласно п. 1 Указа Президента РФ от 21 ноября 1995 г. № 1163 «О первоочередных мерах по усилению системы валютного контроля в Российской Федерации»1 с последующими изменения­ми расчеты по внешнеэкономическим сделкам, предусматриваю­щим ввоз товаров на таможенную территорию РФ, осуществляются только через счета резидентов, заключивших или от имени которых заключены сделки с нерезидентами, если иное не разрешено Бан­ком России.

В силу подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 1 Федерального закона № 173-ФЗ приобретение резидентом у нерезидента либо нерезидентом у рези­дента и отчуждение резидентом в пользу нерезидента либо нерези­дентом в пользу резидента валютных ценностей, валюты Россий­ской Федерации и внутренних ценных бумаг на законных основани­ях, а также использование валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа отнесены к валютным операциям.

Согласно ч. 3 ст. 14 Федерального закона № 173-ФЗ расчеты при осуществлении валютных операций производятся физически­ми лицами — резидентами через банковские счета в уполномочен­ных банках, за исключением валютных операций, прямо указанных в названной части ст. 14. Оплата импортного контракта наличной иностранной валютой в этот перечень не включена.

С учетом приведенных нормативных положений суды первой и апелляционной инстанций обоснованно, по мнению суда кассаци­онной инстанции, расценили валютные операции, осуществленные предпринимателем, как незаконные, влекущие административную ответственность на основании ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ.

Далее кассационная инстанция приводит следующие аргумен­ты: «Нормы Закона регулируют отношения между определенными субъектами (резиденты и нерезиденты в различных сочетаниях) по поводу конкретных объектов (валютные ценности, валюта РФ, внутренние ценные бумаги) независимо от места осуществления валютных операций. Об этом свидетельствует анализ отдельных положений Федерального закона № 173-ФЗ (п. 1 ст. 10, ст. 12, п. 2, 4 ст. 14 и др.), придающих юридическую значимость действиям субъектов, совершенным за пределами территории РФ.

Закон устанавливает правовые основы и принципы валютного регулирования и валютного контроля в Российской Федерации, полномочия органов валютного регулирования, а также определяет права и обязанности резидентов и нерезидентов в отношении вла­дения, пользования и распоряжения валютными ценностями, пра­ва и обязанности нерезидентов в отношении владения, пользова­ния и распоряжения валютой Российской Федерации и внутренни­ми ценными бумагами, права и обязанности органов и агентов валютного контроля (ст. 2 Федерального закона № 173-ФЗ).

По смыслу приведенной нормы сфера действия Закона не огра­ничивается территорией РФ. Пределы распространения его поло­жений очерчены субъектным составом и объектами правоотноше­ний. В раде случаев Федеральный закон связывает юридические последствия с действиями резидентов, совершенными за предела­ми Российской Федерации. Следовательно, ссылка предпринима­теля на то, что оплата товара произведена на территории иностран­ного государства, не принимается во внимание.

Запреты в праве устанавливаются не только с помощью запре­тительных правовых норм, но и посредством позитивно обязываю­щих норм, предписывающих субъектам определенное поведение, отклонение от которого не допускается. Закон устанавливает опре­деленные требования к осуществлению валютных операций, невы­полнение которых запрещается и влечет юридическую ответствен­ность, предусмотренную законодательством РФ.

В процитированных решениях арбитражный суд поставил более общий вопрос: распространяется ли действие Феде­рального закона № 173-ФЗ и КоАП **РФ** на территории иностранных государств? Несмотря на то что суд ответил на не­го утвердительно и предприниматель понес административное наказание, представляется, что такая позиция не находит должного подкрепления нормами действующего законода­тельства.

Во-первых, суд сам сослался на ст. 2 Федерального закона № 173-ФЗ, согласно которой Закон устанавливает правовые основы и принципы валютного регулирования и валютного контроля *в Российской Федерации.* В соответствии с ч. 1 ст. 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонару­шение, подлежит ответственности на основании закона, дейст­вовавшего во время и *по месту совершения административного правонарушения.* Поскольку вменяемые предпринимателю ад­министративные правонарушения (проведение незаконных ва­лютных операций) имели место на территории иностранного государства (Литвы), то ее законность (незаконность) и ответ­ственность за ее совершение должны определяться по законо­дательству Литвы.

Во-вторых, условие о проведении расчетов является услови­ем внешнеторгового контракта, а потому его законность (неза­конность), равно как и все действия по исполнению контрак­та, должны определяться компетентным правопорядком. Для определения такого правопорядка необходимо обратиться к гл. 68 ГК РФ. Согласно п. 1 и 2 ст. 1211 ГК РФ при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к дого­вору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Правом страны, с которой договор наиболее тес­но связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполне­ние, имеющее решающее значение для содержания договора (в частности, по договору купли-продажи компетентным пра­вом будет право страны-продавца (подп. 1 п. 3 ст. 1211 ГК РФ)' Поскольку продавец находится на территории Литвы, то ком­петентным правопорядком следует считать литовское законо­дательство. При этом необходимо отметить, что гражданская правоспособность индивидуального предпринимателя (спо­собность быть стороной внешнеторгового контракта, иметь по нему права и нести обязанности) определяется по праву Российской Федерации (п. 1 и 2 ст. 1202 ГК РФ). Поскольку для индивидуальных предпринимателей нет ограничений по осуществлению внешнеторговой деятельности, каждый из них может выступать стороной внешнеторгового контракта. Пере­чень его существенных условий, равно как их законность (не­законность), подчиняется правопорядку, выбранному с учетом ст. 1211 ГК РФ.

В-третьих, если мы подтвердим правомерность распростра­нения действия Федерального закона № 173-ФЗ на террито­рии зарубежных стран, то помимо нарушения принципа суве­ренности иностранного государства и его исключительного права осуществлять нормотворчество на своей территории мы создадим практические проблемы для наших соотечественни­ков, выезжающих за рубеж, при осуществлении расчетов в на­личной иностранной валюте (которая является национальной валютой для иностранного государства). При таком варианте решения данного вопроса гражданин РФ, выезжающий по ту­ристической путевке, например в Турцию, не сможет, не на­рушая Федеральный закон № 173-ФЗ (ч. 3 ст. 14) и не боясь применения ответственности по ч. 1 ст. 15.25 КоАП РФ, рас­плачиваться наличными турецкими лирами на территории Турции.

*Уголовная ответственность* за невозвращение в крупном размере из-за границы руководителем организации средств в иностранной валюте, подлежащих в соответствии с законода­тельством РФ обязательному перечислению на счета в уполно­моченный банк, установлена ст. 193 УК РФ.

**§ 6. Особенности ответственности уполномоченных банков**

Особенности привлечения к ответственности уполномочен­ных банков за нарушения валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования установлены Указанием Банка России от 12 февраля 1999 г. № 500-У «Об усилении валютного контроля со стороны уполномоченных банков за Правомерностью осуществления их клиентами валютных операций о порядке применения мер воздействия к уполномоченным банкам за нарушения валютного законодательства»1 с по­следующими изменениями.

Названным Указанием установлено, что в случае наруше­ния уполномоченным банком федеральных законов, норма­тивных актов и предписаний Банка России в сфере валютного регулирования и валютного контроля, в частности за проведе­ние валютных операций клиентов без обосновывающих доку­ментов, к уполномоченному банку может быть применена ме­ра воздействия в виде ограничения проведения операции куп­ли-продажи иностранной валюты в наличной и безналичной формах.

Ограничение проведения уполномоченным банком опера­ции купли-продажи иностранной валюты в наличной и безна­личной формах может состоять из ограничений на следующие операции, применяемых как по отдельности, так и вместе:

* ограничение права совершать сделки по купле иностранной валюты от своего имени и за свой счет;
* ограничение права совершать сделки по продаже иностран­ной валюты от своего имени и за свой счет;
* ограничение права совершать сделки по купле иностранной валюты по поручению своих клиентов (включая кредитные ор­ганизации);
* ограничение права совершать сделки по продаже иностран­ной валюты по поручению своих клиентов (включая кредитные организации).

Ограничение проведения операции купли-продажи ино­странной валюты в наличной и безналичной формах на бирже­вом и внебиржевом валютном рынке может быть введено сро­ком до шести месяцев в зависимости от характера нарушения, совершенного уполномоченным банком. Указанное ограниче­ние вводится предписанием Банка России либо его территори­ального учреждения.

В случае неоднократного применения к уполномоченному банку мер, установленных названным Указанием, Банк Рос­сии вправе отозвать у уполномоченного банка лицензию на осуществление банковских операций. Исчерпывающий пере­чень оснований к отзыву банковской лицензии содержится в ч. 1 и 2 ст. 20 Закона о банках. Порядок отзыва лицензии установлен Положением Банка России от 2 апреля 1996 г. № 264 «Об отзыве лицензии на осуществление банковских операций у кредитных организаций в Российской Федерации»с последующими изменениями (далее — Положение Банка России № 264).

При этом необходимо иметь в виду, что при нарушении уполномоченными банками требований федеральных законов и нормативных актов Банка России, регулирующих банковскую деятельность в сфере валютного регулирования и валютного контроля, территориальные учреждения Банка России вправе направить ходатайство об отзыве у уполномоченного банка ли­цензии на осуществление банковских операций по основаниям, указанным в п. 5 ч. 1 ст. 20 Закона о банках, если в течение по­следних 12 месяцев к уполномоченному банку два и более раз применялись меры, предусмотренные ст. 74 Закона о Банке России.

В соответствии со ст. 74 Закона о Банке России в случаях нарушения кредитной организацией федеральных законов, из­даваемых в соответствии с ними нормативных актов и предпи­саний Банка России, непредставления информации, представ­ления неполной или недостоверной информации Банк России имеет право требовать от кредитной организации устранения выявленных нарушений, взыскивать штраф в размере до 0,1% минимального размера уставного капитала либо ограничивать проведение кредитной организацией отдельных операций на срок до шести месяцев.

В случае неисполнения в установленный Банком России срок предписаний Банка России об устранении нарушений, выявленных в деятельности кредитной организации, а также в случае, если эти нарушения или совершаемые кредитной орга­низацией банковские операции или сделки создали реальную Угрозу интересам ее кредиторов (вкладчиков), Банк России вправе:

1) взыскать с кредитной организации штраф в размере до 1% размера оплаченного уставного капитала, но не более 1% минимального размера уставного капитала;

2) потребовать от кредитной организации: осуществления мероприятий по финансовому оздоровлению

кредитной организации, в том числе изменения структуры ее активов;

замены руководителей кредитной организации, перечень должностей которых указан в ст. 60 Закона о Банке России;

осуществления реорганизации кредитной организации;

3) изменить на срок до шести месяцев установленные для кредитной организации обязательные нормативы;

4) ввести запрет на осуществление кредитной организацией отдельных банковских операций, предусмотренных выданной ей лицензией на осуществление банковских операций, на срок до одного года, а также на открытие ею филиалов на срок до одного года;

5) назначить временную администрацию по управлению кредитной организацией на срок до шести месяцев;

6) ввести запрет на осуществление реорганизации кредитной организации, если в результате ее проведения возникнут осно­вания для применения мер по предупреждению банкротства кредитной организации, предусмотренные Федеральным зако­ном от 25 февраля 1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (бан­кротстве) кредитных организаций»1 с последующими измене­ниями;

7) предложить учредителям (участникам) кредитной органи­зации, которые самостоятельно или в силу существующего ме­жду ними соглашения, либо участия в капитале друг друга, ли­бо иных способов прямого или косвенного взаимодействия имеют возможность оказывать влияние на решения, прини­маемые органами управления кредитной организации, пред­принять действия, направленные на увеличение собственных средств (капитала) кредитной организации до размера, обеспе­чивающего соблюдение ею обязательных нормативов.

Кредитная организация может быть привлечена к ответствен­ности Банком России за совершение нарушения из числа пере­численных, если со дня его совершения не истекло пять лет.

Банк России может обратиться в суд с иском о взыскании с кредитной организации штрафов или иных санкций, установ­ленных федеральными законами, не позднее шести месяцев со дня составления акта об обнаружении нарушения из числа пе­речисленных выше.

Необходимо отметить, что названные меры ответственности уполномоченных банков не являются мерами административ­ной ответственности. Банк России в принципе не может свои­ми актами устанавливать административную ответственность. Все перечисленные меры — самостоятельные меры ответствен­ности, введенные Банком России в рамках реализации Закона о Банке России (в частности, ст. 4, 56 и 74).