**Внешнеэкономические подрядные операции с сырьем**

Суть операций с давальческим сырьем (их также называют толлинг) состоит в том, что владелец сырья, не располагающий мощностями по его переработке, передает его перерабатывающему предприятию в объеме, обеспечивающем получение необходимого количества готовой продукции, оплату затрат переработчика и получение переработчиком прибыли на капитал, вложенный им в процессе переработки. Сторонами договора являются, с одной стороны, поставщик сырья и получатель готовой продукции, с другой – переработчик. Предметом договора является переработка сырья в готовую продукцию с установленными в договоре техническими показателями.

Специальное регулирование внешнеэкономических операций с давальческим сырьем обусловлено как существенной спецификой этих операций, так и значительным их объемом среди внешнеэкономических операций.

Внешнеэкономические операции с давальческим сырьем регулируются Законом Украины «Об операциях с давальческим сырьем во внешнеэкономических отношениях» от 15.09.95 г. в редакции Закона от 04.10.2001 г. (далее – Закон).

Кроме этого Закона, операции с давальческим сырьем во внешнеэкономических отношениях регулируют другие нормативно-правовые акты, в том числе:

Закон Украины «О внешнеэкономической деятельности» от 16.04.91 г.;

Закон Украины «О налоге на добавленную стоимость» от 03.03.97 г.;

Положение о форме внешнеэкономических договоров, утвержденное приказом Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 06.09.2001 г. №201;

Товарная номенклатура внешнеэкономической деятельности в соответствии с Постановлением Кабинета Министров Украины от 04.11.97 г. №1216 «Об установлении показателей удельного веса давальческого сырья в общей стоимости готовой продукции по отдельным видам операций во внешнеэкономических отношениях»;

Положение о векселях, выдаваемых при осуществлении операций с давальческим сырьем во внешнеэкономических отношениях, утвержденное приказом Министерства финансов Украины от 13.02.96 г. №26.

Операцией с давальческим сырьем во внешнеэкономических отношениях согласно Закону считается операция по переработке (обработке, обогащению или использованию) давальческого сырья в результате технологического процесса с изменением кода по ТН КЕД (независимо от количества исполнителей), а также этапов (операций по переработке этого сырья) в целях получения готовой продукции за соответствующую плату. К операциям с давальческим сырьем во внешнеэкономических отношениях относятся операции, в которых сырье заказчика на конкретном этапе переработки, а также на заключительном, является основным материалом и его стоимость составляет не менее 20 процентов общей стоимости готовой продукции, при этом обязательным является предварительное осуществление поставки исполнителю давальческого сырья относительно возврата изготовленной из него продукции заказчику. При расчете стоимости давальческого сырья в стоимости готовой продукции учитываются стоимость всего вывезенного (ввезенного) давальческого сырья и расходы по поставке этого сырья к исполнителю.

Давальческим сырьем считается сырье, материалы, полуфабрикаты, комплектующие изделия, энергоносители, ввезенные на таможенную территорию Украины иностранным заказчиком (либо закупленные иностранным заказчиком за иностранную валюту в Украине) или вывезенные за ее пределы украинским заказчиком для использования в изготовлении готовой продукции. Давальческое сырье не может быть приобретено иностранным заказчиком на таможенной территории Украины за национальную валюту Украины или получено им в результате проведения других операций, в том числе товарообменных. Право собственности на давальческое сырье на каждом этапе его переработки, а также на изготовленную из него готовую продукцию принадлежит заказчику.

В новой редакции Закона дано определение форс-мажорных обстоятельств. Они определены как непредусмотренные и непреодолимые события, происходящие независимо от воли и желания заказчика и исполнителя (война, блокада, забастовка, пожар, авария, наводнение, замерзание моря, закрытие морских проливов, которые случаются на обычном морском пути между портами отгрузки и выгрузки, другое стихийное бедствие, запрет экспорта (импорта), валютные ограничения или другие ограничения прав собственности на сырье или готовую продукцию, в том числе на их перемещение, принятые государством или соответствующим государственным органом, и др.) и приводящие к нарушению условий заключенных контрактов, Закона и других законодательных актов.

Порядок ввоза на таможенную территорию Украины давальческого сырья иностранного заказчика и вывоза изготовленной из него продукции. Давальческое сырье, ввозимое на таможенную территорию Украины иностранным заказчиком, облагается ввозной пошлиной по ставкам Единого таможенного тарифа Украины, налогами и сборами, которые взимаются при ввозе товаров в соответствии с законодательством.

Уплата ввозной пошлины, налогов и сборов (кроме таможенных сборов) производится украинским исполнителем путем выдачи простого векселя органу государственной налоговой службы по местонахождению исполнителя со сроком платежа, равным сроку осуществления операции с давальческим сырьем, но не более чем на 90 календарных дней с момента оформления ввозной грузовой таможенной декларации. Сумма, указанная в векселе, определяется в валюте контракта на осуществление операций с давальческим сырьем.

В случае вывоза готовой продукции в полном объеме, предусмотренном контрактом, за пределы таможенной территории Украины в вышеуказанный период, вексель погашается и ввозная пошлина, налоги и сборы (кроме таможенных сборов) не взимаются. Вексель погашается также при частичном вывозе готовой продукции за пределы таможенной территории Украины, предусмотренном условиями контракта, если украинский исполнитель документально подтвердит уплату ввозной пошлины, налогов и сборов, которые должны быть уплачены при ввозе в Украину части сырья, из которого изготовлена не вывезенная из Украины готовая продукция. Для определения суммы платежа пошлины, налогов и сборов стоимость давальческого сырья пересчитывается в национальную валюту Украины по курсу Национального банка Украины, действовавшему на день платежа по векселю.

Учет векселей ведется органом государственной налоговой службы по местонахождению исполнителя.

Если ввозятся те виды давальческого сырья, которые не облагаются ввозной пошлиной, налогами и сборами, украинский исполнитель представляет в орган государственной налоговой службы по своему местонахождению письменное обязательство о вывозе готовой продукции в указанный в Законе период.

При вывозе готовой продукции в обусловленном письменным обязательством объеме в период, указанный в Законе, письменное обязательство погашается.

Соответствующие органы государственной налоговой службы могут давать разрешение на отсрочку оплаты векселей или погашение письменных обязательств отдельным субъектам предпринимательской деятельности, осуществляющим операции с давальческим сырьем во внешнеэкономических отношениях на основании налогового кредита, до наступления срока фактической отгрузки готовой продукции иностранному заказчику. За пользование кредитом субъект предпринимательской деятельности вносит в бюджет, в который он уплачивает налог на прибыль предприятий, ежемесячную плату, исходя из учетной ставки Национального банка Украины от суммы, определенной в векселе. Размер учетной ставки определяется на последний день периода, за который уплачивается указанная плата.

Основанием для таможенного оформления давальческого сырья, ввозимого на таможенную территорию Украины, является представление украинским исполнителем таможенному органу копии векселя (письменного обязательства), авизированного (взятого на учет) органом государственной налоговой службы по местонахождению исполнителя, и копии внешнеэкономического контракта на переработку давальческого сырья.

Основанием для таможенного оформления готовой продукции, которая изготовлена с использованием давальческого сырья, ввезенного на таможенную территорию Украины, и вывозится с ее территории, является представление украинским исполнителем таможенному органу копии векселя (письменного обязательства) и копии ввозной грузовой таможенной декларации, а в случае необходимости – и заключения Торгово-промышленной палаты Украины или региональных торгово-промышленных палат о том, что готовая продукция изготовлена вследствие переработки давальческого сырья, стоимость которого составляет не менее 20 процентов общей стоимости готовой продукции.

Основанием для погашения векселя (письменного обязательства) является представление украинским исполнителем органу государственной налоговой службы по своему местонахождению копии ввозной грузовой таможенной декларации с отметкой таможни, которая осуществила таможенное оформление готовой продукции, о фактическом пересечении готовой продукцией таможенной границы Украины.

Порядок выдачи, учета, отсрочки и оплаты (погашения) векселей (письменных обязательств) устанавливается Государственной налоговой администрацией Украины по согласованию с Министерством финансов Украины,

При оформлении грузовой таможенной декларации на ней делается отметка «Давальческое сырье» и проставляется код в соответствии с классификатором соглашений.

Готовая продукция, которая изготовлена из давальческого сырья, ввезенного иностранным заказчиком на таможенную территорию Украины с учетом требований Закона, и вывозится с таможенной территории Украины, не облагается вывозной (экспортной) пошлиной, другими налогами и сборами (кроме таможенных сборов), взимаемыми при экспорте товаров, и не подпадает под режим лицензирования и квотирования. На готовую продукцию, которая произведена с использованием давальческого сырья, ввезенного на таможенную территорию Украины иностранным заказчиком и принадлежит ему, не распространяется специальный режим экспорта товаров, за исключением товаров специального назначения, перечень которых устанавливается Кабинетом Министров Украины.

Вывоз тех видов готовой продукции, по которым международными договорами Украины, согласие на обязательность которых предоставлено Верховной Радой Украины, предусмотрено добровольное ограничение экспорта, осуществляется в порядке, установленном Министерством экономики и по вопросам европейской интеграции Украины.

За часть давальческого сырья или готовой продукции, полученной в качестве платы за выполненную работу, украинский исполнитель уплачивает ввозную пошлину, налоги и сборы, взимаемые при ввозе товаров (работ, услуг).

В случае утраты или полной порчи давальческого сырья либо готовой продукции вследствие форс-мажорных обстоятельств, факт наступления которых засвидетельствован Торгово-промышленной палатой Украины или региональными торгово-промышленными палатами, вексель (письменное обязательство) погашается и ввозная пошлина, налоги и сборы (кроме таможенных сборов) не взимаются. В случае необходимости уровень порчи давальческого сырья или готовой продукции и возможность ее использования определяются Торгово-промышленной палатой Украины или региональными торгово-промышленными палатами.

Порядок реализации на таможенной территории Украины готовой продукции, изготовленной из давальческого сырья, ввезенного иностранным заказчиком. Готовая продукция, произведенная из давальческого сырья, ввезенного иностранным заказчиком в порядке и на условиях, предусмотренных ст. 2 Закона, может реализовываться на таможенной территории Украины только через зарегистрированное им в Украине постоянное представительство, которое оформляет ввозную грузовую таможенную декларацию на готовую продукцию (без фактического ее ввоза на таможенную территорию Украины) и уплачивает ввозную пошлину, другие налоги и сборы, предусмотренные законодательством для аналогичных импортных товаров. Ввозная пошлина уплачивается по льготным ставкам Единого таможенного тарифа Украины. Нефтепродукты, произведенные из давальческой нефти, освобождаются от обложения ввозной пошлиной.

Основанием для погашения векселя (письменного обязательства), выданного в порядке, предусмотренном ст. 2 Закона, является представление украинским исполнителем органу государственной налоговой службы по своему местонахождению копии ввозной грузовой таможенной декларации на готовую продукцию (без фактического ввоза ее в Украину), оформленной постоянным представительством иностранного заказчика, копии контракта, заключенного иностранным заказчиком с покупателем готовой продукции, акта приемки-передачи готовой продукции постоянным представительством иностранного заказчика, справки об уплате ввозной пошлины, других налогов и сборов, выданных органом государственной таможенной службы по местонахождению постоянного представительства иностранного заказчика.

Постоянное представительство иностранного заказчика обязано передать указанные документы украинскому исполнителю в течение десяти рабочих дней после оформления акта приемки-передачи готовой продукции.

В случае возникновения форс-мажорных обстоятельств применяются положения, предусмотренные чч. 17, 18 ст. 2 Закона.

Расчеты между украинским покупателем готовой продукции и постоянным представительством иностранного заказчика осуществляются в национальной валюте Украины через счета постоянного представительства в учреждениях банков Украины в порядке, устанавливаемом Национальным банком Украины.

Кабинет Министров Украины может временно ограничивать или запрещать реализацию на таможенной территории Украины отдельных видов готовой продукции, произведенной из давальческого сырья иностранного заказчика, если это может нанести ущерб экономике страны.

Законом определен порядок закупки на таможенной территории Украины иностранным заказчиком давальческого сырья и порядок реализации или вывоза изготовленной из него готовой продукции. Давальческое сырье может закупаться иностранным заказчиком на таможенной территории Украины у субъекта предпринимательской деятельности Украины только за иностранную валюту.

Основанием для таможенного оформления готовой продукции, которая изготовлена с использованием давальческого сырья, закупленного за иностранную валюту в Украине, и вывозится с таможенной территории Украины, является представление украинским исполнителем таможенному органу копии контракта на приобретение иностранным заказчиком давальческого сырья в Украине и справки учреждения банка Украины о поступлении иностранной валюты на счет украинского поставщика сырья.

Иностранный заказчик имеет право реализовать на таможенной территории Украины готовую продукцию, изготовленную из давальческого сырья, закупленного на таможенной территории Украины, только через зарегистрированное им в Украине постоянное представительство, которое уплачивает налоги и сборы, предусмотренные законом при продаже товаров на таможенной территории Украины. Расчеты между украинским покупателем готовой продукции и постоянным представительством иностранного заказчика осуществляются в национальной валюте Украины через счета постоянного представительства в учреждениях банков Украины в порядке, устанавливаемом Национальным банком Украины.

За нарушение указанного порядка расчетов к переработчику, отгрузившему готовую продукцию непосредственно покупателю-нерезиденту на территории Украины без прохождения расчетов через постоянное представительство иностранного заказчика, применяется штраф в размерах, установленных налоговыми законами Украины для соответствующих налогов, сборов (обязательных платежей), а должностные лица, допустившие такие нарушения, привлекаются к ответственности за умышленное уклонение от налогообложения в соответствии с законом.

При вывозе подакцизных товаров, изготовленных из давальческого сырья, за пределы таможенной территории Украины акцизный сбор не уплачивается. Порядок освобождения от такого сбора определяется законами Украины.

Готовая продукция, которая произведена из давальческого сырья, закупленного иностранным заказчиком на таможенной территории Украины и принадлежит ему, в случае вывоза за пределы таможенной территории Украины не облагается вывозной (экспортной) пошлиной, другими налогами и сборами (кроме таможенных сборов), взимаемыми в соответствии с законами Украины, а также не подлежит лицензированию и квотированию, за исключением товаров специального назначения, перечень которых определяется Кабинетом Министров Украины.

Закон также регулирует порядок вывоза давальческого сырья украинского заказчика за пределы таможенной территории Украины и возврата в Украину готовой продукции.

В Законе установлена ответственность за нарушение правил осуществления операций с давальческим сырьем.

За нарушение украинским исполнителем (заказчиком) установленного Законом 90-дневного срока взыскивается пеня за каждый день просрочки в размете 0,3 процента суммы неполученной выручки (стоимости невозвращенной готовой продукции) в иностранной валюте, пересчитанной в национальную валюту Украины по официальному валютному курсу Национального банка Украины, действующему на день начисления пени, или в гривнах в случае осуществления расчетов в национальной валюте Украины. Общий размер начисленной пени не может превышать суммы задолженности.

В случае принятия судом или хозяйственным судом, Международным коммерческим арбитражным судом или Морской арбитражной комиссией при Торгово-промышленной палате Украины искового заявления украинского исполнителя (заказчика) о взыскании с иностранного заказчика (исполнителя) задолженности, которая возникла вследствие несоблюдения сроков, предусмотренных контрактами, сроки, предусмотренные ч. 8 и 16 ст. 5 и ч. 3 ст. 6 Закона, приостанавливаются, и пеня за их нарушение в этот период не начисляется.

В случае принятия судом или хозяйственным судом решения об отказе в иске полностью или частично либо прекращении (закрытии) производства по делу или оставлении иска без рассмотрения указанные сроки возобновляются, и пеня за их нарушение начисляется за каждый день просрочки, включая период, на который эти сроки были приостановлены.

В случае принятия судом или хозяйственным судом решения об удовлетворении иска о нарушении вышеуказанных сроков, пеня не уплачивается с даты принятия иска до даты рассмотрения судом или хозяйственным судом.

Государство гарантирует соблюдение прав и законных интересов заказчиков и исполнителей операций с давальческим сырьем, в том числе право распоряжаться по своему усмотрению давальческим сырьем и готовой продукцией, изготовленной с ее использованием.