

УДК 339.542

Кишинец Д.С.

Российский государственный гуманитарный университет (Москва)

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ВНЕШНЕТОРГОВЫХ БАРТЕРНЫХ СДЕЛОК В РОССИЙСКОМ ПРАВЕ

D. Kishinets

Department of Russian State University for the Humanities, Moscow

SPECIFIC FEATURES OF LEGAL REGULATION OF FOREIGN TRADE BARTER TRANSACTIONS IN THE RUSSIAN LAW

Аннотация. В статье анализируется соотношение договоров мены и бартера. Путем сравнения характера осуществляемых договоров, их содержания (в мене — одно существенное условие, в бартере автор выделяет не менее пяти), норм, применяемых к регулированию порядка оформления и осуществления сделок, выделяя отличительные признаки бартерных сделок. И, несмотря на существующее тождество между терминами «мена» и «бартер» в лексическом значении, автор приходит к выводу о некорректности предположения об идентичности понятий «договор мены» и «договор бартера».

Ключевые слова: договор мены, договор бартера, международный товарообмен, существенные условия, порядок оформления бартера, признаки бартера.

Abstract. The article analyzes the ratio of exchange contracts and barter contracts. The article presents a comparison of the character of the contracts being carried out and their content (in an exchange contract there's one significant condition, in a barter contract the author singles out at least five conditions). The article deals with the standards applicable to the regulation of the procedure of the official registration and execution of such transactions. The author highlights some distinctive features of the barter transactions indication. In spite of the existing identity (in the Russian language) between the terms «exchange» and «barter» in their lexical meaning, the author comes to the conclusion that to consider the concepts of «exchange contract» and «barter contract» to be identical is incorrect.

Key words: exchange contract, barter contract, international trade barter, material conditions, the order of barter registration.

Основной особенностью бартерной сделки в товарообменных операциях является ее трансграничный характер. Бартер предусматривает более широкий спектр объектов, в отношении которых осуществляется обмен, в отличие от договора мены, по которому можно обменять только имущество, принадлежащее субъектам на праве собственности [12, 91].

Рулева А.Н. считает, что именно в этом и заключается основное, существенное и принципиальное различие товарообменных операций по договору мены и внешнеторговой бартерной сделке [10, 40-43].

Для начала необходимо выделить отличия субъектного состава бартерной сделки. Так, если участниками договора мены могут быть любые субъекты гражданских правоотношений — физические лица, юридические лица и государства, то участниками договора внешнеторгового бартера могут быть либо организации, занимающиеся предпринимательской деятельностью, либо граждане-предприниматели, причем один из участников должен быть резидентом иного государства, чем Российская Федерация, в противном случае сделка перестает носить внешнеторговый характер.

Участники бартерных сделок преследуют исключительно предпринимательские цели, в то время как сделки, преследующие потребительские цели, не могут быть внешнеторговыми.

В нормативных документах это качество прямо не выражено, однако, все содержащиеся в них предписания ориентированы на договоры, заключаемые именно в предпринимательских, а не потребительских целях.

В соответствии с пунктом 1 статьи 161 ГК РФ все сделки, заключаемые юридическими лицами между собой и гражданами, должны совершаться в простой письменной форме, то есть оформляться договором. Таким образом, при совершении бартерных (товарообменных) операций договор является основным документом, регулирующим как взаимоотношения между сторонами, так и порядок отражения данных операций в бухгалтерском учете и в целях налогообложения [8, 85-93]. Исходя из различий между понятиями мены и бартера, сторонами, участвующими в сделке, должны заключаться договоры, соответствующие требованиям действующего законодательства. Стоит заметить, что договор мены подчиняется общим положениям ГК РФ о форме сделок, но несоблюдение его простой письменной формы в требуемых законом случаях не влечет недействительности этого договора (п. 1 ст. 162 ГК РФ). Нормы о купле-продаже товаров применяются к договору мены с учетом того, что каждая из сторон такого договора признается продавцом товара, который она обязуется принять в обмен. При этом главой 31 ГК РФ, применительно к договорам мены предусмотрено обязательное включение в его содержание таких вопросов, как:

- порядок возмещения разницы в ценах обмениваемых товаров;
- момент перехода права собственности на эти товары;
- обязанность сторон произвести встречное исполнение при обмене товаров.

Отличительными признаками бартерных сделок является оформление безвалютных сбалансированных взаимных поставок по экспорту и импорту единым контрактом. Объем поставок между партнерами регулируется по суммам, указанным в выставленных друг другу счетах-фактурах (инвойсах). Кроме того, договор внешнеторгового барте-

ра, в силу своего внешнеэкономического характера, обязательно должен быть совершен в письменной форме, в противном случае такая сделка будет признана недействительной. Об этом специально говорится в п. 3 ст. 162 ГК РФ. Следует отметить, что это единственное положение в ГК РФ, содержащее упоминание о внешнеэкономических сделках.

Не могут рассматриваться в качестве бартерной операции два договора между организациями, в одном из которых организация «А» является покупателем, а организация «Б» продавцом, а в другом наоборот.

Если же одна или обе стороны сделки производят обмен результатами выполненных работ или оказанных услуг, то данный договор должен регулироваться положениями о прекращении обязательств зачетом встречных требований (ст. 410 ГК РФ) (в этом случае стороны заключают два отдельных договора на реализацию своих товаров (работ, услуг) и прекращают свои обязательства по ним зачетом встречных денежных обязательств). В противном случае у подобного бартерного договора будет отсутствовать гражданско-правовое обоснование.

Отличие мены от бартера можно провести и по содержанию сделки. Оно состоит в том, что договор мены содержит, по сути, всего одно существенное условие – условие о предмете договора, то есть об обмениваемых товарах с учетом их номенклатуры, количества, качества, комплектности, ассортимента. Все иные условия договора мены могут быть определены с помощью диспозитивных норм ГК РФ. В свою очередь договор внешнеторгового бартера кроме условий, присущих договору мены должен содержать договоренность о:

1. дате заключения и номере договора; номенклатуре, количестве, качестве, цене товара по каждой товарной позиции, сроках и условиях экспорта и импорта товаров;
2. работах, услугах, результатах интеллектуальной деятельности, их стоимости, сроках выполнения работ, моменте предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности;

3. документах, представляемых российскому лицу для подтверждения факта выполнения работ, предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности;

4. порядке удовлетворения претензий в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения сторонами условий договора [9, 3-18].

Договор, посредством которого оформляется внешнеторговая бартерная сделка, должен содержать также стоимостную оценку обмениваемых товаров, которая используется для оценки сбалансированности встречных товаропотоков. Бартерные операции не предусматривают использование российским лицом или по его поручению иностранным лицом средств в иностранной валюте или в валюте Российской Федерации для организации встречных поставок товара.

Правительство РФ оставляет за собой право ограничить использование внешне-торговых бартерных сделок при осуществлении внешней торговли товарами, услугами и интеллектуальной собственностью. Об этом говорится в п. 2 ст. 43 ФЗ РФ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности».

На настоящий момент продолжает действовать Постановление Правительства Российской Федерации от 31 октября 1996 г. № 1300 «О мерах по государственному регулированию внешнеторговых бартерных сделок» [2], в котором в компетенцию ряда государственных органов, например, Министерства финансов РФ, включено осуществление контроля и учета внешнеторговых бартерных сделок, предусматривающих перемещение товаров через таможенную границу Российской Федерации.

Таким образом, в настоящее время порядок документального оформления и осуществления внешнеторговых бартерных сделок регулируется Положением об осуществлении контроля и учета внешнеторговых бартерных сделок, предусматривающих перемещение товаров через таможенную границу Российской Федерации, утвержденным ВЭК РФ, МВЭС РФ, ГТК РФ 2, 9, 11 апреля

1997 г. № 07-26/768, 10-83/1355, 01-23/6678 (с изменениями от 28 июня 2002 г.) [1], Порядком выдачи разрешений на проведение отдельных бартерных сделок, предусмотренных Указом Президента Российской Федерации от 18 августа 1996 г. № 1209 «О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок», утвержденным МВЭС РФ, ГТК РФ, Федеральной службой по валютному и экспортному контролю РФ 28 февраля, 4, 13 марта 1997 г. № 10-83/897, 01-23/4663, 07-6/356 [3].

Порядок осуществления внешнеторговых бартерных операций предусматривает оформление паспорта бартерной сделки. Таможенное оформление товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ в счет исполнения бартерных сделок, также осуществляется при условии представления в таможенные органы РФ паспорта бартерных сделок (пункт 5 Указа о государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок). Паспорт бартерной сделки оформляется по каждому бартерному договору в Министерстве экономического развития и торговли РФ (Минэкономразвития России) [6].

Порядок оформления и осуществления бартерных сделок утвержден МВЭС России 13 марта 1997 г. № 10-83/897, ГТК России 4 марта 1997 г. № 01-23/4663, Федеральной службой России по валютному и экспортному контролю 28 февраля 1997 г. № 07-26/356 [4].

Обязательным условием для реализации внешнеторговой бартерной сделки, в частности для вывоза и ввоза товаров, является оформление российской организацией, заключившей договор с иностранным предприятием на обмен товарами, паспорта бартерной сделки. Это необходимо сделать до того, как будет осуществлен экспорт товаров, и до начала таможенного оформления ввозимых товаров.

Порядок оформления и учета паспортов бартерных сделок утвержден Минфином России, МВЭС России, ГТК России 3 декабря 1996 г. № 01-14/197, 10-83/3225, 01-23/21497 [5].

Действующим российским законодательством установлен 15-дневный срок подтверждения результатов внешнеторговых бартерных сделок, а также осуществления поставок товаров (выполнения работ или оказания услуг) зарубежной стороной.

Так, российские лица, осуществляющие бартерные сделки, предусматривающие с их стороны выполнение работ, услуг и передачу результатов интеллектуальной деятельности, обязаны предоставить в течение 15 дней после вывоза работ, услуг, прав на результаты интеллектуальной деятельности по бартерному контракту в Минэкономразвития России, либо в уполномоченные им органы, документы, подтверждающие их выполнение или получение (пункт 11 Положения МВЭС РФ, ВЭК РФ, ГТК РФ от 28 мая 1997 г. №№ 10-83/2007, 07-26/3226, 01-23/10035 «Об осуществлении на территории Российской Федерации контроля и учета внешнеторговых бартерных сделок, предусматривающих выполнение работ, предоставление услуг и результатов интеллектуальной деятельности, выраженных в материально-вещественной форме»).

Кроме того, в соответствии с пунктом 2 статьи 45 ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» российские лица, которые заключили внешнеторговые бартерные сделки, или от имени которых заключены такие сделки, обязаны:

— обеспечить предусмотренные такими сделками ввоз на таможенную территорию России равноценных по стоимости товаров, оказание иностранными лицами равноценных услуг, выполнение равноценных работ, передачу равноценных исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности или предоставление права на использование объектов интеллектуальной собственности;

— подтвердить факт ввоза товаров, оказания услуг, выполнения работ, передачи исключительных прав на объекты интеллектуальной или предоставления права на использование объектов интеллектуальной собственности соответствующими документами;

— подтвердить получение платежных средств и зачисление на счета российских контрагентов в уполномоченных банках соответствующих денежных средств, если внешнеторговые бартерные сделки предусматривают частичное использование денежных и (или) иных платежных средств.

Следует подчеркнуть, что последний подпункт вступает в противоречие с Указом «О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок», согласно которому (пункт 1) к бартерным сделкам не относятся операции, предусматривающие использование при их осуществлении денежных или иных платежных средств. В то же время пунктом 4 статьи 54 ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» определено, что до приведения нормативных правовых актов РФ в области государственного регулирования внешнеторговой деятельности в соответствие с вышеуказанным Законом такие нормативные правовые акты применяются в части, не противоречащей данному Закону. Следовательно, при регулировании внешнеторговых бартерных сделок приоритет должны иметь положения Федерального Закона 2003 г.

При осуществлении бартерных операций платежным средством может оказаться иностранная валюта.

В настоящее время в части проведения валютных операций действует Федеральный закон РФ от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» [7].

Относительно валютных операций по бартерным сделкам действуют положения ст.ст. 7, 8, 11 этого Закона. Внешнеторговый характер договора бартера обуславливает применение к нему ряда принципов валютного и таможенного регулирования, в частности о:

— норме сроков, в течение которого российские участники сделок обязаны обеспечить ввоз на таможенную территорию Российской Федерации товаров, работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, эквивалентных по стоимости экспортированным. В настоящее время этот срок состав-

ляет 90 дней и исчисляется с даты выпуска экспортируемых товаров таможенными органами Российской Федерации либо с момента выполнения работ, предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности. Более длительный срок получения исполнения по договору внешнеторгового бартера может предусматриваться лишь при наличии разрешения Минэкономразвития РФ [6];

— норм о необходимости открытия и использования паспорта бартерной сделки, а также иных норм, установленных для таможенного режима экспорта товаров с одновременным и последующим государственным контролем [1].

Внешнеторговый бартер объединяет в одну группу внешнеторговые сделки, не попадающих под признаки купли-продажи, а точнее — внешнеторговые сделки, не подчиняющихся внутреннему валютному законодательству. Так, например, когда внешнеторговый контракт по поставке товара предусматривает денежный платеж из-за границы, то в силу вступают императивные нормы валютного законодательства, связывающие контрагентов по срокам поступления платежей по способам их перечисления, и по счетам, на которые они могут поступить, и по порядку использования валютной выручки, и по многим другим параметрам. Контроль за исполнением этих норм возложен государством на уполномоченные банки и контактирующие с ними таможенные органы.

Такой порядок предусмотрен и для импортных сделок: за границу не могут быть переведены денежные средства, пока соответствующие государственные органы не убедятся, что на территорию РФ уже нечто ввезено или, во всяком случае, находится в пути и будет ввезено. В случае, если контракт не содержит условия о денежных платежах, то контроль обоснованности ввоза-вывоза товара становится практически невозможным из-за отсутствия правового регулирования таких операций на законодательных на то основаниях. Валютное законодательство к таким отношениям не применимо, так как

такие отношения не относятся к валютным, а значит, в данном случае не применяется валютное законодательство и законодательство, применяемое к экспортно-импортным операциям, ибо оно предполагает получение «валютной выручки».

Таким образом, предположение об идентичности понятий «договор мены» и «договор бартера» следует считать некорректным, несмотря на то, что в лексическом значении между терминами «мена» и «бартер» существует тождество.

На основе анализа действующих нормативных правовых актов можно сделать следующий вывод о соотношении понятий мены и бартера. По смыслу п.1 ст. 567 ГК РФ, мена – это взаимная передача сторонами друг другу вещей, которые предполагаются равноценными, если иное не вытекает из содержания договора. Мена – один из видов бартерных сделок, поскольку по бартеру обмениваются не только вещи, но и другие товары – работы, услуги, продукты интеллектуальной деятельности во внешней сфере отношений.

Несмотря на тождество понятий «мена» и «бартер», понятия «договор мены» и «договор бартера» не идентичны.

В любом случае, при всех имеющихся разногласиях в теоретических подходах и нормативном регулировании бартера, бартерный обмен остается достаточно распространенной формой построения отношений контрагентов.

Для современной международной торговли, основанной на концепции использования денежной формы расчетов, взаимовыгодности, сохранение бартерных сделок достаточно актуально. Встречная торговля в форме бартерных сделок широко используется в нефтяном бизнесе.

Однако нельзя не обратить внимание на негативное отношение к бартерным сделкам Всемирной торговой организации (ВТО). В частности, указывается на такие отрицательные стороны бартера, как невыгодность его условий для одной из сторон, замена давления и конкуренции рыночных сил взаимностью, защитой и взаимоувязкой цен.

Вместе с тем в настоящее время пока нельзя исключить использование прямого товарообмена как во внешней торговле, так и внутри страны. При дефиците иностранной валюты, неустойчивости финансовой системы в различных государствах бартер имеет ряд преимуществ. В частности, он дает возможность участникам торговых отношений нейтрализовать в определенной мере такие негативные факторы внутренней экономики, как неконвертируемость валюты, разбалансированность финансов [11, 57].

ИСТОЧНИКИ И ЛИТЕРАТУРА:

Источники:

1. Положение об осуществлении контроля и учета внешнеторговых бартерных сделок, предусматривающих перемещение товаров через таможенную границу Российской Федерации, утвержденное ВЭК РФ, МВЭС РФ, ГТК РФ 2, 9, 11 апреля 1997 г. №№ 07-26/768, 10-83/1355, 01-23/6678 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1997. № 12. — URL: <http://www.zaki.ru/pagesnew.php?id=7062> (дата обращения: 05.02.2012)
2. Постановление Правительства Российской Федерации от 31 октября 1996г. № 1300 «О мерах по государственному регулированию внешнеторговых бартерных сделок» // Собрание Законодательства РФ (далее: СЗ РФ). 1996. № 46.
3. Порядок выдачи разрешений на проведение отдельных сделок, утвержденный МВЭС РФ, ГТК РФ, Федеральной службой по валютному и экспортному контролю РФ 28 февраля, 4, 13 марта 1997г. №№ 10-83/897, 01-23/4663, 07-26/356 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 1997. № 10.
4. Порядок выдачи разрешений на проведение отдельных бартерных сделок, предусмотренных Указом Президента Российской Федерации от 18.08.96 N 1209 «О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок» п. 3» . — Консультант плюс [сайт]. [2012]. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=14241> (дата обращения: 08.02.2012)
5. Порядок оформления и учета паспортов бартерных сделок, утвержденный МВЭС РФ, ГТК РФ, Минфином РФ 3 декабря 1996 г. №№ 10-83/3225, 01-23/21497, 01-14/197 //Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, 1997, № 10. — Альта софт. [Электронный ресурс] [сайт]. [2012]. URL: http://www.altaru/show_orders.php?action=view&filename=96p21497 (дата обращения: 07.02.2012)
6. Указ Президента РФ от 18 августа 1996 г. N 1209 «О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок» // Комментарий ГАРАНТа. [Электронный ресурс] [2012]. URL: <http://base.garant.ru/10137159/> (дата обращения: 06.02.2012)
7. Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле» // СЗ РФ 2003 г. № 50. Ст. 4859; СЗ РФ. 2004 г. № 27 ст. 2711; СЗ РФ. 2005. № 30(ч.1). ст. 3101; СЗ РФ 2006. № 31 (ч.1) ст. 3430; СЗ РФ 2007 г. № 1 (ч.1) ст. 30; СЗ РФ 2007. № 22. ст. 2563; СЗ РФ 2007. № 29. Ст. 3480; СЗ РФ. 2007. № 45. ст. 5419.

Литература:

8. Гуккаев В.Б. Варианты бартерных сделок с основными средствами и нематериальными активами // Консультант бухгалтера. 2007. № 9.
9. Панченко Т.М. Отражение в бухгалтерском учете имущества, полученного в результате товарообменных операций //Аудиторские ведомости. 1999. №8.
10. Рулева А.Н. Налогообложение и валютный контроль при импорте // Законодательство. 1998. №8.
11. Сусаян К.Г. «Самые выгодные сделки – лизинг, бартер, товарообмен с зарубежными партнерами». М., 1992.
12. Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли / Ответственный редактор А.С. Комаров. М. 1993.