

ОТЧЕТ
О НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКОЙ РАБОТЕ

**Исследование экономико-организационных
аспектов и условий в области инвестиционной
деятельности, отношений собственности, на-
логообложения и таможенного контроля
в Республике Беларусь.
Выработка предложений по их совершен-
ствованию**

Минск 2002

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
1. ОБ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЯХ НА ТЕРРИТОРИИ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ	7
1.1. Общий взгляд на инвестиционное законодательство Республики Беларусь. Общие положения о принципах построения настоящего заключения	7
1.2. Анализ правового регулирования иностранных инвестиций в Российской Федерации	101
1.3. Предложения по изменению законодательства Республики Беларусь, в части улучшения режима иностранных инвестиций.....	106
2. АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, РЕГУЛИРУЮЩЕГО ОТНОШЕНИЯ СОБСТВЕННОСТИ. ВЫРАБОТКА ПРЕДЛОЖЕНИЙ ПО ЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ	108
2.1. Законодательство, регулирующее отношения собственности	108
2.2. Предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего отношения собственности	118
3. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ.....	120
3.1. Общее представление о лицензировании в Республики Беларусь.	120
3.2. Виды деятельности, для осуществления которых в соответствии с законодательством Республики Беларусь требуется получение лицензии	123
3.3. Анализ законодательства о лицензировании в Российской Федерации и Украине	137
3.4. Предложения по изменению законодательства Республики Беларусь о лицензировании	141
4. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО, РЕГУЛИРУЮЩЕЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ КОНТРОЛЯ ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВОВАНИЯ	143
4.1. Общее состояние законодательства.....	143
4.2. Проблемы регулирования контрольной деятельности	146
4.3. Предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего контрольную деятельность	148
5. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О ЦЕНООБРАЗОВАНИИ	149
5.1. Общее состояние законодательства.....	149
5.2. Предложения по совершенствованию законодательства о ценообразовании.....	153
6. РАСЧЕТЫ И ВАЛЮТНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ	155
6.1. Общее понятие о расчетах	155
6.2. Наличные расчеты на территории Республики Беларусь.....	157
6.3. Виды безналичных расчетов субъектов Республики Беларусь.....	160
6.4. Очередность платежей в законодательстве Республики Беларусь.....	165
6.5. Общие положения о валютных операциях субъектов Республики Беларусь.....	167
6.6. Расчеты между лицами Республики Беларусь и иностранными юридическими и физическими лицами.....	170
6.7. Дополнительные особенности расчетов иностранных субъектов в Республике Беларусь.....	172
6.8. Анализ законодательства Российской Федерации о валютном регулировании	177
6.9. Предложения по изменению законодательства Республики Беларусь о валютном регулировании.....	179
7. НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ ПРИ РЕАЛИЗАЦИИ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ПРОЕКТОВ НА ТЕРРИТОРИИ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ: ВОПРОСЫ ТАМОЖЕННОГО ОФОРМЛЕНИЯ И ПРИМЕНЕНИЯ ТАМОЖЕННЫХ ПОШЛИН, НАЛОГА НА	

ДОБАВЛЕННУЮ СТОИМОСТЬ И АКЦИЗОВ. ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО ИХ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ	181
7.1. Таможенные платежи в Республике Беларусь.....	181
7.2. Таможенное оформление товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных инвесторов в уставный фонд коммерческих организаций	198
7.3. Льготы по налогам и таможенным платежам в Республике Беларусь.....	200
7.4. Предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь по вопросам таможенного оформления и применения таможенных пошлин, налога на добавленную стоимость и акцизов при реализации инвестиционных проектов в Республике Беларусь	210
8. ПРОВЕДЕНИЕ СРАВНИТЕЛЬНОГО АНАЛИЗА МЕТОДИК ТАМОЖЕННЫХ ПРОЦЕДУР БЕЛАРУСИ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ПРОВЕДЕНИЕ СРАВНИТЕЛЬНОГО АНАЛИЗА ПРОЦЕДУРНЫХ И НАЛОГОВЫХ ПРЕФЕРЕНЦИЙ ДЛЯ ПОТЕНЦИАЛЬНЫХ ИНВЕСТОРОВ В СТРАНАХ С ПЕРЕХОДНОЙ ЭКОНОМИКОЙ	212
8.1. Общие положения	212
8.2. Сравнительный анализ методик таможенных процедур Российской Федерации и Республики Беларусь. Возможности использования зарубежного опыта	213
8.3. Оформление паспорта сделки и статистическое декларирование в торговых отношениях между белорусскими и российскими субъектами хозяйствования	220
8.4. Таможенное оформление в свободных экономических зонах Республики Беларусь	225
8.5. Основные проблемы при таможенном оформлении товаров в Республике Беларусь.	227
8.6. Сравнительный анализ налоговых льгот в Российской Федерации и Республике Беларусь.....	241
8.7. Свободные экономические зоны в Республике Беларусь	251
8.8. Процедурные и налоговые преференции для потенциальных инвесторов в странах с переходной экономикой.....	256
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	264

ВВЕДЕНИЕ

Экономические и организационные условия функционирования бизнеса в стране являются определяющим фактором успеха национальной экономики в построении рыночных отношений, активной реструктуризации реального и финансового секторов экономики, притока в страну иностранных инвестиций и на этой основе повышения производительности труда и роста реальных доходов населения.

В 2001г. в экономике Беларуси получили продолжение положительные тенденции прошлого года. Значительное ужесточение денежно-кредитной политики позволило в 2000г. выйти на положительные реальные процентные ставки, перейти на единый курс рубля на всех сегментах валютного рынка. 5 ноября 2001г. сообщено о присоединении Беларуси к 8-й статье Устава МВФ, т.е. белорусский рубль стал конвертируемым по текущим операциям.

По итогам прошлого года ВВП страны вырос на 5,8%, промышленное производство – на 8%. Большинство отраслей народного хозяйства уверенно выходят на объемы производства 1990г. Растут зарплаты и реальные доходы населения.

Вместе с тем, в развитии народного хозяйства имеют место и негативные тенденции. Так, рост ВВП происходит на фоне падения инвестиций, высокого износа основных производственных фондов, падения рентабельности. Жесткая денежно-кредитная политика в 2001г., с одной стороны, и рост реальных доходов населения на 23% при росте ВВП на 3%, с другой стороны, вызвали определенные финансовые трудности в функционировании промышленности. В 2001г. количество убыточных предприятий увеличилось до 32% (23,4% в 2000г.), значительно увеличились кредиторская и дебиторская задолженности. По-прежнему в расчетах предприятий занимают значительный вес бартер и взаимозачеты. В 2002г. кризисные явления в экономике Беларуси еще более обострились. Так, количество убыточных предприятий увеличилось до 48%, рентабельность реализованной продукции снизилась до 5%, резко выросли запасы нереализованной продукции, объемы кредиторской и дебиторской задолженности.

Несмотря на декларируемые руководством страны особенности и преимущества белорусской модели развития (создание сильной и эффективной государственной власти; существование частного сектора наравне с государственным, но при условии, что его деятельность не противоречит национальным интересам; приватизация, но не как самоцель, а для поиска эффективного собственника; интеграционные процессы, особенно с Россией; ориентация на социальные вопросы), очевидно, что экономика страны находится в глубоком кризисе и необходимы кардинальные перемены.

Экономический рост, рост благосостояния граждан страны невозможны без роста инвестиций в экономику Беларуси. Для создания привлекательного инвестиционного климата, как для иностранных, так и для внутренних инвесторов необходимы либерализация экономики и снижение барьеров «входа-выхода» на рынок.

В настоящее время отсутствие инвестиций для модернизации производства является важнейшей проблемой белорусской экономики. Особенно остро данная проблема стоит в экспортоориентированных отраслях промышленности, где износ основных фондов превысил 75-80%. В последнее время ведущие белорусские экспортеры уже не в состоянии обеспечить простое воспроизводство продукции, конкурентоспособной на внешних рынках. Так, в 2001 году сократились физические объемы экспортных поставок калийных удобрений, тракторов, холодильников и морозильников, химических нитей. Сложившаяся сегодня экономическая конъюнктура не способствует внутренним и внешним инвестициям.

Беларусь занимает 135 место по индексу инвестиционной привлекательности. Например, кумулятивные ПИИ в 1989-1999гг. в Беларуси составили 681 млн. долл. В то же время в Польше – это 31,6 млрд. долл., в Чехии – 14,9 млрд. долл., Венгрии – 19,4 млрд. долл. Кумулятивные ПИИ на человека в Беларуси за десять лет реформ составили всего 68 долл., в то время как у наших ближайших соседей в Венгрии – 1925 долл. на душу населения, Чехии – 1425 долл., Эстония – 1392 долл., Латвии – 862 долл., Польше – 817 долл. на душу населения.

Отсутствие иностранных инвестиций дополняется снижением внутренних инвестиций. Экономика живет не по средствам, когда будущее жертвуется в счет текущего потребления. В Беларуси постоянно снижается доля валовых инвестиций в ВВП. Так, например, доля инвестиций в ВВП в 1995г. составляла 18,7%, в том числе производственные – 11%. По итогам 2001г. инвестиции составили 17,4% и 7,9% соответственно. Высокий износ активной части производственных фондов (70-80%) становится угрозой экономической и национальной безопасности страны (критический уровень этого показателя – 60%).

Таким образом, для повышения эффективности функционирования национальной экономики, роста конкурентоспособности продукции белорусских предприятий, привлечения в страну передовых знаний и технологий нужно кардинальное изменение инвестиционной политики. Новое правительство и парламент должны проводить политику, способствующую созданию благоприятного инвестиционного климата страны.

Однако помимо макроэкономической политики государства, на состояние инвестиционной привлекательности страны и рост нового частного бизнеса в значительной мере влияет институциональная среда функционирования бизнеса, которая задает «правила игры» для предприятий всех форм собственности. Налогообложение, количество и ставки налогов, налоговые преференции, законодательство о собственности, о таможенном оформлении, ценообразовании, валютных расчетах, деятельности контрольных органов являются ключевыми факторами, определяющими состояние инвестиционного климата страны, наряду с Инвестиционным кодексом и общими параметрами проводимой в стране макроэкономической политики.

При этом, как показывает опыт 10 лет посткоммунистической трансформации, особую роль в новых экономиках играет соответствие принятого законодательства действующей хозяйственной практике. Зачастую во многих странах на практике имеют место неравные условия хозяйствования, приоритет нормативных актов меньшей юридической силы, возможность принятия нормативных актов «задним числом» и другие практики, ущемляющие права собственников и инвесторов, в первую очередь, иностранных.

Простейшее сравнение норм законодательства Российской Федерации и Беларуси демонстрирует несовпадение базовых характеристик и подходов. Зачастую российское законодательство является более либеральным, структурированным, последовательным и упорядоченным. Поскольку по всем рейтингам международных организаций (МВФ, ЕБРР) российская экономика является более реформированной и рыночной, унификация налоговой, ценовой, таможенной политик правительства, единообразие подходов в отношении к собственности, инвестициям будет способствовать созданию предпосылок для продвижения реформ и идеалов рыночной экономики в Беларуси.

Таким образом, актуальность данного исследования состоит в глубоком и систематическом анализе инвестиционного и другого законодательства, регламентирующего отношения в области осуществления инвестиций и возможности ведения бизнеса иностранным инвестором.

Проведенное исследование выявляет «узкие места» существующей сегодня в Беларуси институциональной среды, проводит параллели с существующей российской практикой, предлагает основные направления совершенствования действующих нормативных документов и основных подходов к ценообразованию, валютному регулированию, лицен-

зирования. Особое место уделено анализу таможенной политики белорусского государства – количеству, ставкам и порядку уплаты таможенных платежей; таможенному оформлению товаров, ввозимых на таможенную территорию РБ в качестве вклада иностранных инвесторов в уставный фонд предприятий с иностранными инвестициями; действующие льготы по налогам и таможенным платежам.

В рамках проведенного исследования объектом изучения являлась институциональная среда ведения бизнеса в Беларуси, предметом исследования было законодательство, касающееся всего спектра отношений, возникающих при осуществлении иностранных инвестиций в Беларуси.

Целью проведенного исследования являлся комплексный анализ возможностей осуществления инвестиций в белорусские предприятия иностранных инвесторов.

Исходя из поставленной цели авторы решали следующие задачи:

- комплексное исследование Инвестиционного Кодекса Беларуси и другого специального законодательства, регламентирующего иностранные инвестиции в Беларуси;
- анализ законодательства, регулирующего отношения собственности;
- выработка рекомендаций по совершенствованию законодательства, регламентирующего процедуру вложения иностранных инвестиций в Беларусь;
- анализ законодательства о лицензировании и предложения о его совершенствовании (уточнение процедур и сокращение лицензируемых видов деятельности);
- анализ законодательства, регулирующего осуществление контроля за деятельностью субъектов хозяйствования и выработка предложений по его совершенствованию;
- анализ законодательства в области государственной ценовой политики и выработка предложений по ее изменению;
- анализ законодательства о расчетах и валютного законодательства, выработка предложений по его совершенствованию;
- анализ налогообложения при реализации инвестиционных проектов на территории Беларуси и выработка предложений по его совершенствованию.

В работе использовались нормативные акты Республики Беларусь, Российской Федерации и других стран с переходной экономикой.

1. ОБ ИНОСТРАННЫХ ИНВЕСТИЦИЯХ НА ТЕРРИТОРИИ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

1.1. Общий взгляд на инвестиционное законодательство Республики Беларусь. Общие положения о принципах построения настоящего заключения

22 июня 2001г. был принят Инвестиционный кодекс Республики Беларусь, который вступил в силу с 9 октября 2001г. Инвестиционный кодекс представляет собой базовый законодательный акт, регулирующий не только национальные, но и иностранные инвестиции на территории Республики Беларусь.

В связи с принятием данного законодательного акта признаны утратившими силу Закон Республики Беларусь от 29 мая 1991г. “Об инвестиционной деятельности в Республике Беларусь” и Закон Республики Беларусь от 14 ноября 1991г. “Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь”.

Регламентация иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь в Инвестиционном кодексе во многом схожа с регулированием данных отношений Законом Республики Беларусь “Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь” (далее – “Закон об иностранных инвестициях”), однако, имеются и определенные существенные различия между положениями указанных законодательных актов.

Наряду с Инвестиционным кодексом отношения, связанные с иностранными инвестициями на территории Республики Беларусь, регулируются также значительным количеством иных актов законодательства Республики Беларусь, в частности Гражданским кодексом, Банковским кодексом, Законом “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью”, законами в сфере налогообложения, приватизации и т.д.

Однако, учитывая то, что данные акты законодательства хотя и регулируют инвестиционную сферу, но являются общими как для субъектов Республики Беларусь с национальными инвестициями, так и для субъектов Республики Беларусь с иностранными инвестициями, для лучшего понимания режима иностранных инвестиций Республики Беларусь и сокращения информационного объема в данной сфере до объема, позволяющего иметь точное представление об инвестиционном климате в Республике Беларусь, настоящее правовое заключение построено в основном на положениях Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, регулирующих особенности режима иностранных инвестиций, по сравнению с режимом национальных инвестиций. Кроме того, будут рассмотрены также определенные аспекты законодательства Республики Беларусь о приватизации в связи с их влиянием на режим иностранных инвестиций

1.1.2. Деятельность иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь

Статья 77 Инвестиционного кодекса предусматривает, что иностранные инвесторы вправе осуществлять на территории Республики Беларусь инвестиционную деятельность в любых формах, определенных Инвестиционным кодексом. Иностранные инвесторы вправе создавать на территории Республики Беларусь юридические лица Республики Беларусь с любым объемом иностранных инвестиций и в любых организационно-правовых формах, а также их филиалы и представительства в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь, в том числе международными договорами Республики Беларусь.

Юридические лица, в уставном фонде которых иностранные инвестиции составляют объем, эквивалентный не менее чем 20 000 долларов США, и которые преследуют извлечение прибыли (дохода) в качестве основной цели своей деятельности, признаются на

территории Республики Беларусь коммерческими организациями с иностранными инвестициями. Такие организации могут создаваться в формах обществ с ограниченной ответственностью, обществ с дополнительной ответственностью, открытых акционерных обществ, закрытых акционерных обществ и частных иностранных унитарных предприятий. Порядок создания указанных коммерческих организаций с иностранными инвестициями определяется Инвестиционным кодексом и законодательством Республики Беларусь.

Минимальные размеры уставных фондов иных организаций и порядок их создания определяются законодательными актами Республики Беларусь, и на такие организации не распространяются льготы, установленные Инвестиционным кодексом и законодательными актами Республики Беларусь для коммерческих организаций с иностранными инвестициями. 2. Регламентируя деятельность иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь Инвестиционный кодекс (ст. 77), указывает на то, что они вправе осуществлять в Республике Беларусь инвестиционную деятельность в формах аналогичных национальным инвесторам Республики Беларусь. Причем, указанные формы в принципе соответствуют формам иностранных инвестиций, предусмотренным ст. 4 Закона об иностранных инвестициях.

Т.е. с принятием Инвестиционного кодекса никаких изменений в части общих форм осуществления иностранных инвестиций не произошло (за исключением изъятий, указанных ниже). Иностранные инвесторы с соблюдением требований законодательства Республики Беларусь и, прежде всего, Инвестиционного кодекса, вправе будут создавать юридические лица Республики Беларусь, а также приобретать на территории Республики Беларусь различные виды имущества и имущественных прав, в частности доли в уставном фонде юридических лиц, различные объекты недвижимости, например, здания и сооружения. Однако земля в собственность иностранными инвесторами может передаваться лишь по особому решению Президента Республики Беларусь и под конкретный инвестиционный проект.

Кроме того, иностранные инвестиции на территории Республики Беларусь также возможны в ценные бумаги, права на объекты интеллектуальной собственности: объекты права промышленной собственности, в частности, изобретения, промышленные образцы, полезные модели; средства индивидуализации товаров (работ, услуг) прежде всего товарные знаки (знаки обслуживания); объекты авторского права. Инвестиционный кодекс в качестве форм иностранных инвестиций рассматривает также вложение в оборудование и другие основные средства.

Вложения иностранных инвесторов в иные вещи, по сравнению с указанными выше в настоящем пункте не рассматриваются Инвестиционным кодексом, как иностранные инвестиции, в частности речь идет об оборотных средствах, например сырье и материалах, МБП, готовой продукции и т.д. (если только вложение в них осуществляется не в рамках концессии либо приобретения предприятия в целом, как единого имущественного комплекса).

Тем самым Инвестиционный кодекс не предоставляет соответствующих гарантий, урегулированных в главе 3 Кодекса в отношении указанного имущества, т.е. на него в частности не распространяется порядок компенсации стоимости национализированного или реквизируемого инвестиционного имущества (ст. 12 Инвестиционного кодекса), предусматривающий компенсацию реальной стоимости имущества, а также проценты за период с момента перехода права собственности на иностранные инвестиции к государству до даты фактической выплаты компенсации согласно курсу соответствующей валюты на Лондонском межбанковском рынке (LIBOR). И, наконец, последней формой инвестиционной деятельности для иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь, которой не было в законодательстве Республики Беларусь около 70 лет, является концессия, которая представляет собой договор, заключаемый Республики Беларусь с инвесто-

ром о передаче на возмездной основе на определенный срок права на осуществление на территории Республики Беларусь отдельного вида деятельности, на которую распространяется исключительное право государства либо право пользования имуществом, находящимся только в собственности государства, например, недрами, водами, лесами, землей и т.д.

Обобщая регламентацию форм инвестиционной деятельности иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь, необходимо указать, что в отличие от прежней регламентации данных отношений, в частности Закона об иностранных инвестициях, несмотря на все сходство нового и старого регулирования базовое отличие заключается в том, что Инвестиционный кодекс предусмотрел закрытый перечень форм инвестиционной деятельности иностранных инвесторов (Закон же об иностранных инвестициях предусматривал возможность осуществления иностранных инвестиций и в любых других формах хозяйственной и иной деятельности, не противоречащих законодательству, действующему на территории Республики Беларусь).

Тем самым, особых гарантий со стороны Инвестиционного кодекса лишаются, например, кредиты, предоставляемые иностранными лицами субъектам Республики Беларусь либо, что на наш взгляд особенно важно, вклады иностранных инвесторов в общее имущество простого товарищества и т.д. Однако это незначительно ухудшает положение, например, иностранных кредиторов, так как остаются общегражданские способы защиты их прав, то же на наш взгляд относится и к иностранным участникам простых товариществ, так как, если в общем имуществе товарищей будут объекты недвижимости, оборудования и другие основные средства, то несмотря на то, что они будут не в личной собственности иностранного инвестора, а в общей собственности иностранного инвестора и, например, белорусского субъекта (но учитывая то, что иностранный инвестор будет являться сособственником указанного имущества в целом (а не его части), так как при общей долевой собственности у сособственника доля в праве собственности, а не в конкретном имуществе), то подобное имущество должно рассматриваться в целом, как иностранные инвестиции, с соответствующей степенью защиты. В отношении же денежных средств в рамках простого товарищества указанная защита будет отсутствовать. Что же касается иных форм хозяйственной деятельности иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь, не вошедших в перечень форм инвестиционной деятельности, то применительно к ним, на наш взгляд, также будет достаточно общегражданских способов защиты.

Рассматривая регулирование иностранных инвестиций Инвестиционным кодексом, необходимо также указать, что ст. 77 Кодекса в отличие от Закона об инвестициях (ст. 14) допускает возможность создания иностранными инвесторами на территории Республики Беларусь юридических лиц с любым объемом иностранных инвестиций, т.е. иностранный инвестор может в качестве вклада в уставной фонд внести и, например, 10 долларов США, что будет также соответствовать положениям белорусского законодательства. Ст. 14 Закона об иностранных инвестициях устанавливала минимальный размер иностранных инвестиций в уставной фонд предприятия с иностранными инвестициями в размере, эквивалентном 20 000 долларов США. В связи с этим иностранный инвестор не мог участвовать в юридическом лице Республики Беларусь, если он желал внести вклад в меньшем размере, например, эквивалентном 19 000 долларов США, что, безусловно, ограничивало приток мелких иностранных инвестиций в экономику Республики Беларусь, с момента вступления в силу Инвестиционного кодекса указанное ограничение перестает действовать.

Однако, Инвестиционный кодекс предусматривает предоставление льгот юридическим лицам Республики Беларусь с участием иностранных инвесторов, а также особый порядок регистрации и т.д. лишь исключительно для юридических лиц, которые преследуют извлечение прибыли (дохода) в качестве основной цели деятельности и в уставном

фонде которых иностранные инвестиции составляют объем, эквивалентный не менее чем 20 000 долларов США. При этом необходимо учитывать, что и в данном случае законодатель не требует, чтобы вклад одного иностранного инвестора был не менее чем 20 000 долларов США, он указывает лишь на совокупный объем иностранных инвестиций в уставный фонд одного юридического лица Республики Беларусь. Тем самым, для получения льгот вполне достаточно чтобы вклады двух иностранных инвесторов в уставный фонд одного лица были, например, по 10 000 долларов США. И даже более того, Инвестиционный кодекс (ст. 81) допускает не напрямую внесение вклада иностранным инвестором в указанном выше объеме в уставный фонд, а приобретение им доли участия (акций) либо предприятия (его части) у белорусского субъекта со стоимостью, превышающей 20 000 долларов США (об этом ниже).

Инвестиционный кодекс допускает возможность внесения иностранных инвестиций не только в уставные фонды коммерческих организаций, но и в имущество некоммерческих организаций. Однако применительно к последним установлено, что право на льготы (а также особый порядок регистрации и т.д.) они не приобретают.

Тем самым, на наш взгляд, Инвестиционный кодекс предусмотрел абсолютно правильное решение вопроса иностранных инвестиций, т.е. с одной стороны они могут быть в любом объеме и тем самым иностранный инвестор, желающий участвовать в юридическом лице с равным правовым режимом с другими юридическими лицами Республики Беларусь может это сделать, с другой стороны, если иностранный инвестор желает получить более льготный правовой режим для создаваемого им юридического лица по сравнению с субъектами Республики Беларусь с национальными инвестициями, он должен внести вклад в уставный фонд в соответствующем размере.

Раздел IV Инвестиционного кодекса вслед за Гражданским кодексом Республики Беларусь изменил наименование субъектов Республики Беларусь с иностранными инвестициями. В соответствии с Законом об иностранных инвестициях (ст. 6) они именовались “предприятия с иностранными инвестициями”, “совместные предприятия”, “иностранное предприятие”. В соответствии же с Инвестиционным кодексом (ст. ст. 77 и 80) они соответственно именуется “коммерческие организации с иностранными инвестициями”, “коммерческие совместные организации” и “коммерческие иностранные организации”. Подобное терминологическое изменение объясняется тем, что Гражданский кодекс Республики Беларусь (ст. 46) делит все юридические лица Республики Беларусь на коммерческие и некоммерческие организации, а понятие “предприятие” использует либо для обозначения объекта права (не субъекта) (ст. 132), либо для обозначения одной из организационно-правовых форм коммерческих организаций – унитарное предприятие (ст. 113 и др.).

При этом необходимо учитывать, что термины “коммерческая организация с иностранными инвестициями”, “коммерческая совместная организация” и “коммерческая иностранная организация” относятся исключительно к юридическим лицам Республики Беларусь, в которых объем иностранных инвестиций эквивалентен не менее чем 20 000 долларов США и которые преследуют цель извлечение прибыли. Иные юридические лица Республики Беларусь, т.е. не соответствующие указанным критериям, не могут использовать выше указанные “наименования” и именуется аналогично юридическим лицам Республики Беларусь без иностранных инвестиций.

Применительно к коммерческим организациям с участием иностранных субъектов, вклад в уставный фонд которых иностранного инвестора менее 20 000 долларов США, Инвестиционный кодекс, вслед за частью второй ст. 7 Закона об иностранных инвестициях предусмотрел возможность их создания в любых организационно-правовых формах коммерческих организаций, т. е. в форме полного товарищества, командитного товарищества, акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью, общества с

дополнительной ответственностью, производственного кооператива, унитарного предприятия и крестьянского (фермерского) хозяйства (еще одна форма коммерческих организаций – государственное объединение по своей природе, безусловно не может быть коммерческой организацией с участием иностранных субъектов. При этом, как указано выше, возможно создание и некоммерческих организаций с иностранными инвестициями. Опять же в любой организационно-правовой форме, которую допускает законодательство Республики Беларусь.

Что же касается коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в которых иностранные инвестиции составляют объем, эквивалентный не менее чем 20 000 долларов США, то в соответствии с Инвестиционным кодексом (ст. 77) они могут создаваться лишь в форме общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, открытого акционерного общества, закрытого акционерного общества и унитарного предприятия. При этом, на наш взгляд, при создании коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме открытого акционерного общества безусловно возникает ряд сложностей, связанных со свободой реализации акций в данных обществах, т.е. иностранный инвестор при желании в любой момент может реализовать принадлежащие ему акции субъекту Республики Беларусь и тем самым коммерческая организация с иностранными инвестициями превратится в коммерческую организацию с национальными инвестициями. О чем регистрирующий орган может не уведомляться, так как в законодательстве Республики Беларусь отсутствует требование об этом. Изменение же состава участников в открытом акционерном обществе фиксируется лишь у депозитария акций, так как указание на участников в уставе отсутствует. Кроме того, необходимо учитывать, что сделки по продаже иностранным инвестором своих акций резиденту Республики Беларусь не рассматриваются правом Республики Беларусь и как следствие для их совершения не требуется разрешение Госкомитета по ценным бумагам (п. 1.2 Порядка вывоза из Республики Беларусь ценных бумаг белорусских эмитентов и ввоза в Республику Беларусь иностранных эмитентов Министерством финансов 15.09.1997г. и Национальным Банком Республики Беларусь 13.10.1997г. № 961). При этом лицензия Национального Банка на проведение операций, связанных с движением капитала, в данном случае также не требуется, так как в соответствии с пп. 9.9 Правил проведения валютных операций связанных с движением капитала, утв. Постановлением правления Национального Банка Республики Беларусь от 28.04. 2001г. № 100 операции на первичном и вторичном рынке с ценными бумагами, имитированными резидентами Республики Беларусь не требуют специального разрешения (лицензии).

По разному Инвестиционный кодекс решает и вопрос регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в уставном фонде которых данные инвестиции составят объем, эквивалентный не менее чем 20 000 долларов США и юридических лиц Республики Беларусь с иностранными инвестициями, объем которых менее чем 20 000 долларов США либо которые являются некоммерческими организациями.

Применительно к первым устанавливается особый порядок регистрации, отличный от регистрации юридических лиц Республики Беларусь с национальными инвестициями.

Что же касается вторых, то они регистрируются в общем порядке с иными юридическими лицами Республики Беларусь.

1.1.3. Ограничение деятельности иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь

Статья 78 Инвестиционного кодекса предусматривает, что иностранным инвесторам на территории Республики Беларусь запрещаются инвестиции в сферах: обеспечения обороны и безопасности Республики Беларусь без специального решения Президента Рес-

публики Беларусь; изготовления и реализации наркотических, сильнодействующих и ядовитых веществ по перечню, утверждаемому Министерством здравоохранения Республики Беларусь. Иностранные инвестиции в имуществе юридических лиц, занимающих монопольное положение на рынке Республики Беларусь, без согласия Министерства предпринимательства и инвестиций Республики Беларусь не допускаются.

Инвестиционный кодекс (ст. 78) впервые вводит перечень запретов на иностранные инвестиции в соответствующих сферах, а именно в сфере обеспечения обороны и безопасности Республики Беларусь (однако специальным разрешением Президента Республики Беларусь иностранные инвесторы могут быть допущены и в указанную сферу), сферу изготовления и реализации наркотических, сильнодействующих и ядовитых веществ по перечню, утверждаемому Минздравом.

Однако, несмотря на отсутствие аналогичных запретов в Законе об иностранных инвестициях, они фактически были и ранее, так как Закон Республики Беларусь от 5 мая 1998г. “ Об объектах, находящихся только в собственности государства” предусматривает, что продукция, которая связана с указанными в настоящем абзаце сферами деятельности может находиться лишь исключительно в собственности Республики Беларусь, в силу этого субъект Республики Беларусь и без иностранных инвестиций, чье имущество не является собственностью Республики Беларусь (т.е. не республиканское унитарное предприятие или республиканское государственное объединение), не может производить такую продукцию, так как производитель – собственник своего имущества хотя бы на мгновение становится собственником производимой им продукции, а уже впоследствии ее поставляет потребителю, например, государству.

Тем самым фактически никакой новации в регламентацию указанных отношений Инвестиционный кодекс не внес. При этом необходимо учитывать, что исходя из указанного выше Закона “ Об объектах, находящихся только в собственности государства” запрет на иностранные инвестиции распространяется не только на две сферы, предусмотренные Инвестиционным кодексом, но и, например, на иностранные инвестиции предприятия по добыче, переработке руд ценных металлов и камней, каменных руд, метрополитен и городской электрический транспорт, предприятия по разработке и производству бланков ценных бумаг и документов с определенной степенью защиты, кладбища и крематории и т.д., так как, как указано выше, если в силу Закона определенное имущество может находиться на территории Республики Беларусь лишь в собственности Республики Беларусь, то иностранный инвестор, аналогично как и негосударственный национальный инвестор и даже административно- территориальные единицы Республики Беларусь не могут иметь на праве собственности в Республике Беларусь такое имущество.

Т.е. несмотря на то, что в Инвестиционном кодексе содержится закрытый перечень сфер, в которых запрещаются иностранные инвестиции, он дополняется указанным выше Законом. И это, несмотря на то, что в силу Закона Республики Беларусь “ О нормативных правовых актах” положения кодекса выше по своей юридической силе положений обычного закона, однако Закон Республики Беларусь “ Об объектах, находящихся только в собственности государства” принят в развитие положений ст. 13 Конституции Республики Беларусь и в силу этого является специальным актом, регулирующим виды имущества, которые могут находиться лишь в собственности Республики Беларусь и, следовательно, его положения могут дополнять положения Инвестиционного Кодекса в данной части.

Кроме того, сохранены ограничения для иностранных инвесторов и в сфере страхования и банковской деятельности (ст. 23 Закона об иностранных инвестициях устанавливала, что доля иностранных инвестиций в страховых организациях не должна превышать 49 %). Декрет Президента Республики Беларусь от 28 сентября 2000г. № 20 “ О совершенствовании регулирования страховой деятельности в Республике Беларусь” фактически отменил данное ограничение Закона об иностранных инвестициях, допустив созда-

ние страховых организаций с иностранными инвестициями и с большей долей участия иностранного субъекта.

Однако он предусмотрел иное ограничение для иностранных инвесторов, установив квоту иностранных инвестиций в уставных фондах всех страховых организаций Республики Беларусь в размере 30 %. В Банковском кодексе Республики Беларусь (ст. 90) также предусмотрена аналогичная квота в уставных фондах банков, размер которой определяется Национальным банком по согласованию с Президентом. Кроме того Декрет № 20 также предусмотрел ограничения для страховых организаций с иностранными инвестициями, которые являются дочерними для иностранных инвесторов или которые имеют долю иностранных инвестиций в уставных фондах более 49 %, т.е. данные организации не могут проводить страхование жизни, обязательное страхование, обязательное государственное страхование, имущественное страхование, связанное с поставками для государственных нужд, а также страхование имущественных интересов Республики Беларусь и ее административно-территориальных единиц. В Банковском кодексе Национальному банку также предоставлено право вводить для банков с иностранными инвестициями ограничения в осуществлении банковских операций, если аналогичные ограничения установлены иными государствами в отношении банков с участием субъектов Республики Беларусь.

Инвестиционный кодекс (ст. 78) также устанавливает ограничения, связанные с иностранными инвестициями в юридические лица, занимающие монопольное положение на рынке Республики Беларусь, поскольку Кодекс требует, чтобы они осуществлялись исключительно с согласия Министерства предпринимательства и инвестиций.

1.1.4. Правовой режим иностранных инвестиций

Статья 79 Инвестиционного кодекса предусматривает, что правовой режим иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь, условия деятельности иностранных инвесторов и создаваемых с их участием юридических лиц не могут быть менее благоприятными, чем соответствующий режим для имущества и имущественных прав, а также условия для инвестиционной деятельности юридических и физических лиц Республики Беларусь, кроме случаев, определенных Инвестиционным Кодексом. В случае, если акты законодательства Республики Беларусь, принятые после создания коммерческой организации с иностранными инвестициями, ухудшают положение и условия деятельности для иностранных инвесторов и создаваемых с их участием коммерческих организаций с иностранными инвестициями (то есть на них возлагаются дополнительные либо увеличенные в сравнении с ранее существовавшими обязанности или они ограничиваются в правах либо лишаются имевшихся прав), то к иностранным инвесторам, коммерческой организации с иностранными инвестициями и (или) иностранным инвестициям в течение пяти лет применяется законодательство, действовавшее на день регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями. Эти требования не распространяются на изменение актов законодательства Республики Беларусь в области обеспечения обороноспособности, экологической безопасности и охраны здоровья граждан Республики Беларусь.

Инвестиционный кодекс (ст. 79) дословно воспроизводит положения ст. 34 Закона об иностранных инвестициях в части правового режима иностранных инвестиций.

Инвестиционный кодекс предусматривает для иностранных инвестиций, так называемый национальный режим с предоставлением дополнительных льгот для них, по сравнению с национальными инвесторами, однако с определенными ограничениями и изъятиями, указанными выше. Т. е. режим иностранных инвестиций не может быть менее благоприятный, чем режим национальных инвестиций. При этом, как указано выше, инвести-

ции в некоммерческие организации, а также в коммерческие организации с совокупным объемом менее

20 000 долларов США соответствуют режиму национальных инвестиций, т. е. на данные инвестиции не распространяются льготы и преимущества, которые законодатель предоставляет коммерческим организациям с иностранными инвестициями. Что же касается иных форм иностранных инвестиций, по сравнению с созданием юридических лиц и участием в них, то здесь режим иностранных инвестиций также соответствует национальному, хотя несмотря на то, что Инвестиционный кодекс предусматривает, что лишь его нормы могут ухудшать данный режим, это в ряде случаев, например в части земельных отношений, осуществляется через иные акты законодательства, например, Кодекс о земле.

Ст. 79 Инвестиционного кодекса также декларирует неизменность правового режима иностранных инвестиций в течении 5 лет со дня регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями. Кодекс устанавливает, что на коммерческие организации с иностранными инвестициями, а также иностранных инвесторов, участвующих в данных организациях не распространяются акты законодательства, ухудшающие их положение и условия деятельности. При этом под подобным ухудшением понимается возложение дополнительных либо увеличение по сравнению с ранее существовавшими обязанности или ограничения в правах, либо лишение имеющихся прав. При этом Кодекс устанавливает, что неизменность режима не распространяется лишь на акты законодательства в области обеспечения обороноспособности, экологической безопасности и охраны здоровья граждан Республики Беларусь, во всех остальных областях принятие акта законодательства не должно распространяться на коммерческие организации с иностранными инвестициями и их участников – иностранных инвесторов. Часть вторая ст. 79 Инвестиционного кодекса (и, соответственно, часть вторая ст. 34 Закона об иностранных инвестициях) должны толковаться таким образом, что в случае принятия акта законодательства, ухудшающего положение коммерческой организации с иностранными инвестициями, в любой момент ее существования, данный акт не должен применяться в течении 5 лет, а в указанный срок должен действовать акт, который регулировал данные отношения на момент регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями.

Т.е. предположим, указанная организация существует 7 лет, принят акт законодательства, ухудшающий ее положение, но еще 5 лет действует тот акт, который регулировал соответствующие отношения в момент регистрации и, следовательно, лишь после истечения 5-ти летнего срока будет применяться новый акт. Кроме того, существует и подход, в соответствии с которым если данные отношения в течении 5-ти летнего периода будут урегулированы заново, что в свою очередь опять приведет к ухудшению положения коммерческой организации с иностранными инвестициями, то фактически отсчет 5-ти летнего срока начнется вновь, т.е. фактически может сложиться ситуация что при постоянно изменяющемся законодательстве, регулирующим соответствующие отношения, коммерческая организация с иностранными инвестициями будет действовать на основе законодательства, момента ее государственной регистрации. При этом разные изменения законодательства, могут затрагивать разные сферы деятельности коммерческой организации с иностранными инвестициями и, следовательно, отсчет 5-ти летнего периода будет разным.

Т.е. в отношении одной и той же организации будет действовать абсолютно различные по моменту вступления в силу (и признания утратившими силу) акты законодательства, что неизбежно приведет к усложнению контроля за деятельностью коммерческих организаций с иностранными инвестициями, а также внутренним проблемам в данных организациях в связи со сложностью оценки какие же акты регулируют их деятельность. Однако, такая льгота у указанных организаций есть.

Однако, несмотря на данное положение Инвестиционного кодекса (а до этого Закона об иностранных инвестициях), при правоприменении отстоять права коммерческим организациям с иностранными инвестициями и их участникам бывает зачастую просто невозможно. И это доказал опыт действия ст. 34 Закона об иностранных инвестициях. Вначале фактическое неприменение обосновывали тем, что она распространяется не на предприятия с иностранными инвестициями, а лишь исключительно на их иностранных участников (учредителей), в силу этого ухудшение правового режима предприятий с иностранными инвестициями при отсутствии изменений в правовом положении их участников по мнению государственных органов управления не должно было влечь применение ст. 34, что по нашему мнению безусловно не так. Затем государственные органы обосновывали неприменение ст. 34 тем, что в ее первой части указывалось, что режим иностранных инвестиций не должен быть менее благоприятный, чем режим национальных инвестиций, в силу этого ни о каком 5-ти летнем моратории неприменения нового законодательства в отношении предприятий с иностранными инвестициями речь вести нельзя, так как на белорусских субъектов с национальными инвестициями указанный мораторий не распространяется и следовательно у предприятий с иностранными инвестициями правовой режим будет не менее благоприятный, “а более благоприятный”, чем у субъектов Республики Беларусь с национальными инвестициями (в частности такая позиция присутствует в решении хозяйственного суда Минской области от 29.04.1997г. по делу № 28-5). По нашему мнению данная позиция безусловно не основана на законе.

В постановлениях хозяйственных судов присутствует также и еще одна позиция, сужавшая сферу применения ст. 34, суть которой заключалась в том, что под иностранными инвестициями следует понимать лишь вклады иностранных учредителей в уставный фонд, а в силу этого 5-ти летний мораторий должен применяться лишь к порядку формирования уставного фонда предприятий с иностранными инвестициями и ни к каким иным отношениям, связанным с деятельностью указанных предприятий. Рассмотренная в настоящем абзаце позиция присутствует в постановлении Президиума Высшего Хозяйственного Суда от 8 июня 1998г. № 20 по делу № 23-5/97 хозяйственного суда Минской области.

И, наконец, обобщающим аргументом противников применения ст. 34 была ссылка на то, что принятие акта ухудшающего положение предприятия с иностранными инвестициями, как правило, в соответствующий период времени могло компенсироваться принятием другого акта законодательства, который улучшал положение такого предприятия, в результате образовывался баланс и, следовательно, ни о каком применении ст. 34 речь вести нельзя, так как в целом положение предприятия с иностранными инвестициями не ухудшалось. На наш взгляд, данный аргумент безусловно некорректен, так как он с одной стороны, противоречит закону, с другой стороны, очень сложно оценить компенсирует ли принятие акта законодательства, улучшающего положение предприятия с иностранными инвестициями принятие акта его ухудшающего, тем более если эти акты регулируют абсолютно различные друг от друга отношения.

Указанные выше аргументы присутствуют и в постановлениях хозяйственных судов даже несмотря на то, что 6 февраля 1997г. Высший хозяйственный суд Республики Беларусь принял разъяснения №: 03-17/146 “ О порядке применения статьи 34 Закона Республики Беларусь “Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь”, в котором указал, что согласно части первой статьи 30 Закона Республики Беларусь “Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь” предприятия с иностранными инвестициями, а также иностранные инвесторы платят налоги в соответствии с законами Республики Беларусь и предусмотренными настоящим Законом льготами. Налоговые и таможенные льготы для предприятий с иностранными инвестициями и иностранных инвесторов указаны в главе 6 и в случае, если последующее законодательство ухуд-

шает эти условия для инвесторов, то применяется часть вторая статьи 34 данного Закона. Тем самым ВХС Республики Беларусь подтвердил необходимость соблюдения требования ст. 34 Закона об иностранных инвестициях.

В качестве наиболее важных сфер, связанных с предприятиями с иностранными инвестициями, где нарушались положения ст. 34 (и следовательно скорее всего будет затруднено применение ст. 79 Инвестиционного кодекса) можно указать, например, на ситуацию с обязательным приведением учредительных документов предприятий с иностранными инвестициями в соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь, Декретами Президента Республики Беларусь № 11 и № 22, когда все предприятия с иностранными инвестициями должны были пройти данную процедуру, под страхом их ликвидации, хотя это безусловно возлагало на такие предприятия и их иностранных участников дополнительные обязанности и, следовательно, в силу буквального толкования Закона об иностранных инвестициях не должно было к ним применяться, так как это безусловно не затрагивает вопросы обеспечения обороноспособности, экологической безопасности и охраны здоровья граждан.

Также не соблюдались положения ст. 34 Закона об иностранных инвестициях и в связи с постоянно изменяющимся налоговым законодательством Республики Беларусь, когда введение новых налогов, либо изменение порядка исчисления старых, например НДС, безусловно, можно рассматривать как дополнительные обязанности предприятий с иностранными инвестициями. При этом, нельзя не отметить, что в практике белорусских судов был ряд дел, которые касались как раз не перехода предприятий с иностранными инвестициями на новую систему налогообложения. Однако, указанные споры были ими проиграны, в связи с тем, что государственные органы фактически не признавали действие ст. 34 толкуя ее положения таким образом, что она вообще не имела практического значения.

Например, в части налоговых отношений они ссылались на то, что несмотря на наличие ст. 34 и принятия актов законодательства, ухудшающих положение предприятий с иностранными инвестициями в налоговой сфере, при решении данного вопроса необходимо исходить из так называемой совокупной налоговой нагрузки на предприятие с иностранными инвестициями в целом. Т.е. по их мнению, введение нового налога могло компенсироваться льготой по другому налогу либо сбору, в силу этого совокупная налоговая нагрузка в целом на предприятие с иностранными инвестициями могла и не увеличиться, а раз так, то оснований для применения ст. 34 нет. При этом они предлагали считать указанную совокупную налоговую нагрузку уже по факту, т.е. в начале необходимо было уплатить налоги в соответствии с изменившимся законодательством и лишь после этого рассматривать вопрос о возможном неприменении данного законодательства.

Исходя из изложенного, в налоговой сфере несмотря на наличие ст. 79 Инвестиционного кодекса скорее всего будет продолжена прежняя практика, когда коммерческие организации с иностранными инвестициями обязаны будут применять любые акты законодательства, ухудшающие их положение в налоговой сфере не через 5 лет с момента их вступления в силу, а с даты вступления их в силу.

Во многом схожа со сферой общего налогообложения и ситуация с ввозными налогами и сборами применительно к предприятиям с иностранными инвестициями, хотя именно в данной сфере есть ряд дел, которые были выиграны указанными предприятиями (в частности с участием одних из самых крупных в Республике Беларусь иностранных инвесторов) у таможенных органов.

Однако и в данной сфере случаев неприменения положений ст. 34 гораздо больше, чем положительных решений органов государственного управления и хозяйственных судов. Так, в частности, уже упоминавшимся постановлением Президиума Высшего Хозяйственного суда Республики Беларусь от 8 июня 1998г. № 20 по делу № 23-5/97 хозяйст-

венного суда Минской области было отменено постановление надзорной коллегии Высшего Хозяйственного Суда от 16.03. 1998г. и оставлено в силе решение хозяйственного суда Минской области от 29.04.1997г. по делу № 23-5/97 по иску СП “К.” (г. Минск) к Минской региональной таможене о возврате уплаченных истцом сумм в виде НДС и акциза. Суть дела заключалась в том, что СП “К.” ввезло на территорию Республики Беларусь несколько легковых автомобилей в режиме временного ввоза, а затем переоформило указанный режим в отношении данных автомобилей на режим свободного обращения. При этом СП “К.” продекларировало ввоз указанных автомобилей в качестве вклада в уставный фонд, однако подтверждение направления их в уставный фонд не представило. СП “К.” уплатило НДС и акцизы, однако в связи с изменением таможенного режима обратилось в хозяйственный суд с иском о возврате уплаченных ранее сумм по мотивам, что взыскание с него НДС и акциза в силу ст. 34 Закона об иностранных инвестициях является незаконным.

Президиум Высшего Хозяйственного суда, исходя из того, что инвестициями являются лишь денежная сумма или имущество, которое вкладывается в уставный фонд предусмотрел неприменение ст. 34 в случаях когда акты законодательства изменяются не в части формирования уставного фонда и указал, что вместо ст. 34 должны применяться Указы Президента Республики Беларусь от 19 апреля 1995г. № 151 и от 16 августа 1995г. № 300.

В силу изложенного Президиум Высшего Хозяйственного Суда отменил постановление надзорной коллегии Высшего Хозяйственного Суда, которая вынесла решение в пользу истца, т. е. СП “К.” и оставил в силе решение хозяйственного суда первой инстанции, который отказал в иске СП “К.”, также посчитав, что ст. 34 применяться не должна. В заявлении о внесении представления по данному делу на рассмотрение Пленума Высшего Хозяйственного Суда также было отказано.

Аналогичной налогообложению на наш взгляд представляется и проблема для коммерческих организаций с иностранными инвестициями в части постоянно изменяющейся системы ценообразования в Республики Беларусь. Т.е. изменение порядка ценообразования безусловно может либо лишать коммерческие организации с иностранными инвестициями уже имеющихся у них прав в области свободного ценообразования либо возлагать на них дополнительные обязанности, и в силу этого такие акты законодательства не должны применяться по отношению к данным организациям. Однако, при правоприменении происходит обратное и опять же хозяйственные суды в своих решениях, а тем более органы государственного управления, в частности, Комитет цен при Министерстве экономики исходя из неприменения ст. 34 к данным отношениям. И в силу этого, вместо свободного ценообразования, которое для предприятий с иностранными инвестициями предусмотрено ст. 16 Закона об иностранных инвестициях, (ст. 97 Инвестиционного кодекса) указанные предприятия, аналогично как и субъекты Республики Беларусь с национальными инвестициями обязаны регистрировать увеличение цен и исходить из регулируемых государством цен, а также должны следовать порядку формирования цен, утвержденному Министерством экономики. Хотя, безусловно, и исходя из ст. 34 (ст. 79 Инвестиционного кодекса) и тем более из ст. 16 (ст. 94 Инвестиционного кодекса) они не обязаны это делать.

Следуя ст. 79 Инвестиционного кодекса (ст. 34 Закона об иностранных инвестициях) безусловно введение лицензирования новых видов деятельности в течении 5 лет не должно затрагивать деятельность коммерческих организаций с иностранными инвестициями, однако и здесь данные организации и их должностные лица во избежание возможных проблем, связанных с уголовной, административной ответственностью, экономических санкций вплоть до ликвидации предпочитают получить специальное разрешение (лицензию).

Аналогично описанной, ситуация с изменением законодательства в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями и их участников и в других сферах. Рассматривая ст. 79 Инвестиционного кодекса нельзя не указать, что принцип “неизменности правового режима иностранных инвестиций” не распространяется на иные формы инвестиций, по сравнению с инвестициями в коммерческие организации с иностранными инвестициями, т. е. применительно, например, к приобретенному объекту недвижимости либо объекту интеллектуальной собственности принятие акта законодательства, изменяющего правовой режим данных инвестиций будет обязательно для иностранного инвестора с момента вступления такого акта в силу.

1.1.5. Коммерческие организации с иностранными инвестициями

Статья 80 Инвестиционного кодекса под коммерческой организацией с иностранными инвестициям понимает юридическое лицо, в уставном фонде которого частично или полностью используются иностранные инвестиции. В целях определения особенностей регистрации все коммерческие организации с иностранными инвестициями рассматриваются как коммерческие совместные либо коммерческие иностранные организации. Коммерческой совместной организацией на территории Республики Беларусь является юридическое лицо Республики Беларусь, уставный фонд которого состоит из доли иностранного инвестора и доли физических и (или) юридических лиц Республики Беларусь. Коммерческой иностранной организацией является юридическое лицо Республики Беларусь, в уставном фонде которого иностранные инвестиции составляют 100 процентов.

Коммерческая организация с иностранными инвестициями может осуществлять любые виды деятельности, если они не запрещены законодательством Республики Беларусь и соответствуют целям, предусмотренным в уставе этой организации. Отдельными видами деятельности, перечень которых устанавливается актами законодательства Республики Беларусь, коммерческая организация с иностранными инвестициями может заниматься только на основании специальных разрешений (лицензий).

Выделение Инвестиционным кодексом коммерческой организации с иностранными инвестициями отнюдь не означает возникновение новой организационно-правовой формы юридического лица в праве Республики Беларусь. Так как, как указано выше, применительно к комментарию ст. 77 коммерческие организации с иностранными инвестициями создаются в определенных организационно-правовых формах и, следовательно сами не представляют отдельной (новой) организационно-правовой формы.

Выделение указанных организаций представляет собой иной, по сравнению с делением юридических лиц на организационно-правовые формы, вид классификации юридических лиц, который осуществляет деление юридических лиц по принципу наличия у них лишь национальных инвестиций, либо присутствия у них также и иностранных инвестиций – коммерческие организации с иностранными инвестициями.

Указанная классификация применяется законодателем исключительно для целей определения особенностей в порядке регистрации и деятельности коммерческих организаций с иностранными инвестициями, по сравнению с коммерческими организациями с национальными инвестициями, у первых процедура создания упрощена, а при осуществлении хозяйственной деятельности имеются льготы по сравнению с вторым видом коммерческих организаций.

При этом, в свою очередь, исключительно для целей определения особенностей регистрации, на это указывает комментируемая статья, уже коммерческие организации с иностранными инвестициями делятся на два вида: коммерческие совместные организации и коммерческие иностранные организации. Тем самым законодатель указывает на то, что иной цели, кроме цели установления особенностей в порядке регистрации применительно

к подобной классификации у него нет. Однако, это не так, о чем можно судить хотя бы из ст. 82 Инвестиционного кодекса, когда законодатель устанавливает разные правовые подходы и, следовательно, разный правовой статус для дочерних и зависимых обществ коммерческих иностранных организаций и коммерческих совместных организаций.

Статья 80 Инвестиционного кодекса дает определение коммерческой совместной организации исходя из ее уставного фонда, разделенного на доли иностранного инвестора и доли физических и (или) юридических лиц Республики Беларусь. При этом несмотря на то, что статья содержит указание на “долю иностранного инвестора” в единственном числе, и на “доли национальных инвесторов” во множественном числе, однако это на наш взгляд стоит рассматривать исключительно как техническую погрешность, а не как то, что законодатель желает видеть в качестве участника конкретной коммерческой совместной организации лишь одного иностранного инвестора. Т. е., участниками коммерческой совместной организации может быть как один, так и два и более иностранных инвестора, лишь бы, при этом, для сохранения статуса коммерческой совместной организации, был также один либо два и более участника- субъекта Республики Беларусь.

При этом несмотря на то, что в соответствии со ст. 77 Инвестиционного кодекса коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть создана и в форме унитарного предприятия, однако в связи с тем, что в соответствии с п. 1 ст. 113 Гражданского кодекса Республики Беларусь имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть разделено по долям, коммерческая совместная организация не может быть создана в форме унитарного предприятия, а может создаваться лишь в одной из трех организационно-правовых форм хозяйственных обществ.

В отличие от коммерческой совместной организации, коммерческая иностранная организация может создаваться в любой из четырех форм коммерческой организации с иностранными инвестициями, так как единственное требование, которое выдвигается законодательством для выделения данной формы является наличие в ее уставном фонде 100 % иностранных инвестиций. Следовательно, коммерческая иностранная организация может быть создана либо одним иностранным инвестором, в этом случае единственной возможной организационно-правовой формой ее учреждения будет унитарное предприятие, либо двумя и более иностранными инвесторами, в этом случае, она может быть создана в любой из трех форм хозяйственных обществ.

Часть пятая ст. 80 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями может осуществлять любые виды деятельности, если это соответствует целям предусмотренным в уставе данной организации. Тем самым Инвестиционный кодекс вслед за п. 1 ст. 45 Гражданского кодекса Республики Беларусь исходит из понятия общей специальной правоспособности коммерческой организации с иностранными инвестициями, т.е. из того, что если в уставе такой организации в качестве основной цели деятельности предусмотрено извлечение прибыли, то указанная организация вправе осуществлять любые виды хозяйственной деятельности, если только они не запрещены законодательством Республики Беларусь.

Следовательно, исходя из буквального толкования положений Инвестиционного кодекса можно сделать вывод, что коммерческая организация с иностранными инвестициями вправе осуществлять любые виды разрешенной хозяйственной (предпринимательской) деятельности и даже те из них, которые прямо не поименованы в ее уставе в качестве конкретного предмета деятельности данной организации. В Положении же о государственной регистрации, утвержденном Декретом Президента Республики Беларусь № 22 (п.4) установлено, что коммерческая организация обязана указывать в своих учредительных документах осуществляемые виды деятельности в соответствии с общегосударственным классификатором видов экономической деятельности и в случае осуществления вида деятельности прямо не предусмотренного в учредительных документах, доход от такой

деятельности изымается в бюджет, а сама сделка признается незаконной. Однако, в соответствии с п. 1 указанного Положения государственная регистрация и ликвидация коммерческих организаций с иностранными инвестициями регулируется данным Положением с учетом особенностей, установленных законодательством для государственной регистрации и ликвидации данного вида коммерческих организаций. Инвестиционный кодекс же и представляет собой указанное специальное законодательство, которое вправе предусматривать особенности по сравнению с Положением.

Однако, несмотря на это в практике деятельности государственных органов, в частности Министерства иностранных дел не наблюдается следования указанному выше выводу, так как ст. 12 Закона об иностранных инвестициях также содержала указание на то, что предприятия с иностранными инвестициями вправе осуществлять любые виды незапрещенной деятельности, если они соответствуют целям, указанным в уставе. Т.е. МИД, как орган регистрирующий предприятия с иностранными инвестициями требовал (и требует) точного указания в учредительных документах таких организаций предмета их деятельности, т.е. перечисления всех видов деятельности в соответствии с общегосударственным классификатором и, следовательно, вместо общей специальной правоспособности коммерческих организаций с иностранными инвестициями, предусматривается лишь их специальная правоспособность. На наш же взгляд возможность осуществления коммерческими организациями с иностранными инвестициями видов деятельности в соответствии с целями их создания, а не с предметом, указанным в уставе является особенностью данных организаций, по сравнению с организациями лишь с национальными инвестициями, причем эта особенность полностью соответствует Декрету Президента № 11 (в ред. Декрета Президента №22). 9. Ст. 80 содержит также и общую норму для всех коммерческих организаций Республики Беларусь (не только с иностранными инвестициями) в силу которой, отдельными видами деятельности перечень которых установлен прежде всего постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 21 августа 1995г. № 456 “О перечне видов деятельности, на осуществление которых требуется специальное разрешение (лицензия) и органов, выдающих эти разрешения (лицензии)”, коммерческая организация с иностранными инвестициями, как и любой другой вид юридического лица, а также индивидуальные предприниматели вправе заниматься лишь при наличии специального разрешения (лицензии).

1.1.6. Создание коммерческих организаций с иностранными инвестициями

Статья 81 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть создана путем ее учреждения или в результате приобретения иностранным инвестором доли участия (акций) в ранее учрежденном юридическом лице без иностранных инвестиций или приобретения предприятия как имущественного комплекса в целом или его части. Решение о создании коммерческой организации с иностранными инвестициями принимается ее учредителями (участниками) самостоятельно, включая случаи приобретения иностранным инвестором в ранее учрежденном юридическом лице без иностранных инвестиций доли участия (акций), а также приобретения предприятия как имущественного комплекса в целом или его части на сумму, превышающую 20 000 долларов США в эквиваленте. В случае, когда белорусскими учредителями (участниками) коммерческой совместной организации являются юридические или физические лица, не обладающие правом собственности на инвестируемое имущество, решение об участии таких лиц в создании коммерческой организации с иностранными инвестициями принимается в порядке, установленном собственником инвестируе-

мого имущества или уполномоченным им органом, в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь.

Ст. 81 Инвестиционного кодекса (аналогично как и ст. 7 Закона об иностранных инвестициях) регламентирует возможные формы создания коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Указанная норма предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть создана четырьмя путями.

Во-первых, это безусловно путем ее учреждения, т.е. создания посредством выделения имущества одним иностранным инвестором либо путем объединения вкладов иностранных инвесторов и (или) субъектов Республики Беларусь. Во-вторых, путем приобретения иностранным инвестором доли участия (акций) в ранее учрежденном юридическом лице Республики Беларусь без иностранных инвестиций. В-третьих, путем приобретения части предприятия как имущественного комплекса. При этом указанное предприятие является объектом права хозяйственного ведения унитарного предприятия Республики Беларусь без иностранных инвестиций. И, наконец, в-четвертых, путем приобретения предприятия, как имущественного комплекса в целом.

Первый путь создания коммерческой организации с иностранными инвестициями представляет собой обычное учреждение нового юридического лица с особенностями, которые содержит Инвестиционный кодекс.

Что же касается второго пути создания коммерческой организации с иностранными инвестициями, то прежде всего необходимо отметить, что в связи с приобретением иностранным инвестором доли участия (акций) в хозяйственном обществе без иностранных инвестиций, в том числе путем перехода доли участия (акций) от участника (участников), являющихся субъектами Республики Беларусь к указанному лицу (лицам) возникает вопрос: не является ли это реорганизацией со всеми сопутствующими реорганизации процессами (вопросы правопреемства, уведомление кредиторов, досрочного исполнения обязательств, проведения полной инвентаризации, составления передаточного акта и т.д.), как это было предусмотрено в Законе об иностранных инвестициях. Рассмотрим указанные отношения на примере общества с ограниченной ответственностью, так как это наиболее распространенная форма коммерческих организаций с иностранными инвестициями на территории Республики Беларусь, созданных в форме хозяйственных обществ (хотя все то, что будет сказано ниже применительно к обществу с ограниченной ответственностью, равным образом, относится и к акционерному обществу и к обществу с дополнительной ответственностью).

В анализируемой ситуации нет реорганизации, так как с юридическим лицом – обществом с ограниченной ответственностью не происходит никаких изменений: организационно-правовая форма остается прежней, состав и стоимость имущества, принадлежащего обществу, не изменяется, происходит лишь изменение в составе участников общества с ограниченной ответственностью. (Учитывая правовую природу общества с ограниченной ответственностью, в основе которой лежит, прежде всего, "имущественное общение" между участниками, а товарищеский элемент присутствует лишь в незначительной степени, изменение состава участников не приводит ни к каким изменениям в самом обществе). Единственное, что происходит "внешне" - это внесение изменений в учредительные документы общества с ограниченной ответственностью в части замены одного (нескольких) участника (участников) на иное лицо (лиц) и государственная регистрация этих изменений, (с регистрацией созданной коммерческой организации с иностранными инвестициями еже в МИДе, а не в облисполкоме или Мингорисполкоме).

То, что указанный процесс не является реорганизацией, подтверждается прежде всего тем, что с точки зрения гражданского законодательства Республики Беларусь (п.5 ст. 54 Гражданского кодекса Республики Беларусь) преобразование (а только эта форма реорганизации и может рассматриваться в данном случае, потому что все иные формы реорга-

низации: выделение, разделение, присоединение, слияние вообще не имеют ничего общего с указанным процессом) юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида является исключительно изменением организационно-правовой формы преобразуемого юридического лица на другую организационно-правовую форму юридического лица. В рассматриваемом же нами случае указанного изменения не происходит, т.е. с точки зрения организационно-правовой формы, субъект, являющийся обществом с ограниченной ответственностью, остается обществом с ограниченной ответственностью.

В правовой системе Республики Беларусь предусмотрены различные виды классификации юридических лиц. Один из них – это деление юридических лиц в зависимости от организационно-правовой формы их создания. Именно к данной классификации относятся и десять видов коммерческих организаций, в частности: унитарное предприятие, акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью и т.д. В отличие от данной классификации юридических лиц в праве существует, как указано выше, и их деление на юридические лица Республики Беларусь с национальными инвестициями (капиталом) и юридические лица Республики Беларусь с иностранными инвестициями (капиталом).

Следовательно, в рассматриваемом нами случае действительно произойдет изменение статуса общества с ограниченной ответственностью: оно перейдет из разряда субъектов с национальными инвестициями в разряд коммерческих организаций с иностранными инвестициями, тем самым, в определенной части, изменится его статус, в частности, оно должно будет перерегистрироваться в МИД Республики Беларусь, а также будет иметь возможность получить определенные льготы и привилегии, которые законодательство Республики Беларусь предоставляет коммерческим организациям с иностранными инвестициями, но этот процесс не будет являться реорганизацией. Реорганизация может быть лишь в случае, если наряду с данным процессом будет осуществляться разделение, выделение, присоединение, слияние (но данные формы реорганизации не имеют ничего общего с привлечением иностранных инвестиций).

Рассматривая третий путь создания коммерческой организации с иностранными инвестициями необходимо отметить, что он предусматривает безусловную реорганизацию (преобразование) унитарного предприятия в хозяйственное общество.

Однако, данная реорганизация связана не с привлечением иностранных инвестиций, а в связи с тем, что имущество унитарного предприятия переходит в общую долевую собственность двух и более лиц, а раз так, то унитарное предприятие подлежит в соответствии со ст. 113 Гражданского кодекса обязательному преобразованию. Т. е. это происходит и в случае, когда часть предприятия унитарного предприятия приобретает и субъект Республики Беларусь. При этом, нельзя не указать, что постановление Совета Министров Республики Беларусь от 24 февраля 1992г. № 97 “Об особенностях создания иностранных предприятий на территории Республики Беларусь” необходимо в части требования о нотариальной форме сделки купли-продажи всего либо части имущества предприятия отчуждаемого субъектом Республики Беларусь иностранному инвестору привести в соответствие с Инвестиционным кодексом, в котором такое требование отсутствует. Это объясняется тем, что в соответствии с пунктом 2 ст. 164 Гражданского кодекса Республики Беларусь нотариальное удостоверение сделок обязательно только в случаях, указанных в законодательных актах либо предусмотренных соглашением сторон (постановление Совета Министров Республики Беларусь законодательным актом не является).

Кроме того, используемый статьей 81 Инвестиционного кодекса термин “создание”, применительно к рассматриваемым отношениям следует понимать как приобретение коммерческой организацией еще и статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями, а не как “создание нового юридического лица”.

Что же касается четвертого пути создания коммерческой организации с иностранными инвестициями, то в случае, если приобретает предприятие унитарного предпри-

ятия, то опять же никакой реорганизации нет, так как коммерческая организация в форме унитарного предприятия остается неизменной, происходит лишь смена собственника ее имущества. Однако в случае, если покупается предприятие хозяйственного общества или товарищества, то фактически иностранному инвестору приходится учреждать новое юридическое лицо для того, чтобы передать ему данное предприятие. Причем, если в качестве покупателя выступает один иностранный инвестор, то он создает унитарное предприятие, а если два и более – то они создают хозяйственное общество или товарищество. При этом надо учитывать, что покупка предприятия у хозяйственного общества или товарищества в отличие от покупки предприятия унитарного предприятия представляет собой не четвертый путь создания коммерческой организации с иностранными инвестициями, а первый, так как в данном случае речь идет о порядке приобретения вклада в уставный фонд, а не о порядке создания коммерческой организации.

Все указанное выше применительно к приобретению иностранным инвестором в ранее учрежденном без иностранных инвестиций юридическом лице доли участия (акций), а также предприятия или его части применительно к наличию либо отсутствию преобразования (реорганизации) присутствует и при выходе (исключении) иностранного инвестора из коммерческой организации с иностранными инвестициями либо продаже предприятия (его части) унитарного предприятия - коммерческой иностранной организации субъекту Республики Беларусь. А именно, при выходе всех иностранных участников из коммерческой организации с иностранными инвестициями, созданной в форме хозяйственного общества, реорганизации данного хозяйственного общества не происходит лишь по причине выхода всех иностранных участников, она лишь должна перерегистрироваться в облисполкоме (Мингорисполкоме), как коммерческая организация с национальными инвестициями. Однако в случае, если, например, в обществе с ограниченной ответственностью было лишь два участника и один из них, иностранный инвестор, выходит, то общество, безусловно, при его сохранении, как юридическое лицо, подлежит преобразованию в унитарное предприятие, но лишь по причине того, что законодательство Республики Беларусь не допускает наличие хозяйственного общества с одним участником.

Также не происходит реорганизации и в случае продажи предприятия унитарного предприятия - коммерческой иностранной организации, т.е. когда иностранный инвестор – собственник предприятия продает его субъекту Республики Беларусь, в данном случае, опять же, присутствует лишь перерегистрация в облисполкоме (Мингорисполкоме).

И наконец, при продаже части предприятия унитарного предприятия - коммерческой иностранной организации, безусловно, будет реорганизация (при сохранении юридического лица), однако лишь в связи с тем, что гражданское законодательство Республики Беларусь не допускает общую долевую собственность на предприятие унитарного предприятия, вне зависимости от того, принадлежит оно национальному инвестору или иностранному.

Инвестиционный кодекс в отличие от ранее присутствующей в правоприменении позиции не исходит из того, что для возникновения коммерческой организации с иностранными инвестициями обязательным является внесение иностранным инвестором вклада в уставный фонд. Наоборот, часть вторая ст. 81 предусматривает, что коммерческая организация без иностранных инвестиций становится коммерческой организацией с иностранными инвестициями в случае приобретения иностранным инвестором доли участия, акции, предприятия или его части на сумму превышающую 20 000 долларов США в эквиваленте (хотя ст. 77 говорит о сумме не менее чем 20 000 долларов США, а не более ее). Тем самым законодатель указывает и на то, что именно продаваемое имущество должно стоить свыше 20 000 долларов США, а не последующий вклад иностранного инвестора в уставный фонд.

В связи с изложенным, встает вопрос о методе оценки указанного имущества, т.е. например, эквивалент 20 000 долларов США – это номинал акции, или стоимость имущества акционерного общества, приходящегося на продаваемые акции, или стоимость акции по оценке независимого эксперта, или цена договора купли-продажи акций между акционером - субъектом Республики Беларусь и иностранным инвестором. На наш взгляд, исходя из буквального толкования части второй ст. 81, речь скорее всего необходимо вести, о последнем четвертом способе определения цены имущества, т.е. о цене договора, которая является свободной и зависит только от воли сторон.

Однако, в отличие от данного взгляда, скорее всего в государственных органах возобладает точка зрения, в силу которой необходимо будет доказать наличие “объективных” 20 000 долларов США, а это скорее всего будет второй метод определения стоимости имущества, т. е. его балансовая оценка применительно к предприятию или балансовая оценка стоимости имущества приходящегося на долю участия (акции). При этом однако также возникает вопрос о том как считать такую оценку исходя из чистых активов либо просто активов. На наш взгляд необходимо исходить из первого, т.е. чистых активов. (Такой же позиции при оценке стоимости доли, которая выплачивается выходящему из общества участнику придерживается и Постановление Пленума ВХС Республики Беларусь от 7 июня 2001г. № 4 “Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением условий учредительства юридических лиц и законодательства о хозяйственных обществах” При чем неизбежно возникает вопрос момента оценки данного имущества, так как стоимость предприятия, а также доли участия исходя из чистых активов является величиной переменной, так как какое-то имущество, в том числе права у коммерческой организации в соответствующую единицу времени возникает, а какое-то имущество отчуждается, а обязанности прекращаются. В силу этого нет твердой (неизменной) стоимости указанного имущества в какой-то более или менее длительный промежуток времени.

На наш взгляд, в связи с тем, что регулирование указанных отношений в законодательстве отсутствует, наиболее соответствует природе данных отношений определений чистых активов на дату совершения сделки купли-продажи.

Итак, Инвестиционный кодекс в отличие от Закона об иностранных инвестициях предусмотрел, что при покупке доли участия (акций) иностранному инвестору не надо обязательно вносить дополнительный вклад в уставный фонд, а коммерческой организации не надо обязательно увеличивать уставный фонд на сумму не менее 20 000 долларов США, чтобы стать коммерческой организацией с иностранными инвестициями. Однако, если стоимость доли участия (акций) будет меньше 20 000 долларов США, то коммерческой организации для того, чтобы получить статус коммерческой организации с иностранными инвестициями необходимо будет увеличить свой уставной фонд с внесением иностранным инвестором в него дополнительного вклада. При этом решение об увеличении уставного фонда, например в обществе с ограниченной ответственностью, должно приниматься уже с участием иностранного инвестора, так как права и обязанности участника общества перейдут к иностранному инвестору с момента передачи доли, а не с момента государственной регистрации изменения состава участников (изменение учредительных документов) (ст. 48 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью”

Часть вторая ст. 81 также указывает на то, что решение о создании коммерческой организации с иностранными инвестициями всегда должно приниматься ее учредителями (участниками) самостоятельно. Тем самым законодатель с одной стороны, желает подчеркнуть, что никакого стороннего влияния на принятие решений о создании таких организаций быть не должно. Однако данная декларация в данной части не имеет большого

значения, в связи с тем, что сложно себе представить как иначе самостоятельные юридические лица-учредители могут принимать указанные решения.

С другой стороны, подобная норма может быть оправдана тем, что при учреждении или приобретении иностранным инвестором доли участия либо предприятия у субъекта Республики Беларусь без иностранных инвестиций у иностранного инвестора, а также белорусских участников, следуя буквальному толкованию Кодекса есть выбор, либо зарегистрировать коммерческую организацию с иностранными инвестициями либо зарегистрировать данную организацию, как коммерческую организацию со статусом, соответствующим организации с национальными инвестициями. Исходя из изложенного, можно сделать вывод, что законодатель Республики Беларусь допустил возможность нерегистрации с особым статусом, коммерческой организации с иностранными инвестициями даже в случае, если иностранные инвестиции не менее чем 20 000 долларов США, т.е. у субъектов есть право в этом случае по своему выбору либо зарегистрировать коммерческую организацию с иностранными инвестициями, либо зарегистрировать коммерческую организацию со статусом организации с национальными инвестициями.

Тем самым, законодатель распространил положения Декрета Президента Республики Беларусь № 13 действующего в отношении инвестиций из государств – участников СНГ на инвестиции из всех других иностранных государств. (В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 5 августа 1998г. № 13 “О правовом режиме инвестиций из государств – участников Содружества независимых государств” в случае, если иностранный инвестор является резидентом государства – участника СНГ, в т.ч. России, то коммерческая организация может не перерегистрироваться в МИД Республики Беларусь, а вследствие этого не получить льготы и привилегии коммерческой организации с иностранными инвестициями).

Часть вторая ст. 81 также предусматривает, что в случае если учредителями с белорусской стороны коммерческой совместной организации являются юридические или физические лица, не обладающие правом собственности на вносимое ими в качестве вклада имущество, то для их участия в создании коммерческой организации с иностранными инвестициями необходимо решение собственника их имущества или уполномоченного собственником органа. Однако, данная норма не имеет отношение к физическим лицам, так как физические лица владеют чужим имуществом, как правило в силу обязательственных, а не вещных прав, например, на основе договоров комиссии или доверительного управления, или номинального владения и в связи с этим их участие в коммерческой совместной организации за счет чужого имущества будет определяться условиями договора.

Что же касается юридических лиц, то для унитарных предприятий это является существенным ограничением их прав по учреждению, а также участию в коммерческих совместных организациях. При этом именно и исключительно данная организационно-правовая форма и рассматривается в комментируемой статье, так как лишь унитарное предприятие из организаций, которые могут выступать в качестве учредителей коммерческих совместных организаций, не обладает правом собственности на принадлежащее ему имущество. Указанное ограничение относится как к частным унитарным предприятиям, так и к государственным. Применительно к республиканским унитарным предприятиям согласие испрашивается, как правило, у министерств и иных республиканских органов государственного управления, которым подведомственно унитарное предприятие, которое желает выступить учредителем коммерческой совместной организации, при условии, что указанные государственные органы наделены такими полномочиями.

1.1.7. Иностранные инвесторы и приватизация

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 19 января 1993г. “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь” иностранные инвесторы вправе участвовать в процессе приватизации в Республике Беларусь.

Объектами приватизации являются: государственное и общественное жилье; государственные предприятия, учреждения, организации, структурные единицы объединений и структурные подразделения предприятий; государственное имущество, сданное в аренду; доли (паи, акции), принадлежащие Республике Беларусь и административно-территориальным единицам в имуществе субъектов хозяйствования. Требования Закона о приватизации и процедура приватизации не распространяются на случаи отчуждения государственными предприятиями, учреждениями, организациями имущества, закрепленного за ними на праве хозяйственного ведения. Не подлежат разгосударствлению и приватизации предприятия (объединения), организации и виды имущества, отнесенные законом к перечню объектов, которые могут находиться только в собственности государства.

Разгосударствление в процессе приватизации осуществляется путем: преобразования государственного предприятия в открытое акционерное общество; внесения государственного имущества, сданного в аренду, в уставный фонд открытого акционерного общества, создаваемого на базе арендного предприятия; Приватизация осуществляется следующими способами: продажа объектов государственной собственности на аукционе, по конкурсу. Продажей объекта государственной собственности на аукционе является его приобретение физическим или юридическим лицом в собственность на открытых торгах, когда от покупателя не требуется выполнения каких-либо условий (аукцион без условий) или когда от покупателя требуется выполнение определенных условий (аукцион с условиями), устанавливаемых органом приватизации.

При продаже объекта государственной собственности на аукционе с условиями от покупателя требуется выполнение каких-либо из следующих условий: сохранение назначения или профиля объекта приватизации, сохранение или создание рабочих мест, выполнение инвестиционных программ, сохранение исторического характера объекта приватизации, являющегося историко-культурной ценностью. Предъявление условий, не предусмотренных настоящим Законом, не допускается. Победителем аукциона признается участник, предложивший в ходе торгов максимальную цену. Продажей объекта государственной собственности по конкурсу является его приобретение физическим или юридическим лицом в собственность, когда от покупателя требуется выполнение определенных условий, устанавливаемых органом приватизации.

Победителем конкурса признается участник, предложение которого наилучшим образом соответствует установленному критерию. При прочих равных условиях победителем конкурса признается участник, предложивший наивысшую цену. Продажа государственных объектов на конкурсах и аукционах осуществляется только за денежные средства. при продаже на аукционе с условиями и (или) по конкурсу предприятий, имеющих до 100 рабочих мест, у которых задолженность по финансовым обязательствам равна активной части баланса или превышает ее, начальная цена на такой объект устанавливается в размере одной минимальной заработной платы. Собственник приватизированного таким образом объекта обязан в установленном порядке погасить задолженность перед государством и иными кредиторами, сохранить определенное число рабочих мест, обеспечить производственно-хозяйственную деятельность предприятия и выполнить другие условия договора купли-продажи этого объекта. продажа акций, принадлежащих государству, в том числе на льготных условиях в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Продажа принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации государственной собственности,

осуществляется в порядке и на условиях, установленных законодательством Республики Беларусь.

Акции, приобретенные гражданами Республики Беларусь у государства за денежные средства на льготных условиях (по цене на 20 процентов ниже номинальной стоимости) и в обмен на именные приватизационные чеки "Имущество", не могут быть отчуждены в период безвозмездной приватизации, за исключением случаев перехода права собственности в связи со смертью акционера или с выездом его на постоянное место жительства за пределы Республики Беларусь. В период безвозмездной приватизации до 50 процентов принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе преобразования государственных, государственных унитарных и арендных предприятий, обмениваются в установленном порядке на именные приватизационные чеки "Имущество": работникам предприятий и приравненным к ним лицам - в первоочередном порядке в течение пяти месяцев с момента государственной регистрации акций на основании списков, составленных комиссией по преобразованию предприятия в открытое акционерное общество; гражданам Республики Беларусь - через структурные подразделения открытого акционерного общества "Сбергательный банк "Беларусбанк" в установленном порядке; иным субъектам приватизации - на специализированных чековых аукционах.

Продажа принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации объектов, находящихся в республиканской собственности, осуществляется Министерством по управлению государственным имуществом и приватизации, а объектов, находящихся в коммунальной собственности, - соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами в порядке, определяемом соответствующими Советами депутатов: работникам предприятия и приравненным к ним лицам - в течение пяти месяцев с момента государственной регистрации акций первой эмиссии, но не более восьми месяцев со дня принятия решения о создании открытого акционерного общества, по цене на 20 процентов ниже номинальной стоимости и на сумму, не превышающую 100 минимальных заработных плат на одного покупателя. Количество акций первой эмиссии, выделенных для этой цели, определяется на основании заявлений работников предприятия и приравненных к ним лиц; юридическим и физическим лицам, которые представили инвестиционные проекты по развитию открытого акционерного общества, - на конкурсах и аукционах; иными способами, предусмотренными законодательством.

Вторая и последующие эмиссии акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации объектов, ранее находившихся в республиканской собственности, допускаются с согласия Министерства по управлению государственным имуществом и приватизации до реализации акций первой эмиссии, а объектов, находившихся в коммунальной собственности, - с согласия соответствующих местных исполнительных и распорядительных органов; выкуп арендованного имущества арендным предприятием. Арендное предприятие приобретает государственное имущество, сданное в аренду, в соответствии с договором о выкупе имущества. До 50 процентов стоимости выкупаемого имущества может быть оплачено иными приватизационными чеками "Имущество". Остальная часть приобретаемого имущества оплачивается деньгами по цене на 20 процентов ниже стоимости этого имущества. Предприятие имеет право на оплату стоимости имущества в рассрочку в течение трех лет с учетом индексации платежей при условии внесения первоначально не менее 30 процентов стоимости на протяжении одного месяца со дня подписания договора купли-продажи. Право собственности на сданное в аренду государственное имущество переходит к новому собственнику после полной оплаты стоимости этого имущества.

В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998г. №3 “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь” преобразование государственных унитарных, основанных на праве хозяйственного ведения и арендных предприятий в открытые акционерные общества и выкуп арендными предприятиями арендуемого государственного имущества осуществляются на основании предложений коллективов работников этих предприятий, согласованных: по объектам, находящимся в республиканской собственности, - с соответствующими республиканскими органами государственного управления, объединениями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, а также с областными (Минским городским) исполнительными комитетами; по объектам, находящимся в коммунальной собственности, - с соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами. Решения о подаче предложений по преобразованию предприятий, указанных выше, в открытые акционерные общества и об образовании юридического лица принимаются на общих собраниях или конференциях работников данных предприятий простым большинством голосов.

Организация проведения собрания (конференции) возлагается на руководителя предприятия и на орган, уполномоченный представлять интересы работников предприятия. При отсутствии предложений коллективов работников предприятий инициатором разгосударствления и приватизации предприятий, находящихся в республиканской собственности, в целях их финансового оздоровления может выступать Совет Министров Республики Беларусь, а предприятий, находящихся в коммунальной собственности, - соответствующий местный исполнительный и распорядительный орган. В случае разногласий между коллективами работников предприятий, находящихся в республиканской собственности, или субъектами приватизации и республиканскими органами государственного управления, объединениями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, а также областными (Минским городским) исполнительными комитетами по вопросам целесообразности разгосударствления и приватизации конкретных объектов решения принимаются: по предприятиям с численностью работающих свыше 4 тыс. человек - Президентом Республики Беларусь; по предприятиям с численностью работающих от 2 до 4 тыс. человек - Советом Министров Республики Беларусь; по предприятиям с численностью работающих до 2 тыс. человек - Министерством по управлению государственным имуществом и приватизации.

В случае разногласий между коллективами работников предприятий, находящихся в коммунальной собственности, или субъектами приватизации и местными исполнительными и распорядительными органами по вопросам целесообразности разгосударствления и приватизации данных предприятий решения принимаются этими органами в порядке, установленном местными Советами депутатов.

Учредителями открытых акционерных обществ, создаваемых в процессе разгосударствления и приватизации объектов, находящихся в республиканской собственности, от имени государства выступают Министерство по управлению государственным имуществом и приватизации или его территориальные органы, объектов, находящихся в коммунальной собственности, - местные исполнительные и распорядительные органы в порядке, определенном местными Советами депутатов. Кроме указанных органов учредителями таких акционерных обществ могут быть юридические и физические лица, в том числе иностранные, внесшие принадлежащие им денежные средства или имущество в уставные фонды данных обществ. Выбор других, кроме государства, учредителей открытых акционерных обществ осуществляется на этапе проведения подготовительных работ по объектам республиканской собственности Министерством по управлению государственным имуществом и приватизации совместно с республиканскими органами государственного управления, объединениями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, а по

объектам коммунальной собственности - соответствующими местными исполнительными и распорядительными органами.

1.1.8. Дочерние и зависимые общества, филиалы и представительства коммерческих организаций с иностранными инвестициями, их статус

Статья 82 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями вправе иметь дочерние и зависимые общества, а также создавать филиалы и представительства на территории Республики Беларусь и за ее пределами с соблюдением условий, предусмотренных актами законодательства Республики Беларусь и соответствующим законодательством иностранных государств. Дочерние общества коммерческих иностранных организаций пользуются теми же правами и регистрируются тем же органом, что и коммерческие иностранные организации.

Зависимые общества коммерческих иностранных организаций пользуются теми же правами и регистрируются тем же органом, что и коммерческие иностранные организации, в случае, если размер иностранных инвестиций в уставном фонде зависимых обществ составляет сумму не менее 20 000 долларов США в эквиваленте. Дочерние и зависимые общества коммерческих совместных организаций регистрируются в порядке, предусмотренном для юридических лиц без иностранных инвестиций, и не пользуются правами, предоставленными коммерческим организациям с иностранными инвестициями. Филиалы и представительства коммерческих организаций с иностранными инвестициями действуют на основании положений о них, утверждаемых коммерческими организациями с иностранными инвестициями. На территории Республики Беларусь филиалы и представительства коммерческих организаций с иностранными инвестициями не являются юридическими лицами.

Статья 82 Инвестиционного кодекса регулирует вопросы создания коммерческими организациями с иностранными инвестициями своих дочерних и зависимых обществ, а также филиалов и представительств, как на территории Республики Беларусь, так и за ее пределами.

Статья 82 Инвестиционного кодекса предусматривает, что дочернее общество коммерческой иностранной организации пользуется теми же правами (льготами) и регистрируется тем же органом, что и сама коммерческая иностранная организация. Зависимые же общества коммерческих иностранных организаций обладают статусом последних лишь в случае, если размер иностранных инвестиций в уставном фонде таких обществ составляет сумму не менее 20 000 долларов США в эквиваленте. Дочерние же и зависимые общества коммерческих совместных предприятий не обладают статусом коммерческих организаций с иностранными инвестициями.

Комментируя указанную норму прежде всего, необходимо отметить, что она представляет собой модифицированные положения ст. 8 Закона об иностранных инвестициях. Причем указанная модификация была произведена, якобы в связи с приведением положений данного Закона в соответствие с Гражданским кодексом Республики Беларусь. Однако на самом деле этого не произошло. Эта ситуация объясняется тем, что статья 8 Закона об иностранных инвестициях предоставляла статус предприятия с иностранными инвестициями исключительно дочернему предприятию иностранного предприятия. В данном случае с правовой точки зрения можно было говорить о том, что у дочернего предприятия иностранного предприятия также иностранные инвестиции, в случае когда дочернее предприятие, не обладающее правом собственности на свое имущество учреждалось иностранным предприятием, также не собственником своего имущества (унитарное предприятие в терминологии Гражданского кодекса), то есть собственником имущества такого

дочернего предприятия также являлся иностранный инвестор, несмотря на то, что непосредственным учредителем был субъект Республики Беларусь.

Однако, даже исходя из положений ст. 8 Закона об иностранных инвестициях, когда дочернее предприятие учреждалось иностранным предприятием – хозяйственным обществом, например ООО или АО (в случае когда два и более иностранных инвестора учреждали иностранное предприятие), с правовой точки зрения иностранных инвестиций уже не было, так как собственником имущества дочернего предприятия было иностранное предприятие – хозяйственное общество (так как именно оно как юридическое лицо рассматривается правом Республики Беларусь в качестве собственника своего имущества, а не его участники). А раз собственником имущества являлось иностранное предприятие, а оно представляет собой субъект Республики Беларусь, то и инвестиции фактически являлись национальными, а не иностранными. Однако с экономической точки зрения конечно же можно было говорить об иностранных инвестициях, так как опосредовано 100 % контроль был за иностранными инвесторами.

В Инвестиционном кодексе же вообще не предусмотрена возможность создания унитарного предприятия коммерческой иностранной организации с распространением на него статуса последней. Т.е. Инвестиционный кодекс не предоставляет возможности распространения льгот на субъекта Республики Беларусь с действительно иностранными инвестициями, с точки зрения права, а именно в случае если коммерческая иностранная организация в форме унитарного предприятия создаст свое дочернее унитарное предприятие (что безусловно разрешено), то в соответствии с Инвестиционным кодексом, в отличие от Закона об иностранных инвестициях, данное дочернее унитарное предприятие должно быть зарегистрировано в общем порядке, т.е. в облисполкоме или Минском горисполкоме и никаких льгот коммерческой организации с иностранными инвестициями оно иметь не будет, что на наш взгляд безусловно неправильно.

Однако, иное толкование Инвестиционного кодекса невозможно, так как ст. 82 регламентирует дочерние и зависимые общества коммерческой организации с иностранными инвестициями (ст. 105 и 106 Гражданского кодекса), а не дочернее унитарное предприятие (п. 7 ст. 114 Гражданского кодекса). Указанные два правовых явления в силу законодательства Республики Беларусь безусловно представляют, в настоящее время, самостоятельные и отличные друг от друга правовые институты. Положения предыдущего абзаца безусловно распространяются и на унитарные предприятия (которые не являются дочерними) коммерческой иностранной организации в форме хозяйственного общества.

Статья 82 Инвестиционного кодекса фактически лишила коммерческие иностранные организации, которые создаются в форме унитарных предприятий, т.е. одним иностранным инвестором, возможности создания ими субъектов Республики Беларусь со статусом коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Это объясняется тем, что институты дочернего и зависимого общества по отношению к основному в качестве основного рассматривают исключительно хозяйственные общества или товарищества, а учитывая то, что коммерческая иностранная организация может быть создана лишь в четырех выше указанных формах, то создать дочернее или зависимое общество может лишь коммерческая иностранная организация в форме ООО, ОДО, АО, т.е. созданная двумя и более иностранными инвесторами.

Исходя из изложенного, законодатель поставил в дискриминационное положение коммерческие иностранные организации в форме унитарного предприятия, так как они хозяйственным обществом не являются, а в силу этого у них не может быть дочерних либо зависимых обществ.

Ст. же 82 Инвестиционного кодекса предусматривает распространение статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями на дочернее общество коммерческой иностранной организации без учета требований к нижнему пределу инвестиций,

которые вкладывает в дочернее общество коммерческая иностранная организация. Исходя из изложенного, необходимо разъяснить что же понимает законодатель под дочерним обществом коммерческой иностранной организации, так как в законодательстве Республики Беларусь отсутствуют четкие неизменные условия определения данных правовых явлений. В соответствии со ст. 105 Гражданского кодекса хозяйственное общество (т.е. ООО, ОДО или АО) признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в уставном фонде, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Т.е. исходя из толкования Гражданского кодекса видно, что дочернее общество представляет собой оценочное понятие, так как наличие возможности определять решение в дочернем обществе может присутствовать в какую-то единицу времени, а затем прекратиться и вновь через какое-то время возникнуть, при этом данная возможность никогда не бывает абсолютной и всегда относительна, так как исходя из права Республики Беларусь очень в редких случаях можно говорить о возможности одному из участников всегда predetermined решение хозяйственного общества, тем более, что гражданский законодатель не указал на конкретный процент участия, наличие которого означает наличие прав основного общества по отношению к дочернему.

Исходя из нормы Гражданского кодекса можно выделить три разновидности дочернего общества. Если рассматривать первую разновидность дочернего хозяйственного общества, т.е. когда основное общество (коммерческая иностранная организация) имеет свои права на основе владения акциями (долями участия), то необходимо отметить, что в этом случае применительно к дочернему обществу речь необходимо вести о контроле над его высшим органом управления (собранием участников) со стороны коммерческой иностранной организации и следовательно применительно к дочернему акционерному обществу о контрольном пакете акций, т.е. о том минимальном количестве акций, которое позволяет акционеру обеспечивать (предопределять) принятие необходимого ему решения в высшем органе акционерного общества.

Контрольный пакет акций определяется исходя из кворума общего собрания акционеров, порядка принятия собранием решений, психологических, организационных и иных индивидуально-определенных особенностей деятельности акционерного общества (например, в одном обществе все акционеры участвуют в собраниях, в другом же собрание участников едва собирает лиц, обладающих акциями, достаточными для действительности собрания, в различных обществах разные вопросы решаются квалифицированным большинством голосов и т.д.). Но если кворум общего собрания акционеров и порядок принятия решений определяются законодательством и позволяют вывести общие принципы функционирования собрания акционеров, а вследствие того и контроля над ним, то остальные факторы в силу их специфичности не позволяют этого сделать.

Поэтому объективно возможно рассмотреть лишь некоторые виды контрольных пакетов, которые, очевидно, вытекают из законодательства Республики Беларусь, хотя в подобном чистом виде они встречаются достаточно редко. Однако их следует учитывать, используя как ориентиры. Согласно Закону Республики Беларусь от 9 декабря 1992г. “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью”, собрание участников акционерного общества считается правомочным, если на нем присутствуют участники (представители участников), обладающие не менее чем 50 процентами голосов. Решения принимаются простым большинством голосов присутствующих на собрании, за исключением случаев, предусмотренных законом и уставом. При этом Закон указывает, что лишь по вопросам изменения устава акционерного общества, принятия решения о прекращении его деятельности или измене-

ния его уставного фонда необходимо большинство в $\frac{3}{4}$ голосов лиц, участвующих в собрании участников.

Исходя из изложенного видно, что в праве Республики Беларусь можно выделить как минимум три вида “активных контрольных пакетов акций” (активный пакет – это пакет, обеспечивающий принятие необходимого для акционера решения). Прежде всего это, безусловно, пакет “устойчивого влияния”-50 % + 1 голос, который дает возможность принятия решений по большинству вопросов в общем собрании акционеров. Именно данный вид контрольного пакета акций принято считать “истинным” контрольным пакетом. Акционер, имеющий 50 % + 1 голос, реально управляет акционерным обществом, так как принятие решений общим собранием акционеров фактически не зависит от воли остальных акционеров.

Однако, и акционер, обладающий пакетом “устойчивого влияния” вынужден считаться с мнением мелких акционеров, так как в случае, если их мнение не будет учитываться, они смогут проголосовать путем продажи акций (“проголосовать ногами”), что в свою очередь может повлечь убытки у обладателя пакета “устойчивого влияния”, так как подобный способ принятия решений будет способствовать падению престижа акционерного общества и, соответственно, падению курса акций.

Следующим видом контрольного пакета акций является “абсолютный пакет неустойчивого влияния” - 37,5 %. Он дает возможность принятия любого решения в открытом акционерном обществе, в случае если 50 процентов акций распространены между мелкими акционерами, обычно не участвующими в голосовании. Наименьшим по количеству акций активным пакетом является пакет “неустойчивого влияния” - 25 % + 1 голос (в законодательных условиях Республики Беларусь он совпадает с пакетом “бойкота решения”), который дает возможность принятия решений по большинству вопросов в случае, если 50 процентов акций распространены среди мелких акционеров и их голоса, как правило, не участвуют в голосовании. Данный вид контрольного пакета акций либо его модификации в зависимости от числа акций, находящихся у мелких акционеров, находит наибольшее применение в крупных акционерных обществах с большим количеством акционеров. На территории Республики Беларусь в акционерных обществах, созданных путем реорганизации государственных предприятий, акционеры могут контролировать данные акционерные общества именно путем приобретения подобного контрольного пакета (при условии, если иное лицо не пожелает путем приобретения еще более крупного пакета контролировать рассматриваемое акционерное общество).

И, наконец, 75 % акций (“абсолютный” пакет акций”) дает возможность принятия абсолютно любого решения в открытом акционерном обществе. При этом еще раз необходимо отметить, что уставом акционерного общества может быть предусмотрен иной по сравнению с законодательством порядок принятия решений, вследствие чего и владение одной акцией может являться видом пассивного контрольного пакета акций, и контроль над 75 % акций может не дать абсолютного контроля над акционерным обществом (в частности, если уставом акционерного общества предусмотрено принятие решений по ряду вопросов единогласно либо большинством в $\frac{4}{5}$, $\frac{5}{6}$ и т.д., однако это свойственно, как правило, закрытым акционерным обществам, так как открытое акционерное общество в таких условиях функционировать не может.

Кроме того, нелогично через устав определять порядок, в соответствии с которым менее важные вопросы, чем, например, изменение устава, решаются большим количеством поддерживающих решение акционеров). Итак, как видно, исходя из изложенного контрольный пакет акций представляет собой понятие относительное и применительно к каждому конкретному акционерному обществу его величина может быть отличной. Однако, регистрирующему органу и иным контрольным органам Республики Беларусь необходим будет какой-либо объективный критерий для признания дочерним обществом коммерче-

ской иностранной организации соответствующего лица. Для того, чтобы упростить ситуацию мы бы рекомендовали признавать дочерним обществом коммерческой иностранной организации такое акционерное общество, в котором коммерческая иностранная организация обладает пакетом акций в количестве более 50 %. Однако, учитывая то, что подобное положение отсутствует в законодательстве вполне возможна ситуация, когда коммерческая иностранная организация не согласится с таким подходом и будет отстаивать свое законное право исходя из объективной ситуации, когда она и с меньшим пакетом акций предопределяет решения в акционерном обществе.

Рассматривая контроль над высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью (общества с дополнительной ответственностью) – коммерческой иностранной организацией, следует также исходить из того, что кворум общего собрания участников данных обществ составляет не менее 50 процентов голосов по большинству вопросов, за исключением вопросов изменения устава общества, принятия решений о прекращении его деятельности, исключении участника при решении которых должны присутствовать все 100 процентов участников общества (по последнему вопросу присутствие исключаемого участника необязательно).

Необходимо также учитывать, что решения на собрании участников принимаются простым большинством голосов присутствующих на собрании, за исключением принятия решений о прекращении деятельности общества, изменении его устава, исключении участника когда решения принимаются при единогласии всех участников общества (по последнему вопросу голос исключаемого участника не учитывается). Однако Закон допускает в отношении порядка принятия решений диспозитивность, указывая на то, что уставом может быть определен иной порядок принятия решений (за исключением вопросов, решения по которым принимаются единогласно).

Таким образом, контроль над высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью (общества с дополнительной ответственностью) осуществляется, исходя из тех же долей, что и применительно к акционерному обществу (за исключением тех пакетов акций, которых достаточно для принятия решений по вопросам большинством в 3/4 голосов лиц, участвующих в общем собрании акционеров), с учетом того, что по вопросам, по которым требуется единогласие всех участников общества с ограниченной ответственностью (общества с дополнительной ответственностью), один участник не может контролировать высший орган управления обществом (за исключением случаев, когда данный участник контролирует высшие органы управления всех иных участников). То есть при разных капиталах, участвующих в обществе с ограниченной ответственностью (обществе с дополнительной ответственностью), абсолютный контроль над обществом одного участника невозможен.

При этом необходимо учитывать, что, так как в обществе с ограниченной ответственностью (обществе с дополнительной ответственностью) наряду с капиталистическим элементом присутствует элемент личный, то вполне реально и обоснованно в уставе конкретного общества может быть предусмотрен иной по сравнению с Законом порядок принятия решений в высшем органе управления (большинством в 2/3, 3/4 голосов и т.д.) либо иной по сравнению с Законом порядок определения количества голосов, принадлежащих участнику (Закон Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. "Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью" устанавливает, что участники обладают количеством голосов, пропорциональным размеру их долей в уставном фонде, если иное не установлено в уставе).

Исходя из этого, виды контроля над высшим органом управления общества с ограниченной ответственностью (общества с дополнительной ответственностью) могут быть видоизменены в зависимости от положений устава. Однако несмотря на выше изложенное и применительно к дочернему обществу с ограниченной ответственностью или обществу

с дополнительной ответственностью коммерческой иностранной организации также необходим объективный критерий и им на наш взгляд аналогично как и в дочернем акционерном обществе может быть владение коммерческой иностранной организацией долей участия в размере более 50 % (хотя и в этом случае коммерческая иностранная организация вправе не согласиться с таким подходом).

Вторая разновидность дочернего хозяйственного общества основана на договоре, который не описывается (и даже особо не поименован) в Гражданском кодексе, но исходя из правовой природы отношений его можно охарактеризовать не иначе как договор управления (подчинения), конституирующие признаки которого будут рассмотрены ниже. (Однако, учитывая то, что законодатель никак не определил рассматриваемый договор, его стороны могут строить свои отношения и исходя из иных принципов).

Итак, договор управления - это договор, в силу которого одно (основное) общество – коммерческая иностранная организация приобретает права по управлению деятельностью другого общества (дочернего), в котором вообще нет иностранных инвестиций, в том числе и инвестиций основного общества – коммерческой иностранной организации путем дачи указаний исполнительному органу последнего, а также обязанность по возмещению дочернему обществу причиненных в результате такого управления убытков, а дочернее общество в качестве встречного удовлетворения за предоставленное право управления получает вознаграждение от основного общества – коммерческой иностранной организации.

При этом воля дочернего общества фактически основывается на воле основного – коммерческой иностранной организации, однако субъекты данных отношений сохраняют свою юридическую самостоятельность и прежние имущественные отношения, то есть отношения собственности на имущество дочернего общества, обязательственные отношения между участниками дочернего общества и самим дочерним обществом остаются в неизменном виде, без какого-то либо присутствия коммерческой иностранной организации. Вознаграждение может быть как в виде фиксированной суммы, так и в виде процента от суммы прибыли основного и дочернего общества.

Второй способ определения вознаграждения используется, как правило, если в результате исполнения указаний основного общества дочернее несет убытки, однако основное общество от этого выигрывает значительно больше, чем вкладывает в возмещение убытков дочернего общества, то есть в итоге группа обществ работает успешно и прибыль, которая получается в результате совместных действий, в соответствующей пропорции делится между двумя обществами. Данный договор может быть совершен лишь по решению высшего органа управления дочернего общества, исходя из того, что фактически происходит делегирование полномочий высшего органа (для акционерных обществ возможно также делегирование полномочий и совета директоров (наблюдательного совета)).

По договору управления (подчинения) возможна ситуация, когда основное общество – коммерческая иностранная организация имеет право давать исполнительному органу дочернего общества указания, обязательные к исполнению, а исполнительный орган дочернего общества обязан руководствоваться данными указаниями, если в договоре не оговорено иное, даже если эти указания причинят убытки дочернему обществу, но служат потребностям основного общества (исполнительный орган дочернего общества вправе отказать выполнять подобное указание лишь в случае, если очевидно, что его исполнение причинит убытки основному обществу). Договор управления (подчинения) фактически подразумевает, что основное общество- коммерческая иностранная организация должно поступать в отношении дочернего с тщательностью порядочного и добросовестного управляющего.

Экономический смысл договора управления (подчинения), как правило, заключается в том, что коммерческая иностранная организация - общество, заинтересованная в то-

варах (работах, услугах) другого общества, путем заключения договора управления обеспечивает себя необходимыми товарами (работами, услугами) через полное подчинение органов данного лица своей воле. Вторую же сторону (участников) данный договор устраивает в силу гарантированного получения дивидендов вне зависимости от результатов хозяйственной деятельности дочернего общества.

Кроме того, договор управления может использоваться также и для иных целей, например, при управлении неплатежеспособным обществом и т.д. Договор управления необходимо отличать от представительства, в том числе договора поручения, поскольку отношения гражданско-правового представительства менее устойчивы и представитель не может навязать представляемому те действия, которые тот не желает совершать. Кроме того, даже универсальный представитель действует лишь в пределах тех полномочий, которые ему предоставил представляемый, и не может совершать сделки, пусть и приносящие пользу представителю, но несущие ущерб представляемому (основное же общество может поступать таким образом с дочерним обществом). Если же рассматривать отношения по договору управления и отношения по договору, в силу которого по решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа акционерного общества передаются другому обществу (п. 3 ст. 103 Гражданского кодекса), то данные договоры отличаются тем, что в первом случае исполнительный орган дочернего общества сохраняется и все действия от имени дочернего общества совершает именно он, во втором же случае фактически вместо исполнительного органа акционерного общества действует управляющая организация (управляющий).

Договор управления (подчинения) следует отличать от договора доверительного управления имуществом в силу того, что в первом договоре в качестве объекта управления выступает субъект права, во втором же – объект права. Это означает, что при договоре управления (подчинения) дочернее общество остается стороной всех обязательств, в которых оно участвует, несет самостоятельную ответственность, и оно же выступает в качестве стороны в суде, тогда как при договоре доверительного управления имуществом все указанные выше права переходят к доверительному управляющему.

Исходя из изложенного видно, что если следовать буквальному толкованию положений Инвестиционного кодекса, то и хозяйственное общество вообще без иностранных инвестиций может обладать статусом коммерческой организации с иностранными инвестициями, достаточно лишь заключить выше указанный договор управления (подчинения) с коммерческой иностранной организацией. При этом данный договор может быть заключен с уже существующей организацией с национальными или иностранными инвестициями, так как до ее государственной регистрации заключать договор не с кем, в связи с тем, что отсутствует субъект отношений.

После же заключения указанного договора дочернее общество с национальными инвестициями может пройти перерегистрацию в МИДе и быть созданной уже как коммерческая организация с иностранными инвестициями. Однако ст. 81 Инвестиционного кодекса не предусматривает такого пути создания коммерческой организации с иностранными инвестициями, так как она не допускает распространение статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями на субъект Республики Беларусь вообще без иностранных инвестиций.

В силу изложенного наблюдается конфликт между ст. 81 и ст. 82 Инвестиционного кодекса, который на наш взгляд должен быть решен в пользу ст. 82, как специальной нормы в отношении дочерних обществ коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Ст. 81 говорит о создании лишь коммерческих организаций с иностранными инвестициями, а не их дочерних обществ. На практике же, скорее всего, возможно регистрирующий орган (МИД) а также иные государственные органы могут не признать статус

коммерческой организации с иностранными инвестициями за дочерним обществом являющимся таковым в силу договора.

В качестве третьей формы дочернего общества законодатель указывает на такое общество, в котором основное общество – коммерческая иностранная организация в силу влияния иным образом по сравнению с указанным выше, имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

На наш взгляд, законодательство Республики Беларусь в настоящее время не предоставляет возможность реализации указанной формы. Так как например финансово-промышленные группы (Закон Республики Беларусь от 4 июня 1999г. “О финансово-промышленных группах”), которые вроде бы могли рассматриваться в качестве данной третьей формы, в части участников группы-хозяйственных обществ, с точки зрения правовой природы практически не имеют сходства (кроме внешнего) с институтом дочернего общества, так как в их основе лежит договор схожий по своей правовой природе с договором простого товарищества.

Если рассматривать вопрос о зависимых обществах коммерческой иностранной организации, то для наделения их статусом коммерческой организации с иностранными инвестициями, как указано выше необходим вклад иностранного инвестора в их уставный фонд в размере не менее 20 000 долларов США. При этом само понятие зависимых обществ содержится в п. 1 ст. 106 Гражданского кодекса. В соответствии с данной нормой хозяйственное общество признается зависимым, если другое хозяйственное общество – коммерческая иностранная организация обладает количеством голосов в высшем органе управления зависимого общества, достаточным в соответствии с уставом зависимого общества для отклонения нежелательного для него решения, за исключением решений, принимаемых единогласно.

В связи с этим применительно к праву Республики Беларусь в отношении зависимых акционерных обществ с качестве основного общества, может рассматриваться коммерческая иностранная организация, которая также является исключительно хозяйственным обществом (т.е. коммерческая иностранная организация в форме унитарного предприятия не может иметь зависимого общества), которая обладает так называемым “пассивным контрольным пакетом акций”.

Однако законодательство естественно не содержит точный (твердый) процент акций, владение которыми позволяет говорить о наличии “пассивного контрольного пакета”. В силу этого его необходимо выводить применительно к каждому конкретному акционерному обществу. Однако при этом естественно в основе должны находиться требования законодательства к кворуму общего собрания акционеров и к порядку принятия им решений. Итак, пассивный пакет акций позволяет не допускать либо отклонять принятие общим собранием акционеров нежелательного решения, (а активный пакет - обеспечивает принятие необходимого для акционера решения). Первый вид пассивного контрольного пакета акций (пакет "бойкота решения"), который можно выделить, - 25 % + 1 голос - позволяет в акционерном обществе не допустить нежелательных изменений в существе функционирующего общества (изменения устава, уставного фонда, принятия решения о ликвидации или реорганизации).

Поэтому лицам, желающим сохранить сложившееся положение в акционерном обществе, достаточно иметь вышеуказанное количество акций. Второй вид пассивного контрольного пакета акций -- пакет "абсентеизма", то есть пакет, который дает возможность срыва кворума любого собрания участников (в случае, если акционеру – коммерческой иностранной организации заранее известны результаты голосования, не удовлетворяющие его, например, в силу наличия у иных акционеров активного контрольного пакета акций). При этом постоянное неучастие в общем собрании акционеров не является неисполнением либо ненадлежащим исполнением акционером обязательства по участию в обществе, а

раз так, то отсутствует возможность судебного принуждения данного акционера к участию в общем собрании акционеров либо реализации принадлежащих ему акций. Поэтому при возникновении разногласий с акционером, обладающим подобным контрольным пакетом акций, может сложиться ситуация, при которой общее собрание акционеров не сможет принять ни одного решения на протяжении длительного промежутка времени. (Подобная бездеятельность высшего органа акционерного общества может привести к неоднократному или грубому нарушению законодательства, что в свою очередь является основанием для ликвидации акционерного общества.) Однако действующее акционерное законодательством Республики Беларусь практически не предусматривает пакета "абсентеизма", так как он по своей сути фактически равен базовому активному пакету (50 % + 1 акция).

Исходя из изложенного, на наш взгляд в качестве возможного объективного критерия для признания хозяйственного общества зависимым, по отношению к коммерческой иностранной организации указать на какое-либо конкретный размер пакета акций невозможно, так как 25 % + 1 голос все же не позволяет говорить о возможности отклонения коммерческой иностранной организацией нежелательного для нее решения, а пакет в 50 % + 1 голос скорее указывает на наличие дочернего общества а не зависимого. В силу изложенного в каждом конкретном случае регистрирующему органу (МИДу) исходя из конкретных обстоятельств дела придется принимать решение, является соответствующее хозяйственное общество зависимым по отношению к коммерческой иностранной организации либо нет, что на наш взгляд приведет к практическому неиспользованию указанного института применительно к коммерческим организациям с иностранными инвестициями.

Указанное в предыдущем абзаце применительно к акционерному обществу безусловно относится и к обществу с ограниченной ответственностью и обществу с дополнительной ответственностью, так как в указанных видах хозяйственных обществ еще более затруднительно, чем в акционерном обществе найти необходимый объективный критерий зависимого общества. Итак, как видно из приведенного выше комментария при правоприменении, будут значительные проблемы с приданием статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями дочерним и зависимым обществам коммерческих иностранных организаций.

Что же касается дочерних и зависимых обществ коммерческих совместных организаций, то в данном случае никакой проблемы с их идентификацией применительно к законодательству с иностранными инвестициями не будет, так как, как указано выше, законодатель Республики Беларусь рассматривает указанные юридические лица при их создании на территории Республики Беларусь исключительно, как коммерческие организации без иностранных инвестиций, т.е. без особого статуса и льгот.

Часть третья ст. 82 предоставляет право коммерческим организациям с иностранными инвестициями, как и любым иным коммерческим организациям, иметь свои филиалы и представительства как в Республике Беларусь, так и за ее пределами. При этом в отношении филиалов и представительств, создаваемых такими организациями в Республике Беларусь, их правовое положение должно соответствовать требованиям ст. 51 Гражданского кодекса Республики Беларусь, т.е. они не являются самостоятельными юридическими лицами, а представляют собой обособленные подразделения (части) коммерческих организаций с иностранными инвестициями, должны располагаться вне места нахождения такой организации, осуществлять все или часть функций - применительно к филиалу или осуществлять защиту и представительство интересов коммерческой организации с иностранными инвестициями, а также совершать от ее имени сделки и иные юридические действия – в отношении представительств. Руководители представительств и филиалов действуют на основании доверенности, а сами указанные обособленные подразделения – на основании положений о них.

Что же касается создания филиалов и представительств коммерческих организаций с иностранными инвестициями за пределами Республики Беларусь, то для этого, во-первых, требуется соблюдение требований законодательства той страны, где открывается филиал либо представительство, а, во-вторых, для отдельных видов таких организаций, в частности, страховых организаций и банков – и соблюдения требований административного законодательства Республики Беларусь.

1.1.9. Государственная регистрация коммерческих организаций с иностранными инвестициями

Статья 83 Инвестиционного кодекса предусматривает, что государственная регистрация коммерческих организаций с иностранными инвестициями, за исключением банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, коммерческих организаций с иностранными инвестициями в свободных экономических зонах и страховых, перестраховочных организаций, осуществляется уполномоченным государственным органом (далее - регистрирующий орган). Государственная регистрация банков, небанковских кредитно-финансовых организаций, коммерческих организаций с иностранными инвестициями в свободных экономических зонах и страховых, перестраховочных организаций регулируется иными законодательными актами Республики Беларусь. Коммерческая организация с иностранными инвестициями считается созданной с момента ее государственной регистрации.

Ст. 83 Инвестиционного кодекса предусматривает, что государственная регистрация коммерческих организаций с иностранными инвестициями осуществляется особым уполномоченным государством органом, каковым в настоящее время является МИД.

При этом п.7 Положения о государственной регистрации предусматривает, что государственная регистрация коммерческих организаций с иностранными инвестициями осуществляется в соответствии с порядком предусмотренным данным Положением. Однако с учетом особенностей, установленных специальным законодательством, которые предусмотрены Инвестиционным кодексом, а также Положением о порядке государственной регистрации предприятий с иностранными инвестициями, утв. Постановлением МИД Республики Беларусь от 19 декабря 2000г. № 174 “ О совершенствовании работы по государственной регистрации предприятий с иностранными инвестициями” (далее – “Положение МИДа”), которое, безусловно, необходимо будет привести в соответствие с Инвестиционным кодексом.

Как указано выше, коммерческие организации Республики Беларусь с участием иностранных субъектов, если они не имеют объема иностранных инвестиций, эквивалентного не менее чем 20 000 долларов США, а также созданные не в форме хозяйственного общества или унитарного предприятия не подлежат регистрации МИДОм, а регистрируются облисполкомами и Минским горисполкомом (при этом иностранный субъект может, например, единолично учредить унитарное предприятие, с объемом вклада менее 20 000 долларов США и зарегистрировать данное предприятие в облисполкоме и Минском горисполкоме, но без статуса коммерческой иностранной организации).

Инвестиционный кодекс предусматривает вслед за иным законодательством Республики Беларусь, изъятие из регистрации МИДа отдельных видов коммерческих организаций с иностранными инвестициями и устанавливает применительно к данным организациям особый порядок их государственной регистрации, который регулируется не Инвестиционным кодексом, а иными актами законодательства Республики Беларусь.

Речь идет о банках, которые в соответствии со ст. 89 Банковского кодекса регистрируются Национальным банком. При этом Банковский кодекс проводит разграничение между банками с иностранными инвестициями и дочерним банком иностранного банка (а

не между совместными банками и иностранными банками, так как дочерний банк иностранного банка, также может быть совместным банком с участием белорусских субъектов, а не банком с исключительным иностранным участием).

Кроме того, Банковский кодекс (ст. 90) предъявляет дополнительные требования к созданию банков с иностранным участием на территории Республики Беларусь. А именно он предусматривает размер (квоту) участия иностранного капитала в банковской системе Республики Беларусь, которая устанавливается Национальным банком по согласованию с Президентом. Указанная квота рассчитывается как отношение суммарного капитала принадлежащего нерезидентам в уставных фондах банков Республики Беларусь к совокупному уставному фонду банков Республики Беларусь. При достижении установленного размера данной квоты Национальный банк прекращает регистрацию банков с участием иностранных субъектов. При этом он вправе запретить увеличение уставных фондов уже существующих таких банков за счет средств иностранных субъектов или отчуждения акций в их пользу, если это приведет к превышению квоты. (Национальный банк также предоставляет предварительное разрешение на увеличение уставного фонда банка за счет средств иностранных инвесторов или на отчуждение в их пользу акций).

Кроме того, особый порядок государственной регистрации предусмотрен и в отношении небанковских кредитно-финансовых организаций с иностранными инвестициями. Данные организации в соответствии со ст. 108 Банковского кодекса Республики Беларусь также регистрируются Национальным банком.

Особый порядок регистрации установлен и для страховых организаций с иностранными инвестициями. В соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 28 сентября 2000г. № 20 “ О совершенствовании регулирования страховой деятельности в Республике Беларусь” такие организации регистрируются Комитетом по страховому надзору при Министерстве финансов. При этом в соответствии с Декретом № 20 (п.21 Положения) для регистрации страховых организаций с иностранными инвестициями в регистрирующий орган наряду с общим перечнем документов предоставляются также сведения о профессиональной пригодности кандидатов на должность руководителя, его заместителя, а также главного бухгалтера. (В связи с изложенным отказ в государственной регистрации может последовать наряду с общеустановленными основаниями отказа, и в связи с профнепригодностью указанных выше лиц, а также неподтверждением происхождения собственных денежных средств учредителей).

При этом необходимо указать, что Декрет № 20 (п. 29 Положения) устанавливает также ограничения по иностранному учредительству, для страховых организаций, дочерних для иностранного инвестора, предусматривая, что такая организация вправе осуществлять страховую деятельность лишь при условии, если иностранный инвестор не менее 10-ти лет является страховой организацией и не менее 2-х лет имеет долю в уставном фонде страховой организации Республики Беларусь.

Т.е. иностранный инвестор прежде чем создать свою дочернюю страховую организацию в Республике Беларусь, должен поучаствовать с незначительной долей в страховой организации Республики Беларусь, с возможностью впоследствии либо увеличить долю в данной организации либо создать новую организацию.

Декрет № 20 (п. 32 Положения) не дает возможность регистрировать страховую организацию с иностранными инвестициями с долей иностранных участников более 49 % либо дочернюю страховую организацию иностранного инвестора при превышении общей квоты иностранных инвесторов в уставных фондах всех страховых организаций, которая не должна превышать 30 %. Однако данное ограничение не распространяется на страховые организации с иным объемом участия иностранных инвесторов. 9. И, наконец, Инвестиционный кодекс предусматривает иной порядок регистрации по сравнению с урегули-

рованным в нем, для коммерческих организаций с иностранными инвестициями, которые создаются в СЭЗ.

В соответствии с Законом Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. “О свободных экономических зонах”, Указом Президента Республики Беларусь от 20 марта 1996 г. № 114 “О свободных экономических зонах на территории Республики Беларусь” и иными актами законодательства, в частности Положениями о конкретных СЭЗ право на регистрацию любых коммерческих организаций в том числе и с иностранными инвестициями, которые действуют в СЭЗ предоставлено администрациям СЭЗ. В Республики Беларусь действуют 4 СЭЗ: “Брест”, “Минск”, “Витебск”, “Гомель-Ратон” и в каждой из указанных СЭЗ регистрация ее резидентов, в том числе и с иностранными инвестициями осуществляется на конкурсной основе и с обязательным заключением договора с администрацией СЭЗ.

Так в частности в соответствии с п. 14 Положения о свободной экономической зоне Гомель-Ратон, утв. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 25 мая 1998 г. № 773 для регистрации коммерческой организации, в том числе и с иностранными инвестициями в качестве резидента СЭЗ, которая является также одновременно и регистрацией ее в качестве юридического лица, необходимо выиграть конкурс у иных лиц, а после этого заключить договор с администрацией СЭЗ об условиях хозяйственной деятельности на территории СЭЗ.

В соответствии с частью третьей ст. 83 коммерческая организация с иностранными инвестициями считается созданной лишь с момента ее государственной регистрации: имеется ввиду порядок, предусмотренный Инвестиционным кодексом (с учетом выше указанных изъятий для отдельных видов организаций), а не в каком-нибудь ином порядке. В связи с изложенным момент возникновения коммерческой организации с иностранными инвестициями, не в случае ее учреждения, а в случае ее создания оставшимися тремя путями также совпадает с моментом регистрации в МИДе (или в ином органе со статусом субъекта с иностранными инвестициями).

Т. е. субъект Республики Беларусь приобретет статус коммерческой организации с иностранными инвестициями с момента его регистрации в МИД Республики Беларусь вне зависимости от времени его существования как субъекта с национальными инвестициями Республики Беларусь. В связи с этим все льготы и привилегии, установленные законодательством Республики Беларусь для коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в том числе и срочные, начнут действовать для такого субъекта именно с момента его государственной регистрации в МИД Республики Беларусь.

Т. е., например, льгота по освобождению от платы налога на прибыль в течение трех лет с момента объявления прибыли коммерческой организации с иностранными инвестициями, включая первый прибыльный год, будет распространяться и на указанный нами субъект, даже если до этого он существовал в качестве субъекта с национальными инвестициями, к примеру, на протяжении пяти лет. При этом данный трехлетний льготный период будет начинаться с момента объявления им прибыли после государственной регистрации указанного нами субъекта в МИД Республики Беларусь.

Рассматривая вопрос государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями в соответствии с положениями Инвестиционного кодекса необходимо указать, что указанный Кодекс не содержит требований о перерегистрации уже существующих предприятий с иностранными инвестициями либо о приведении их учредительных документов в соответствие с положениями Инвестиционного кодекса.

Речь, прежде всего, идет о переименовании совместных и иностранных предприятий соответственно в коммерческие совместные организации и коммерческие иностранные организации, а также об утрате статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями (предприятия с иностранными инвестициями) рядом видов юридических лиц, исходя из того, что Инвестиционный кодекс ограничил возможные организационно-

правовые формы коммерческих организаций с иностранными инвестициями лишь четырьмя видами коммерческих организаций (АО, ООО, ОДО и унитарное предприятие), а также исключил придание статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями дочерним предприятиям иностранных предприятий (ст. 82 Инвестиционного кодекса указывает на возможность получения статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями лишь для дочерних и зависимых обществ коммерческих иностранных организаций, а не для их дочерних унитарных предприятий, которые в силу ГК РБ безусловно представляют собой совершенно отличный институт от института дочерних и зависимых обществ).

Все остальные вопросы, которые связаны с возможной перерегистрацией предприятий с иностранными инвестициями (внесения изменений в их учредительные документы) Инвестиционным кодексом не затрагиваются, в силу этого не влияют на уже зарегистрированные предприятия с иностранными инвестициями.

Рассматривая указанный вопрос, необходимо отметить, что с нашей точки зрения безусловно Инвестиционный кодекс верно предусмотрел, что перерегистрировать предприятия с иностранными инвестициями в связи с его принятием не требуется. (Это безусловно соответствует принципам ст. 79 Инвестиционного кодекса и соответствующим ей ст. 34 Закона об иностранных инвестициях, в которых предусмотрено неизменность законодательного регулирования коммерческих организаций с иностранными инвестициями в течении 5-ти лет с момента принятия акта законодательства, ухудшающего их положение или условия деятельности). Что же касается выше указанных несоответствий в учредительных документах уже существующих предприятий с иностранными инвестициями положениям Инвестиционного кодекса, то в части изменения наименования данных предприятий, по нашему мнению, действующие предприятия могут сохранять в своем наименовании слова “совместное предприятие” и “иностранное предприятие” в течении 5-ти лет с момента вступления в силу Инвестиционного кодекса.

Однако, в случае необходимости внесения какого-либо иного изменения в их учредительные документы, регистрирующий орган, мог бы потребовать и приведения наименования в соответствие с Инвестиционным кодексом, по основанию: необходимость приведения учредительных документов в соответствие с законодательством Республики Беларусь. Однако это право регистрирующего органа не содержится в Инвестиционном кодексе и при этом изменение наименования неизбежно влечет за собой ряд негативных последствий для коммерческой организации и, прежде всего, это связано с необходимостью внесения изменений в специальные разрешения (лицензии) в течении 20 дней с даты регистрации изменения наименования, а также с необходимостью изменения УНН, данных в Фонде социальной защиты населения, в органах статистики, банке и т. д. А следовательно требование к изменению наименования коммерческой организации с иностранными инвестициями в принудительном порядке противоречит положениям ст. 79 Инвестиционного кодекса и не должно применяться.

И это несмотря на то, что в п. 9 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999г. № 11 (в ред. Декрета Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22) предусмотрено, что коммерческая организация обязана в месячный срок внести изменения в учредительные документы и представить их для государственной регистрации в случае изменения наименования и изменения законодательства в соответствии с которым требуется внесение изменений в учредительные документы. Не следование указанной норме Декрета в рассматриваемом нами случае объясняется тем, что в соответствии с п. 1 данного Положения оно применяется к регистрации предприятий с иностранными инвестициями с учетом особенностей, установленных законодательством для государственной регистрации таких субъектов. Инвестиционный ко-

декс же и есть тот акт законодательства, который устанавливает указанные выше особенности.

Распространение же ст. 79 Инвестиционного кодекса на созданные до вступления его в силу предприятия с иностранными инвестициями (несмотря на то, что они не именуются в своих учредительных документах, как коммерческие организации с иностранными инвестициями) объясняется тем, что в части третьей ст. 77 Инвестиционного кодекса предусмотрен так называемый “объективный критерий” для признания соответствующей коммерческой организации коммерческой организацией с иностранными инвестициями, т.е. если соответствующая коммерческая организация отвечает критериям части третьей ст. 77, то она правом Республики Беларусь признается коммерческой организацией с иностранными инвестициями, даже в случае, если в ее наименовании указан термин отсутствует.

Кроме того, часть вторая ст. 80 Инвестиционного кодекса указывает на то, что понятия “коммерческая совместная организация” и “коммерческая иностранная организация” используются лишь для определения особенностей регистрации и все коммерческие организации с иностранными инвестициями не являются, а именно рассматриваются как коммерческие совместные или коммерческие иностранные организации. (Подобному подходу не мешает и положение части второй ст. 81 Инвестиционного кодекса, в силу которого решение о создании коммерческой организации с иностранными инвестициями принимается учредителями (участниками) самостоятельно: в отношении уже созданных предприятий с иностранными инвестициями их учредители уже сделали свое волеизъявление, осуществив их регистрацию в МИДе в соответствии с особой процедурой). В силу изложенного, на созданные до вступления в силу Инвестиционного кодекса предприятия с иностранными инвестициями распространяет свое действие и ст. 79 Инвестиционного кодекса (после признания утратившим силу Закона об иностранных инвестициях, в том числе его 34 статьи). Что же касается утраты статуса предприятиями с иностранными инвестициями, созданными не в четырех легализованных формах коммерческой организации с иностранными инвестициями, то скорее всего на практике данной проблемы не возникнет, так как в связи с уже осуществленным приведением учредительных документов предприятий с иностранными инвестициями в соответствие с Гражданским кодексом и Декретами № 11 и 22, как правило, все предприятия с иностранными инвестициями действуют лишь в указанных четырех формах.

Однако, те из предприятий с иностранными инвестициями, которые все-таки остались действовать не в четырех легализованных формах, а также дочерние предприятия иностранных предприятий, на наш взгляд, исходя из общих принципов права, несмотря на отсутствие прямого указания в Инвестиционном кодексе, должны до момента вступления данного Кодекса в силу либо быть преобразованы (реорганизованы) учредителем (участниками) в формы, на которые Инвестиционный кодекс распространяет статус коммерческой организации с иностранными инвестициями (применительно к дочерним предприятиям иностранных предприятий, они могут быть преобразованы в хозяйственные общества (дочерние), или путем продажи их учредителем части предприятия иному лицу, в том числе и субъекту Республики Беларусь, при этом достаточно, чтобы продаваемая часть была минимальной, или путем внесения иным лицом своего вклада (опять же в минимальном размере). Либо указанные в настоящем абзаце субъекты, обладающие статусом предприятия с иностранными инвестициями в тот же срок должны перерегистрироваться в облисполкомах (Мингорисполкоме), как субъекты с национальными инвестициями, с сохранением организационно-правовой формы, но с потерей статуса предприятия (коммерческой организации) с иностранными инвестициями (при этом преобразования, т.е. реорганизации данных субъектов не происходит).

При этом все указанное в предыдущем абзаце применительно к предприятиям с иностранными инвестициями, которые созданы не в четырех легализованных формах, а также дочерним предприятиям иностранных предприятий, безусловно, не соответствует положениям ст. 34 Закона об иностранных инвестициях и ст. 79 Инвестиционного кодекса, однако в данном случае их применить нельзя. Это объясняется тем, что в праве Республики Беларусь отсутствует “непрерывность законодательства” и в силу этого, Закон об иностранных инвестициях, который признан утратившим силу, не может применяться, в том числе и в части своей ст. 34 к данным организациям. Что же касается ст. 79 Инвестиционного кодекса, то она также не может распространить свои действия на данные организации, так как в силу Инвестиционного кодекса они не подпадают под понятие коммерческой организации с иностранными инвестициями.

1.1.10. Документы, представляемые для государственной регистрации коммерческих совместных организаций

Статья 84 предусматривает, что для государственной регистрации коммерческих совместных организаций в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- письменное заявление учредителей (подписывается всеми учредителями коммерческой совместной организации);
- нотариально удостоверенные оригиналы или нотариально удостоверенные копии учредительных документов создаваемой коммерческой совместной организации в двух экземплярах;
- для учредителей - юридических лиц Республики Беларусь - нотариально заверенная копия решения собственника имущества или уполномоченного им органа о создании коммерческой совместной организации, а также нотариально заверенные копии документов, подтверждающих государственную регистрацию, и нотариально заверенные копии учредительных документов (для каждого белорусского юридического лица);
- для учредителей - физических лиц Республики Беларусь - копия трудовой книжки, заверенная печатью организации по последнему месту работы, либо копия пенсионного удостоверения, заверенная органами социального обеспечения по месту жительства, либо справка органа занятости;
- для учредителей - иностранных юридических лиц (организаций) - легализованная выписка из торгового регистра страны происхождения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса иностранного инвестора в соответствии с законодательством страны его места нахождения или постоянного места жительства на момент создания коммерческой совместной организации (легализация должна быть проведена не позднее одного года до подачи заявления о регистрации) с переводом на белорусский (русский) язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется);
- для учредителей - иностранных физических лиц - ксерокопия паспорта с переводом на белорусский (русский) язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется);
- документы, подтверждающие формирование уставного фонда (для коммерческой совместной организации в форме открытого акционерного общества); гарантийное письмо или иной документ, подтверждающие право на размещение коммерческой совместной организации по месту ее нахождения; платежный документ, подтверждающий внесение платы за государственную регистрацию.

Ст. 84 Инвестиционного кодекса содержит закрытый перечень документов, которые должны представляться для государственной регистрации коммерческих совместных организаций. Данный перечень не тождественен перечню документов, представляемых для регистрации совместных предприятий, урегулированному в ст. 9 Закона об иностранных инвестициях.

Это объясняется тем, что в п. 1 Положения о государственной регистрации установлено, что указанное Положение распространяется и на регистрацию коммерческих организаций с иностранными инвестициями, с учетом особенностей, установленных законодательством для данной категории лиц.

В связи с этим, при написании ст. 84, положения ст. 9 Закона об иностранных инвестициях были дополнены требованиями Положения о государственной регистрации, с учетом ряда особенностей. Все указанные требования содержались в Положении МИДа, однако Инвестиционный кодекс отличается и от него, а именно отсутствует требование о необходимости белорусскому или иностранному физическому лицу представлять анкету, а также отсутствует указание на необходимость предоставления документа подтверждающего проведение экспертизы, достоверности оценки неденежного вклада, вносимого в уставный фонд белорусскими физическими или юридическими лицами уже к моменту регистрации коммерческой совместной организации.

Учитывая, что Инвестиционный кодекс содержит закрытый перечень документов, представляемых для государственной регистрации коммерческих совместных организаций можно сделать вывод, что документ, подтверждающий экспертизу оценки неденежного вклада не может требоваться регистрирующим органом от учредителей. Однако это не исключает необходимости проведения самой экспертизы и наличия акта достоверности оценки неденежного вклада (см. комментарии к ст. 88).

В ст. 84 отсутствует требование, содержащееся в ст. 9 Закона об иностранных инвестициях об обязательном согласии местного исполнительного и распорядительного органа на государственную регистрацию предприятия с иностранными инвестициями. В связи с этим с момента вступления в силу Инвестиционного кодекса получение такого согласия не требуется. Истребование указанного согласия представляло собой пережиток разрешительной системы создания юридических лиц, так как никаких критериев для дачи согласия либо в отказе от него в законодательстве Республики Беларусь не содержалось.

Ст. 84 Инвестиционного кодекса не содержит никаких дополнительных требований в отношении документов представляемых для государственной регистрации коммерческой совместной организации не в случае ее учреждения, а в случае ее создания тремя иными путями, указанными в ст. 81 Инвестиционного кодекса, например, обязанность по представлению договора купли-продажи, дарения или иного документа, являющегося правовым основанием для перехода доли участия (акций) или предприятия (его части) от белорусского субъекта к иностранному инвестору. На наш взгляд, безусловно, это является некорректным, однако еще раз хочется отметить, что перечень документов представляемых для регистрации коммерческих совместных организаций является закрытым, что подтверждается также и положениями ст. 86 Инвестиционного кодекса, которая предусматривает, что при государственной регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями запрещается требовать представления документов, не предусмотренных Инвестиционным кодексом.

Однако, при регистрации коммерческих совместных организаций в случае их создания в процессе реорганизации представление передаточного акта или разделительного баланса безусловно является обязательным, так как это требование п. 2 ст. 55 Гражданского кодекса (аналогично как и Положения о регистрации), а в соответствии со ст. 3 Гражданского кодекса данный Кодекс по своей юридической силе, в сфере имущественных отношений выше, чем Инвестиционный кодекс.

1.1.11. Документы, представляемые для государственной регистрации коммерческих иностранных организаций

Статья 85 предусматривает, что для государственной регистрации коммерческих иностранных организаций в регистрирующий орган представляются следующие документы:

- письменное заявление учредителей (подписывается всеми учредителями коммерческой иностранной организации);
- нотариально заверенные оригиналы или нотариально заверенные копии учредительных документов создаваемой коммерческой иностранной организации в двух экземплярах;
- для учредителей - иностранных юридических лиц (организаций) - легализованная выписка из торгового регистра страны происхождения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса иностранного инвестора в соответствии с законодательством страны его места нахождения или постоянного места жительства на момент создания коммерческой иностранной организации (легализация должна быть проведена не позднее одного года до подачи заявления о регистрации) с переводом на белорусский (русский) язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется);
- для учредителей - иностранных физических лиц - ксерокопия паспорта с переводом на белорусский (русский) язык (подпись переводчика нотариально удостоверяется);
- документы, подтверждающие формирование уставного фонда (для коммерческой иностранной организации в форме открытого акционерного общества); гарантийное письмо или иной документ, подтверждающие право на размещение коммерческой иностранной организации по месту ее нахождения; платежный документ, подтверждающий внесение платы за государственную регистрацию.

Ст. 85 Инвестиционного кодекса содержит закрытый перечень документов, которые должны представляться для государственной регистрации коммерческих иностранных организаций. Причем перечень документов указанных в данной статье во многом схож с положениями ст. 9 Закона об иностранных инвестициях, в части документов, представляемых для регистрации иностранных предприятий, с учетом норм Положения о регистрации. При этом нельзя не отметить, что в ст. 85 аналогично как и в ст. 84 не содержится требования о представлении согласия местного исполкома на регистрацию коммерческой организации с иностранными инвестициями, т.е. указанный разрешительный порядок отменен и для коммерческих иностранных организаций, а также отсутствует требование об анкете для иностранных физических лиц.

Кроме того, ст. 85 не содержит и требования Положения МИДа (на основании постановления Совета Министров Республики Беларусь от 24 февраля 1992г. № 97) об обязательном представлении справки из банка об открытии временного расчетного счета иностранного предприятия и переводе средств в размере не менее 25 % объявленного уставного фонда до его государственной регистрации, если уставный фонд формируется в денежной форме. Это означает, что подобное требование при регистрации коммерческой иностранной организации предъявляться не может.

Также нельзя не указать, что ст. 85, по аналогии со ст. 84, не предусматривает представления дополнительных документов при создании коммерческой иностранной организации не путем ее учреждения, а путем приобретения доли участия (или предприятия (его части) у белорусского субъекта без иностранных инвестиций. И хотя наличие договора или иного правоустанавливающего документа безусловно является целесообразным

при государственной регистрации, однако перечень предоставляемых документов, как указано выше, является закрытым. Несмотря на это, при реорганизации, безусловно, наряду с документами, указанными в ст. 85 необходимо представлять передаточный акт или разделительный баланс. При этом еще раз необходимо указать на то, что статья 86 запрещает требовать при государственной регистрации представления документов, не предусмотренных Инвестиционным кодексом.

1.1.12. Порядок осуществления государственной регистрации, отказа и обжалования отказа в регистрации

Статья 86 предусматривает, что документы для государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями передаются регистрирующему органу, который обязан выдать документ установленной формы, подтверждающий их получение. Запрещается требовать представления документов, не предусмотренных настоящим Кодексом. Государственная регистрация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляется в течение не более 15 дней со дня подачи ее учредителями (участниками) заявления с приложением документов, указанных в статьях 84 и 85 настоящего Кодекса.

О регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями регистрирующим органом в письменной форме сообщается: в течение пяти дней со дня принятия решения о регистрации - учредителям (участникам) этой коммерческой организации, в течение 10 дней со дня принятия решения о регистрации - в Государственный налоговый комитет Республики Беларусь для включения данной коммерческой организации в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Республики Беларусь, а также в Министерство статистики и анализа Республики Беларусь. Регистрирующий орган выдает коммерческой организации с иностранными инвестициями свидетельство о регистрации и публикует данные о регистрации в печати.

В государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями может быть отказано по основаниям нарушения установленного законодательными актами Республики Беларусь порядка создания коммерческой организации с иностранными инвестициями и несоответствия учредительных документов требованиям законодательства Республики Беларусь. Отказ в государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями по основаниям нецелесообразности ее создания не допускается. Мотивированный отказ в регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями должен быть направлен ее учредителям (участникам) регистрирующим органом в течение пяти дней со дня принятия решения об отказе. Учредители (участники) коммерческой организации с иностранными инвестициями в соответствии с законодательством Республики Беларусь могут обжаловать в суд отказ в проведении государственной регистрации или отказ в ней по основаниям, которые они считают необоснованными. 2. Ст. 86 Инвестиционного кодекса устанавливает порядок государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями.

При этом необходимо учитывать, что наряду с Инвестиционным кодексом данный порядок регулируется Положением о государственной регистрации, в части, неурегулированной Кодексом. В силу этого прием регистрирующим органом документов для государственной регистрации создаваемой (реорганизуемой) коммерческой организации с иностранными инвестициями, а также при внесении изменений в ее учредительные документы, связанных со сменой собственника (собственников) имущества, или изменения состава участников, осуществляется в присутствии собственников имущества коммерческой организации с иностранными инвестициями, ее учредителей или участников (физических лиц, представителей юридических лиц). В случаях, когда количество учредителей (участ-

ников) коммерческой организации с иностранными инвестициями более пяти, они вправе уполномочить одного из собственников имущества, учредителя (участника) на представление своих интересов в регистрирующем органе (МИДе).

Документы для государственной регистрации частных унитарных предприятий – коммерческих иностранных организаций, создаваемых иностранными физическими лицами, вправе представлять в регистрирующий орган уполномоченное в установленном порядке физическое лицо.

При этом физические лица предъявляют документы, удостоверяющие личность, а представители юридических лиц (физического лица, являющегося учредителем частного унитарного предприятия – коммерческой иностранной организации) – дополнительно документы, подтверждающие их полномочия. Документы для государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями - открытого акционерного общества, создаваемого в процессе разгосударствления и приватизации, внесения иных, кроме указанных выше изменений и дополнений в учредительные документы представляет в регистрирующий орган руководитель либо другое должностное лицо такой коммерческой организации с иностранными инвестициями. Ст. 86 требует, чтобы МИД, получив документы для государственной регистрации, выдал документ, подтверждающий указанное получение.

Значительной новеллой Инвестиционного кодекса, по сравнению с ранее действовавшим законодательством является сокращение сроков государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями как минимум в два раза, т.е. вместо месячного срока со дня подачи всех документов с возможным продлением данного срока до двух месяцев ст. 86 предусматривает, что государственная регистрация коммерческой организации с иностранными инвестициями должна быть осуществлена в течение не более 15 дней (т.е. срок регистрации может быть и меньше).

Ст. 86 также предусматривает обязательную публикацию данных о регистрации в печати, что не было предусмотрено в качестве обязательного условия ранее действовавшим законодательством. Часть пятая ст. 86 приводит основания для отказа в государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями. Причем в Кодексе предусмотрено лишь два таких основания, а именно, во-первых, нарушение установленного порядка создания и, во-вторых, несоответствие учредительных документов требованиям законодательства.

Однако, п.1. Положения о регистрации указывает, что государственная регистрация и коммерческих организаций с иностранными инвестициями осуществляется в соответствии с данным Положением и лишь с учетом особенностей, установленных законодательством об указанных коммерческих организациях. В силу этого встает вопрос распространяются ли требования п. 40 Положения о государственной регистрации и на коммерческие организации с иностранными инвестициями, либо, учитывая то, что Инвестиционный кодекс урегулировал основания отказа, следовательно его нормы и представляют ту особенность, по сравнению с общим порядком регистрации, на которую указывает Положение о государственной регистрации.

Пункт же 40 Положения о государственной регистрации предусматривает значительное расширение перечня оснований к отказу в государственной регистрации по сравнению с Инвестиционным кодексом. В частности он указывает, что основаниями к отказу являются то, что собственник имущества (учредитель, участник) коммерческой организации имеет непогашенную или неснятую судимость за экономические преступления; в отношении одного из собственников имущества (учредителей) коммерческой организации не исполнено судебное решение об обращении взыскания на имущество; на момент государственной регистрации собственник имущества (учредитель) коммерческой организации (за исключением реорганизации такой организации) имеет задолженность по заработ-

ной плате, платежам в бюджет и (или) в государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды, либо является собственником имущества (учредителем, участником, руководителем) юридического лица, имеющего такую задолженность, либо является собственником имущества (учредителем, участником, руководителем) юридического лица, в отношении которого принято решение о ликвидации, но процесс ликвидации не завершен.

Однако, на наш взгляд, при принятии решения об отказе в государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями руководствоваться необходимо исключительно основаниями, указанными в Инвестиционном кодексе, как в акте законодательства, являющимся специальным по отношению к указанным организациям, т.е. содержащим особенности и изъятия из общего порядка. (Пункт же 40 Положения о государственной регистрации мог бы применяться лишь в случае, если бы в Инвестиционном кодексе вообще не были урегулированы основания к отказу).

Часть шестая ст. 86 предоставляет право учредителям (участникам) коммерческой организации с иностранными инвестициями обжаловать необоснованный с их точки зрения отказ в государственной регистрации в суд. В соответствии с совместным Постановлением Пленума Верховного Суда Республики Беларусь и Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 22 июля 2000г. №4/3 “О разграничении подведомственности дел между общими и хозяйственными судами”, рассмотрение данного вопроса будет находиться в компетенции хозяйственных судов.

1.1.13. Порядок формирования уставного фонда

Статья 87 предусматривает, что объявленный в учредительных документах уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, закрытого акционерного общества или частного иностранного унитарного предприятия должен быть сформирован не менее чем на 50 процентов в течение первого года со дня государственной регистрации этой организации за счет внесения в него каждым из учредителей (участников) не менее 50 процентов своей доли и в полном объеме - до истечения двух лет со дня регистрации.

Объявленный в учредительных документах уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме открытого акционерного общества должен быть сформирован в полном объеме до государственной регистрации такой организации. Увеличение уставных фондов коммерческих организаций с иностранными инвестициями в форме акционерного общества производится в соответствии с законодательством Республики Беларусь о ценных бумагах. Коммерческая организация с иностранными инвестициями в форме общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, закрытого акционерного общества или частного иностранного унитарного предприятия представляет в зарегистрировавший ее орган документальное подтверждение факта формирования уставного фонда в установленных размерах не позднее 30 дней со дня окончания соответствующего периода. Документальным подтверждением факта формирования уставного фонда является аудиторское заключение. Правительство Республики Беларусь или уполномоченный им республиканский орган государственного управления вправе увеличить установленный частью первой указанной статьи срок формирования уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями.

Коммерческой организации с иностранными инвестициями, представившей документальное подтверждение факта формирования уставного фонда, регистрирующий орган выдает свидетельство о формировании уставного фонда в течение не более 10 дней со дня получения указанного документального подтверждения.

Ст. 87 предусматривает сохранение сроков формирования уставных фондов коммерческих организаций с иностранными инвестициями, как они были предусмотрены ранее действовавшим законодательством (ст. 9 Закона об иностранных инвестициях). Т.е. формирование уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями в четырех организационно-правовых формах (ООО, ОДО, унитарное предприятие и ЗАО), за исключением ОАО, должно осуществляться в следующие сроки: не менее чем на 50 % в течении первого года со дня государственной регистрации такой организации, с обязательным внесением каждым из участников не менее 50 % своей доли и в полном объеме – до истечения двух лет со дня государственной регистрации. (При этом Инвестиционный кодекс не содержит особого требования к коммерческим иностранным организациям, формирующим уставный фонд исключительно за счет неденежного вклада полностью ввозимого из другого государства).

В соответствии с п. 7 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 24 февраля 1992г. № 97 “Об особенностях создания иностранных предприятий на территории Республики Беларусь” указанные предприятия, а точнее их иностранные участники должны были к моменту государственной регистрации перевести на временный расчетный счет средства в размере не менее 25 % объявленного уставного фонда. В связи с отсутствием такого требования в Инвестиционном кодексе оно применяться не должно).

Что же касается коммерческой организации с иностранными инвестициями, созданной в форме открытого акционерного общества, то требование о полном формировании уставного фонда до момента ее государственной регистрации объясняется тем, что в соответствии с п. 3 ст. 99 Гражданского кодекса Республики Беларусь открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного фонда, а при учреждении акционерного общества, в том числе и открытого все его акции должны быть распределены между учредителями, т.е. Гражданский кодекс запретил и открытую продажу акций и открытую подписку на них до полного формирования уставного фонда открытого акционерного общества его учредителями и лишь после этого фактически уже сами учредители осуществляют продажу акций, если речь не идет о дополнительном выпуске акций, которые могут быть реализованы и иным лицам. При этом в соответствии с Положением о государственной регистрации (пп. 40.2) уставный фонд открытого акционерного общества (впрочем как и закрытого акционерного общества) должен быть сформирован полностью до момента его государственной регистрации и унитарного предприятия, (в отношении последнего это также предусмотрено п. 4 ст. 114 Гражданского кодекса), однако в отношении данных форм Инвестиционный кодекс предусмотрел изъятие.

При формировании уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями, созданной не путем ее учреждения, а любым из трех иных путей создания такой организации (когда субъект Республики Беларусь без иностранных инвестиций приобретает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями) годичный срок для внесения (до внесения) каждым из участников своего вклада в уставный фонд и двухлетний срок – для формирования уставного фонда в полном объеме начинает течь с момента государственной регистрации в МИД Республики Беларусь.

Однако, в рекомендациях круглого стола по вопросам применения Закона Республики Беларусь “Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь”, в состав которого входят представители МИДа, Минюста, Минэкономики, ГНК, ГТК, Минпредпринимательства, Парламента, ВХС, Нацбанка, КГК, предпринимательских союзов, а также видных иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь, предусмотрен иной подход к решению данного вопроса. Данные рекомендации указывают, что годичный срок для формирования 50 % уставного фонда и двухгодичный срок – для формирования его полностью предусмотрен лишь при формировании первоначального уставного фонда.

В случае же его увеличения сроков для внесения вкладов в законодательстве об иностранных инвестициях нет, а присутствуют лишь сроки, предусмотренные законодательством для юридических лиц соответствующего вида. На наш взгляд, данная позиция не должна распространяться на случаи увеличения уставного фонда при приобретении коммерческой организацией с национальными инвестициями статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями, так как Инвестиционный кодекс рассматривает данный процесс как создание коммерческой организации с иностранными инвестициями и следовательно формирование уже ее уставного фонда.

Часть третья ст. 87 предусматривает, что увеличение уставных фондов коммерческих организаций с иностранными инвестициями в форме акционерного общества, как открытого так и закрытого, производится в соответствии с законодательством о ценных бумагах. Однако в отношении данного положения необходимо указать, что увеличение уставного фонда акционерного общества осуществляется прежде всего в соответствии с Гражданским кодексом, а также Законом Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью, обществах с дополнительной ответственностью”. Так, в соответствии со ст. 100 Гражданского кодекса акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров увеличить свой уставный фонд двумя путями: либо путем увеличения номинальной стоимости акций, либо путем выпуска дополнительных акций.

При этом увеличение уставного фонда акционерного общества допускается только после его полной оплаты и не допускается для покрытия понесенных акционерным обществом убытков. Детализация же порядка увеличения уставного фонда акционерного общества предусмотрена Постановлением Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь от 27 июня 2000г. № 12/п “Об утверждении Положения о порядке эмиссии, регистрации и размещения ценных бумаг на территории Республики Беларусь”.

В данном Постановлении, в частности, предусмотрено, что дополнительный выпуск акций в акционерном обществе возможен за счет его чистой прибыли, приобретенного имущества, переоценки имеющегося имущества, нереализованной курсовой разницы от переоценки иностранной валюты, ранее внесенной в уставный фонд. При этом выпускаемые за счет указанных источников акции распределяются между акционерами пропорционально принадлежащим им долям в уставном фонде. Кроме того дополнительный выпуск акций осуществляется конечно же за счет дополнительных вкладов акционеров. При этом открытая подписка на акции дополнительного выпуска возможна лишь после направления на увеличение уставного фонда суммы приобретенного имущества, переоценки имеющегося имущества путем изменения номинальной стоимости акции или увеличения их количества. При этом уставный фонд в этом случае не должен превышать величины чистых активов.

Кроме того, в случае дополнительной подписки на акции в объеме, превышающем трехкратный размер зарегистрированного в установленном порядке и сформированного уставного фонда, общество обязано представить в Госкомитет по ценным бумагам технико-экономическое обоснование направления использования мобилизуемых путем подписки средств, прошедшего независимую экспертизу в специализированных организациях. 6. Говоря о порядке формирования уставного фонда нельзя также не отметить, что на коммерческие организации с иностранными инвестициями не распространяется п. 6 Положения о государственной регистрации, устанавливающий минимальные размеры уставных фондов коммерческих организаций Республики Беларусь.

Это объясняется тем, что применительно к коммерческим организациям с иностранными инвестициями законодатель исходит из требования к минимальному совокупному объему иностранных инвестиций в уставный фонд – эквивалент не менее 20 000 долларов США. В связи с этим, наряду с отсутствием требования законодательства к ми-

нимальному размеру уставного фонда такой коммерческой организации в целом, также отсутствует и требование к минимальному размеру вклада каждого из иностранных инвесторов, и требование к размеру вкладов субъектов Республики Беларусь. При этом указанное выше требование к минимальному размеру уставного фонда и вкладов иностранных инвесторов коммерческой организации с иностранными инвестициями не распространяется на коммерческие организации с иностранными инвестициями, которые являются банками или страховыми организациями, а также резидентами свободных экономических зон. Так, в частности, в соответствии с Декретом № 20 минимальный размер уставного фонда страховой организации, дочерней по отношению к иностранному инвестору либо имеющей долю иностранных инвесторов в своем уставном фонде более 49 % равен эквиваленту 800 000 евро, а указанной страховой организации, которая осуществляет перестраховочную деятельность – эквиваленту 1 000 000 евро.

Указанные выше особенности к минимальному размеру уставного фонда рассмотренных видов коммерческих организаций с иностранными инвестициями присутствуют также и в отношении порядка формирования ими уставного фонда. И несмотря на то, что ст. 87 не делает изъятия из общего порядка формирования уставного фонда коммерческих организаций с иностранными инвестициями, для таких организаций, которые являются банками, страховыми организациями и резидентами СЭЗ, они установлены специальным законодательством Республики Беларусь. (Причем их действие можно обосновать как специальностью норм, регулирующих порядок формирования уставного фонда таких организаций, по сравнению с общими нормами Инвестиционного кодекса, так и положениями ст. 83, которая указывает на регулирование государственной регистрации таких коммерческих организаций с иностранными инвестициями иным законодательством, а в силу этого и на все отношения, связанные с государственной регистрацией (хотя корректнее конечно же было бы на них указать в ст. 87).

Рассматривая указанные в предыдущем абзаце особенности, необходимо указать, что, например, уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями, являющейся страховой организацией или банком, должен быть сформирован их учредителями уже к моменту их государственной регистрации.

Коммерческие организации с иностранными инвестициями, которые формируют уставный фонд в течении двух лет с даты их государственной регистрации, обязаны представлять в МИД документальное подтверждение факта формирования ими уставного фонда не позднее 30 дней со дня окончания соответствующего периода. В качестве указанного подтверждения выступает аудиторское заключение.

При этом необходимо указать, что годичный срок для формирования 50 % уставного фонда и двухгодичный срок – для формирования уставного фонда полностью может быть для конкретной коммерческой организации с иностранными инвестициями продлен Правительством Республики Беларусь или уполномоченным им органом, в качестве которого скорее всего будет выступать МИД. В соответствии с ранее действовавшим законодательством (ст. 9 Закона об иностранных инвестициях) право на продление срока формирования уставного фонда было лишь исключительно у Правительства Республики Беларусь. Однако постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 3 июня 1999г. №837 “Об изменении сроков формирования уставных фондов предприятий с иностранными инвестициями”, такое право в исключительных случаях было делегировано и МИДу. При этом, МИД был вправе продлевать сроки формирования уставных фондов до 6 месяцев со дня окончания соответствующего периода формирования уставных фондов и лишь в соответствии с основаниями связанными с направлением деятельности предприятия на производство продукции, численностью работников, экспортом продукции, выпуском импортозамещающей продукции, размером уставного фонда, участием в социальных программах. При этом было желательно ходатайство облисполкома (Мингориспол-

кома) или республиканского органа государственного управления, а если вклад был сформирован за счет государственной собственности, то ходатайство Мингосимущества было обязательно.

Коммерческой организации с иностранными инвестициями, которая надлежащим образом сформировала свой уставный фонд МИДом выдается свидетельство о формировании уставного фонда. В связи с этим встает вопрос, в случае если коммерческая организация с иностранными инвестициями нарушила срок формирования уставного фонда, однако впоследствии он был сформирован полностью и несмотря на то, что нарушение сроков в соответствии со ст. 90 Инвестиционного кодекса, является основанием для ликвидации такой организации, однако она не была ликвидирована, то должен ли МИД выдать свидетельство о формировании уставного фонда либо нет. На наш взгляд МИД и в этом случае обязан выдать свидетельство о формировании уставного фонда, после представления коммерческой организации с иностранными инвестициями документального подтверждения факта формирования уставного фонда. Это объясняется тем, что часть шестая ст. 87 предусматривает выдачу свидетельства как документа, подтверждающего сам факт формирования уставного фонда, а не соблюдение либо несоблюдение сроков его формирования. Однако выдача свидетельства не лишает МИД возможности обратиться с иском в хозяйственный суд с целью ликвидации такой коммерческой организации с иностранными инвестициями по основанию нарушения ею порядка формирования уставного фонда.

1.1.14. Вклады участников в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями

Статья 88 Инвестиционного кодекса предусматривает, что уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями должен быть объявлен в долларах США, а в случае создания коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме акционерного общества или с использованием имущества Республики Беларусь - также и в денежных единицах Республики Беларусь. Учредители (участники) коммерческой организации с иностранными инвестициями имеют право вносить вклады в уставный фонд этой организации в денежной и (или) неденежной форме. Для пересчета вкладов используется официальный курс соответствующей валюты, установленный Национальным банком Республики Беларусь на день подписания договора о создании коммерческой организации с иностранными инвестициями и (или) утверждения устава.

В случае, когда учредитель (участник) коммерческой организации с иностранными инвестициями вносит вклад в уставный фонд этой организации в денежных единицах Республики Беларусь либо в иностранной валюте, он обязан учитывать разницу между официальными курсами пересчета денежных единиц Республики Беларусь и иностранной валюты в доллары США, установленными Национальным банком Республики Беларусь на день подписания договора о создании коммерческой организации с иностранными инвестициями и (или) утверждения ее устава и на день фактического внесения вклада. В случае принятия решения об увеличении размера уставного фонда либо решения о регистрации действующего юридического лица в качестве коммерческой организации с иностранными инвестициями учредитель (участник) этой организации обязан при внесении вкладов в денежной форме учитывать уже разницу между официальными курсами пересчета валют, установленными Национальным банком Республики Беларусь на день принятия такого решения и на день фактического внесения вклада.

Возникающая в результате пересчета, порядок которого установлен частями четвертой и пятой указанной статьи, суммовая разница зачисляется в резервный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями. Неденежный вклад иностранного

инвестора должен быть ввезен из иностранного государства либо приобретен в Республике Беларусь за иностранную валюту или денежные единицы Республики Беларусь, если они получены в виде причитающейся инвестору прибыли от деятельности созданной с его участием коммерческой организации с иностранными инвестициями, от иной разрешенной деятельности либо путем обмена иностранной валюты в банках Республики Беларусь. Неденежные вклады оцениваются на дату их принятия на баланс коммерческой организации с иностранными инвестициями. Неденежные вклады учредителей (участников) коммерческой организации с иностранными инвестициями подлежат экспертизе достоверности их оценки, проводимой в порядке, определяемом законодательством Республики Беларусь.

Экспертизу достоверности оценки государственного имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд, осуществляет Министерство по управлению государственным имуществом и приватизации Республики Беларусь. Оценка проводится в денежных единицах, в которых объявлен уставный фонд. По результатам экспертизы составляется акт о достоверности оценки неденежных вкладов. В случае отсутствия названного акта имущество не считается внесенным в уставный фонд.

Ст. 88 Инвестиционного кодекса предусматривает, что у коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в отличие от коммерческих организаций Республики Беларусь с национальными инвестициями, которые определяют свой уставный фонд исключительно в белорусских рублях, уставный фонд должен быть объявлен в долларах США. Однако, учитывая то, что обязательство между акционерным обществом и акционером оформляется в виде акций (как в документарной форме, так и в бездокументарной), а акция, как ценная бумага по праву Республики Беларусь должна иметь номинальную стоимость, причем выраженную исключительно в белорусских рублях, то часть первая ст. 88 предусматривает, что для акционерных обществ уставный фонд также выражается и в денежных единицах Республики Беларусь. То же относится и к случаю создания коммерческой совместной организации с внесением в качестве вклада имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь (законодатель не указывает на собственность административно-территориальных единиц Республики Беларусь, говоря лишь о республиканской собственности).

Однако выражение уставного фонда одновременно в двух валютах, учитывая постоянно меняющийся курс этих валют неизбежно будет приводить к проблемам в бухгалтерском учете таких коммерческих организаций с иностранными инвестициями (ст. 14 Закона об иностранных инвестициях предусматривала объявление уставного фонда предприятия с иностранными инвестициями лишь в долларах США, хотя применительно к акционерным обществам и в ранее действовавшем законодательстве были значительные проблемы). (В настоящее время отражение в бухгалтерском учете уставного фонда предприятий с иностранными инвестициями регулируется Приказом Министерства финансов Республики Беларусь от 27 марта 1998г. № 88 “Об утверждении порядка отражения в бухгалтерском учете уставного фонда предприятий с иностранными инвестициями”).

Часть вторая ст. 88 предусматривает, что учредитель (участники) коммерческой организации с иностранными инвестициями вправе вносить вклады в уставный фонд, как в денежной, так и в неденежной форме.

При этом необходимо указать, что в соответствии с пунктом 6 ст. 63 Гражданского кодекса Республики Беларусь вкладом в уставный фонд хозяйственных обществ могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

И Инвестиционный кодекс, и Гражданский кодекс Республики Беларусь предоставляют возможность участникам (учредителям) коммерческих организаций с иностранными инвестициями вносить в качестве вклада в уставный фонд деньги (причем, это мо-

гут быть как безналичные деньги, так и наличные деньги- если речь идет о физическом лице), как в белорусских рублях, так и в иностранной валюте, ценные бумаги (как в документарной форме, так и в бездокументарной форме , то есть в виде записи по счетам).

Однако, применительно к коммерческим организациям с иностранными инвестициями, созданным в форме хозяйственных обществ, ст. 14 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью., обществах с дополнительной ответственностью” предусматривает, что вкладом не могут быть привлеченные или одолженные средства, кредиты, тем самым законодатель не предусматривает возможности внесения определенных видов денежных средств в качестве вклада в уставный фонд.

На наш взгляд, данная норма Закона противоречит Гражданскому кодексу Республики Беларусь, (так как п. 6 ст. 63 не содержит указанных ограничений), а в силу ст. 3 Гражданского кодекса Республики Беларусь нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Кодексу. В случае расхождения указанных актов с Кодексом действует последний) и Закону Республики Беларусь “О нормативных правовых актах Республики Беларусь” не должна применяться.

При этом нельзя не указать, что в соответствии с гражданско-правовой природой договора займа (кредита) средства займа (кредита) (денежные средства) по данным договорам переходят в собственность заемщика (кредитополучателя) в силу того, что деньги являются вещами определяемыми родовыми признаками либо имущественными правами (в отношении безналичных денег) и заимодавец (кредитополучатель) возвращает не те же деньги, а лишь такую же сумму денег (сумму займа) (ст. 760 Гражданского кодекса Республики Беларусь) в связи с чем одолженные средства или кредиты также являются собственным имуществом заимодавца (кредитополучателя) и могут быть им использованы по его усмотрению, при условии однако, что это не противоречит цели займа (кредита), если договор займа (кредита) был заключен лишь с условием использования заемщиком (кредитополучателя) полученных денежных средств на определенные цели (ст. 767 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

Рассматривая вопрос внесения денежных вкладов иностранным инвестором необходимо указать, что они могут быть им сделаны не только за счет денежных средств находящихся за границей Республики Беларусь, но и за счет денежных средств, находящихся на его счетах в банках Республики Беларусь. Данный вывод основывается на том, что Положение о порядке проведения валютных операций на территории Республики Беларусь, утв. Правлением Национального банка Республики Беларусь от 26 июня 1996г. протокол № 11 (письмо Национального банка Республики Беларусь от 1 августа 1996г. № 768) предусматривает, что иностранный инвестор вправе расходовать свои средства с валютных счетов на инвестиции (пп. 6. 2. 3), а также средства со счета в белорусских рублях типа “И” (инвестиционный) для платежей в виде взноса в уставный фонд резидента Республики Беларусь (пп. 7.4.8) 6.

Если в качестве вклада в уставный фонд организации с иностранными инвестициями вносится иностранная валюта, то в соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 2 июня 1997 г. № 311 “О совершенствовании порядка обязательной продажи иностранной валюты” (пп 2.3.) на нее не распространяется требование об обязательной продаже части валютных средств.

В отношении вкладов в уставные фонды иных коммерческих организаций с иностранными инвестициями рассматриваемый Указ Президента Республики Беларусь не предусматривает возможности не осуществления обязательной продажи валюты при внесении вклада в уставный фонд в иностранной валюте. При этом следует обратить внимание на то, что рассматриваемый Указ использует понятие “организации с иностранными инвестициями”, а не “коммерческие организации с иностранными инвестициями”, в силу

изложенного, если в Указ не будут внесены изменения, льготой по изъятию из режима обязательной продажи могут воспользоваться не только коммерческие организации с иностранными инвестициями в уставном фонде которых доля иностранного инвестора превышает 30 %, но и иные организации, хотя и не обладающие статусом коммерческих организаций с иностранными инвестициями, но имеющие в своем уставном фонде долю иностранного инвестора свыше 30 % (например, те из организаций, которые имеют вклад иностранного инвестора менее 20 000 долларов США и созданы не в четырех организационно-правовых формах предусмотренных Инвестиционным кодексом).

При этом часть третья ст. 88 устанавливает, что для пересчета вкладов в денежной форме должен использоваться официальный курс валют, который действует в день подписания договора о создании коммерческой организации с иностранными инвестициями и (или) утверждения устава. Т.е. для коммерческих организаций с иностранными инвестициями в форме ООО и ОДО, которые действуют на основании учредительного договора и устава, по общему правилу это будет день подписания учредительного договора, если он расходится с датой утверждения устава (хотя на практике это как правило осуществляется одновременно). Однако никто не мешает участникам ООО и ОДО предусмотреть в своих учредительных документах, что указанной датой будет дата утверждения устава, если этот день не будет совпадать с днем подписания учредительного договора.

Что же касается коммерческих организаций с иностранными инвестициями, которые создаются в форме АО и унитарного предприятия, то, учитывая, что данные виды юридических лиц, действуют исключительно на основании устава, курсом пересчета валют, будет курс дня утверждения устава.

Часть четвертая ст. 88 детализирует указанный выше порядок, предусматривая, что как при внесении вклада в валюте Республики Беларусь, так и в иностранной валюте, участник обязан учитывать разницу в курсах на день подписания учредительного договора и (или) устава и на день фактического внесения вклада. Тем самым законодатель Республики Беларусь через понятие “учитывать разницу” требует, от участника внесения, например, вклада в валюте Республики Беларусь не исходя из курса белорусского рубля к доллару США на дату подписания договора и (или) утверждения устава, а исходя из курса на день фактического внесения вклада, т.е. применительно к ситуации в Республике Беларусь, требует внесения большей суммы (так как курс белорусского рубля к доллару США имеет тенденцию роста, а не снижения). При этом однако, непонятно данное требование законодательства применительно к коммерческим организациям с иностранными инвестициями, в которых уставный фонд объявляется не только в долларах США, но и в белорусских рублях (наблюдается явное несоответствие). То же относится и к иным валютам. При этом возникающая разница, т.е. большая сумма в белорусских рублях в соответствии с частью шестой ст. 88 отражается не в уставном фонде, а в резервном фонде.

Указанное в предыдущем абзаце полностью распространяется в соответствии с частью пятой ст. 88 и на случаи увеличения уставного фонда, и на случаи, когда на базе коммерческой организации без иностранных инвестиций возникает коммерческая организация с иностранными инвестициями.

Говоря о неденежном вкладе в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями, необходимо прежде всего указать на то, что часть седьмая ст. 88 Инвестиционного кодекса предъявляет к указанному виду вклада иностранного инвестора особые требования, по сравнению с неденежным вкладом субъектов Республики Беларусь, в том числе и в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями. Часть седьмая ст. 88 предусматривает, что неденежный вклад иностранного инвестора должен быть ввезен из иностранного государства.

Однако Часть седьмая ст. 88 допускает внесение иностранным инвестором и неденежного вклада, приобретенного в Республике Беларусь, но данный вклад должен быть

приобретен за иностранную валюту. Допускается внесение иностранным инвестором и неденежного вклада, приобретенного за денежные единицы Республики Беларусь, но лишь при условии, если белорусские рубли получены иностранным инвестором в следующих трех случаях: в виде причитающейся инвестору прибыли от деятельности, созданной с его участием коммерческой организации с иностранными инвестициями – субъекта Республики Беларусь; либо от разрешенной законодательством Республики Беларусь хозяйственной деятельности самого иностранного инвестора на территории Республики Беларусь; либо путем обмена иностранным инвестором иностранной валюты на белорусские рубли в банках Республики Беларусь.

Однако законодательство Республики Беларусь не ограничивает вид и категорию вещей, которые иностранные инвесторы и участники – субъекты Республики Беларусь внести в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями. То есть они могут представлять собой как основные средства, в том числе здания, сооружения (переход прав собственности, на которые в связи с их внесением в уставный фонд должен быть зарегистрирован), так и оборотные, например сырье и материалы и любые иные виды вещей, в том числе МБП, при условии, что они не изъяты либо не ограничены в гражданском обороте. При этом, однако применительно к коммерческим организациям с иностранными инвестициями, созданными в форме хозяйственных обществ ст. 14 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью” предусматривает, что вклад не может быть представлен в виде имущества, если право распоряжения им ограничено в соответствии с законодательством Республики Беларусь или ранее заключенными договорами. Однако наличие данной нормы не означает, что, например, в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями не может быть внесено имущество, преданное в аренду другому лицу (так как передача имущества в аренду отнюдь не означает того, что его собственник не может им распорядиться, в том числе и внести в качестве вклада в уставный фонд) (п. 1 ст. 588 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

То же относится и к имуществу, которое передано собственником в чужое владение по договорам доверительного управления имуществом, безвозмездного пользования (п. 1 ст. 654 Гражданского кодекса Республики Беларусь) и т. д., то есть, то что собственник непосредственно не владеет своим имуществом не влечет за собой ограничений по его внесению в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями. Как правило, если иное не предусмотрено договором или законодательством, все вышеуказанное относится и к имуществу, переданному собственником в залог (п. 1 ст. 334 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

Однако, не нахождение имущества, вносимого в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями, в непосредственном владении учредителя (участника), как правило должно влиять на оценку вклада, в сторону его уменьшения по сравнению с реальной стоимостью имущества, так как оно отягощено обязательственными правами иных лиц в отношении данного имущества.

Говоря о вкладе в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями имущественных прав либо иных отчуждаемых прав, имеющих денежную оценку необходимо прежде всего указать, что (при соблюдении общих требований к неденежному вкладу иностранного инвестора) они безусловно также допускаются к внесению как иностранными инвесторами, так и белорусскими участниками. При этом речь необходимо прежде всего вести здесь об имущественных правах, которые вытекают из прав промышленной собственности, в частности прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец, при условии, что данные права могут быть отчуждены и рассматриваются как объекты права Республики Беларусь, с соответствующей защитой, т.е. либо на

них получены патенты Республики Беларусь, либо право Республики Беларусь признает действия иных патентов на своей территории. Применительно к указанным объектам, возникшим в силу права Республики Беларусь, например, в соответствии со ст. 12 Закона Республики Беларусь “О патентах на изобретения и полезные модели” возможна уступка патента на изобретение или полезную модель, в силу этого сам патент может быть внесен в качестве вклада в уставный фонд. Наряду с уступкой патента та же статья 12 Закона, а также ст. 29 того же Закона допускают передачу прав на использование изобретения или полезной модели в силу исключительной или неисключительной лицензии. То есть в качестве вклада в уставный фонд может быть внесена также и лишь лицензия на право использования изобретения или полезной модели (в этом случае денежная цена вклада будет естественно гораздо ниже по сравнению с вкладом в виде патента).

Рассматриваемый Закон (ст.12) также требует чтобы договор уступки патента и лицензионный договор были под страхом их ничтожности зарегистрированы в Госпатенте. Следовательно вклад должен быть также подтвержден зарегистрированным договором, если он вносится в виде патента (или лицензии на патент), выданного в Республике Беларусь. Кроме того, законодатель также применительно к не денежному вкладу имеет в виду и имущественные права, вытекающие из способов индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, в частности права на товарный знак (знак обслуживания), опять же при условии, что они могут быть отчуждены и рассматриваются как объекты права Республики Беларусь.

Так, применительно к данным объектам в силу права Республики Беларусь ст. 1022 Гражданского кодекса Республики Беларусь допускает уступку владельцем по договору другому лицу своего права на товарный знак (знак обслуживания), в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован, данная уступка прав на товарный знак не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя. На это же указывает и Закон Республики Беларусь “О товарных знаках (знаках обслуживания)” в соответствии со ст. 22, которого право на товарный знак может быть уступлено владельцем по договору, однако право на коллективный товарный знак уступке не подлежит. Ст. 1023 Гражданского кодекса и 23 указанного Закона предусматривают возможность передачи права на использование товарного знака в силу лицензионного договора, однако право на использование также не может передаваться в отношении коллективного знака.

Т. е. возможно и в отношении товарного знака (знака обслуживания) внесение в качестве вклада в уставный фонд не права на данный знак, а лишь права на его использование на основе предоставленной лицензии. Однако в этом случае оценка вклада в виде лицензии на использование естественно будет ниже по сравнению с внесением в качестве вклада самого товарного знака (знака обслуживания). (При этом Закон (ст. 24) предусматривает, что как договор уступки права на товарный знак (знак обслуживания), так и лицензионный договор подлежат обязательной регистрации в Госпатенте Республики Беларусь и являются действительными для третьих лиц лишь с даты их регистрации).

Не может быть передано в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями право на фирменное наименование другого лица, так как данное право непосредственно связано с субъектом и без указанного субъекта отчуждению не подлежит, кроме случаев реорганизации юридического лица или отчуждения предприятия в целом (п. 1 ст. 1016 Гражданского кодекса Республики Беларусь). Однако, и в отношении права на фирменное наименование возможно его внесение в качестве вклада в уставный фонд, однако лишь исключительно в форме его использования (на основе выданной лицензии обладателем права на фирменное наименование) (п. 2 ст. 1016 Гражданского кодекса Республики Беларусь). Так же в качестве вклада в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями возможно внесение имуществ-

венных прав, связанных с объектами авторского права (речь идет не об неотчуждаемых личных и имущественных правах, например праве авторства, а об имущественных правах, вытекающих из авторского права.

Данные права в соответствии с п. 1 ст. 25 Закона Республики Беларусь “Об авторском праве и смежных правах” могут быть уступлены полностью или в части и могут быть переданы для использования по авторскому договору). 14. Рассматривая внесение в качестве вклада в уставный фонд коммерческих с иностранными инвестициями имущественных прав, вытекающих из интеллектуальной собственности, то есть прав на результаты интеллектуальной деятельности, нельзя не указать на то, что ст. 14 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью” предусматривает, что интеллектуальный капитал не может быть обеспечен акциями, то есть , что в качестве вклада в уставный фонд акционерного общества не могут быть внесены все вышеуказанные имущественные права. Однако исходя из того, что Гражданский кодекс Республики Беларусь не предусматривает подобного ограничения, по нашему мнению, данная норма Закона, исходя из того, что он не должен противоречить Инвестиционному кодексу не должна применяться.

В качестве второй группы имущественных правах, которые могут вноситься в качестве вклада в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями необходимо указать на имущественные права, которые вытекают из обязательств, в частности законодатель (п. 2 ст. 586 Гражданского кодекса Республики Беларусь) предусматривает, что арендатор вправе с согласия арендодателя внести свои арендные права в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив. При этом, однако, как правило передача любых подобных прав должна предусматривать согласие второй стороны обязательства на это, а кроме того , такие права должны обладать способностью к их передачи иному лицу и соответствовать применительно к иностранному инвестору требованиям г его неденежному вкладу.

Кроме того, ст. 14 Закона Республики Беларусь “ Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью” предусматривает возможность внесения участникам своего вклада путем передачи им своего имущества обществу во владение и пользование на определенный срок, то есть предусматривает, что вклад может быть внесен путем передачи участником , как арендодателем прав аренды имущества обществу. В этом случае размер вклада определяется по соглашению между участниками исходя из арендной платы, исчисленной за весь срок на который имущество передается обществу.

При этом в случае ликвидации общества или выхода участника из общества ранее указанного срока вклад участника признается не внесенным на сумму арендной платы за оставшейся период. А риск случайной гибели или повреждения имущества, переданного во владение и пользование обществу возлагается на участника, передавшего это имущество, если иное не предусмотрено договором. При внесении вклада в виде передачи любых указанных выше имущественных прав, на определенный срок возникает проблема, связанная с тем, что не ясно сформирован ли в этом случае уставный фонд полностью уже на момент такой передачи либо полное его формирование осуществляется в последний день срока. Данный вопрос представляется существенным , в связи с установленными сроками формирования уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями.

На наш взгляд, возможно разное толкование данных отношений с точки зрения их правовой природы. Так законодатель предусматривает одновременно, например, полное формирование уставного фонда открытого акционерного общества уже к моменту его государственной регистрации и возможность внесения вклада в виде права на срочное возмездное владение и пользование имуществом следовательно на поставленный выше во-

прос можно дать ответ, что передача указанных срочных имущественных прав будет означать полное формирование уставного фонда в данной части уже в сам момент передачи. Однако, при выходе участника либо ликвидации общества законодатель указывает на обратное.

Говоря о внесении вклада в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями в виде имущественного права нельзя не указать, что Гражданский кодекс Республики Беларусь (п. 2 ст. 89 и п.2 ст. 99) в отношении обществ с ограниченной ответственностью, обществ с дополнительной ответственностью, акционерных обществ не допускает возможности внесения вклада в уставный фонд путем зачета требований к обществу, то есть если общество что-либо должно участнику, то этот долг нельзя перевести во вклад в уставный фонд.

Гражданский кодекс Республики Беларусь, в отношении хозяйственных обществ, не предусматривает напрямую также возможности внесения вклада в уставный фонд в форме трудового участия, например в виде работ либо услуг участника в пользу хозяйственного общества или товарищества. На наш взгляд, несмотря на возможность оценки такого вклада как иного отчуждаемого права, имеющего денежную оценку, он не может быть внесен в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями - хозяйственного общества в связи с тем, что это будет также подпадать под понятие “зачета требований участника по оплате его услуг обществу”.

На наш взгляд, в качестве вклада в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями не могут быть внесены и деловой авторитет (кредит доверия), идея, деловой опыт, профессиональные знания, навыки и умения, деловая репутация, деловые связи, так как несмотря на то, что все вышеуказанное может рассматриваться в виде определенных прав, однако данные права не отчуждаемы (за исключением идеи), и как правило сложно поддаются денежной оценке. Хотя все они конечно оказывают значительное влияние на успешную деятельность коммерческой организации с иностранными инвестициями, однако в связи со сложной объективацией описанных в настоящем абзаце явлений и отсутствием прямого указания в законодательстве на возможность их внесения в качестве вклада, они не могут рассматриваться в качестве такого.

При этом, конечно и знание, и навыки и умение, например исходя из уровня образования и (или) профессионального стажа могут быть оценены, то же относится и к деловым связям, в основу оценки которых можно положить объем сделок, заключенных соответствующим участником с определенной категорией контрагентов (или на рынке определенного товара), если именно с этой категорией или товаром (работой, услугой) собирается “работать” коммерческая организация с иностранными инвестициями. Деловая же репутация, представляющая собой устойчивый авторитет и известность субъекта на соответствующем рынке также при определенных обстоятельствах может быть оценена. Однако еще раз хочется отметить, что их отчуждение невозможно. (При этом нельзя не указать, что применительно к простому товариществу, законодатель (п. 1 ст. 912 Гражданского кодекса Республики Беларусь) прямо указал на то, что вкладам товарища признается все то, что он вносит в общее дело, в том числе профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи).

Законодательство Республики Беларусь (п. 2 ст. 89 и п. 2 ст. 99 Гражданского кодекса Республики Беларусь) не допускает возможности освобождения участника общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, акционерного общества по внесению вклада, то есть участник коммерческой организации с иностранными инвестициями - хозяйственного общества в любом случае обязан внести вклад. При этом участники таких обществ (в силу п. 1 ст. 86 и п. 1 ст. 96 Гражданского кодекса Республики Беларусь) не полностью внесшие свои вклады, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части

вклада каждого из участников. (Однако законодатель, установив указанное положение не предусмотрел, что солидарная ответственность в данном случае присутствует у участника и общества, а не между участниками).

Виды вкладов, которые могут вноситься в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями - хозяйственных обществ, хотя бы в общем виде урегулированы законодателем, что же касается видов вкладов, которые могут вноситься учредителем в уставный фонд коммерческой иностранной организации - унитарного предприятия, то законодатель не разъясняет данные отношения (за исключением требований к происхождению неденежного вклада иностранного инвестора), то есть не регулирует их, следовательно по общему правилу, в уставный фонд коммерческой иностранной организации - унитарного предприятия, наряду с теми видами вкладов, которые могут быть внесены в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями - хозяйственных обществ, могут быть внесены вклады и теми видами прав, которые недопустимы к внесению в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями - хозяйственных обществ. Однако, учитывая то, что вклад в уставный фонд всегда подлежит денежной оценке внесение вклада в форме прав, не имеющих возможности быть оцененными лишь неотчуждаемыми по своей правовой природе недопустимо.

Рассматривая вопрос внесения вкладов иностранными участниками нельзя также не указать на льготы, которые предоставляет Инвестиционный кодекс (п.2 ст. 91) в части обложения НДС и таможенными пошлинами в отношении данных вкладов. Однако не все виды вкладов иностранных инвесторов освобождаются от указанных видов налогов и сборов (см. ниже ст. 91 и комментарий к ней).

Рассматривая вопрос неденежного вклада, необходимо указать, что в соответствии с частью восьмой ст. 88 все неденежные вклады учредителей (участников) коммерческой организации с иностранными инвестициями подлежат экспертизе достоверности оценки неденежных вкладов, которая проводится в порядке, определяемом законодательством Республики Беларусь. При этом экспертизу достоверности оценки государственного имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд, осуществляет исключительно Мингосимущество Республики Беларусь. Оценка проводится в денежных единицах, в которых объявлен уставный фонд, т.е. в долларах США, в случаях указанных выше и в белорусских рублях. По результатам экспертизы составляется акт о достоверности оценки неденежных вкладов. В случае отсутствия названного акта имущество не считается внесенным в уставный фонд.

При этом как указано выше, в Инвестиционном кодексе отсутствует обязательное требование по представлению данного акта в момент подачи документов на государственную регистрацию коммерческой организации с иностранными инвестициями. Т.е. сама экспертиза неденежного вклада и следовательно акт по результатам данной экспертизы может проводиться не в момент создания коммерческой организации с иностранными инвестициями, а на момент внесения такого неденежного вклада в уставный фонд (однако в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями создаваемых в форме открытого акционерного общества, исходя из того, что уставный фонд такой организации должен быть сформирован до момента государственной регистрации экспертиза неденежного вклада должна также проводиться до момента государственной регистрации, и следовательно акт по итогам данной экспертизы также должен быть к моменту государственной регистрации, однако его представление для государственной регистрации и в этом случае не обязательно). При этом нельзя не отметить, что и Гражданский кодекс Республики Беларусь (п. 6 ст. 63) и ст. 14 Закона Республики Беларусь "Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью" указывают на то, что денежная оценка вклада участника хозяйствен-

ного общества осуществляется прежде всего по соглашению между учредителями (участниками) общества, экспертиза лишь подтверждает либо опровергает указанную оценку.

Экспертиза неденежного вклада была установлена законодательством в связи с, как правило, завышением учредителями (участниками) своих неденежных вкладов в уставный фонд, для достижения, таким образом, его необходимого размера (хотя при этом, конечно же, необходимо учитывать, что завышение вклада одного участника неизбежно ведет к занижению вклада другого участника). Для борьбы с этим злоупотреблением и была введена экспертиза неденежного вклада. В связи с этим на практике, предусмотренная законодательством воля участников при оценке неденежного вклада фактически не учитывается, а все неденежные вклады по своей оценке полностью соответствуют акту экспертизы (хотя у разных экспертов возможна разная оценка одного и того же имущества). Экспертиза достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд на территории Республики Беларусь осуществляется в соответствии с постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 12 февраля 1996 г. № 92 “Об утверждении Положения о проведении экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица”.

Рассматриваемое Положение предусматривает, что экспертизу вправе проводить любые юридические лица или индивидуальные предприниматели, имеющие специальное разрешение (лицензию) на экспертные работы по оценке имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, выдаваемое Мингосимуществом (ранее такие лицензии выдавало Министерство экономики и до срока окончания их действия, они также законны). Однако экспертизу достоверности оценки имущества, находящегося в государственной собственности либо в собственности юридического лица, уставный фонд которого сформирован с долей государственного имущества, как указано выше, осуществляет исключительно Министерство по управлению государственным имуществом и приватизации. (При этом, несмотря на то, что в Инвестиционном кодексе отсутствуют требования об экспертизе Мингосимуществом вкладов юридических лиц Республики Беларусь, уставный фонд которых сформирован с участием государства, экспертиза вкладов таких юридических лиц также будет осуществляться только Мингосимуществом, т.к. Инвестиционный кодекс в части неурегулированных в нем отношений по поводу лиц, которые осуществляют экспертизу делают отсылку к порядку определяемому законодательством, т.е. к постановлению № 92).

В соответствии с указанным Положением, экспертиза проводится в отношении любого имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд. Порядок проведения экспертизы достоверности оценки имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица, утв. приказом Министерства экономики Республики Беларусь от 10 апреля 1996 г. № 26 (который действует в настоящее время) расшифровывает объект экспертизы и указывает, что им являются материальные и нематериальные активы, представляющие собой: основные средства, неденежные оборотные средства, финансовые вложения, объекты незавершенного строительства, отдельные виды нематериальных активов, любые имущественные права на основные средства, неденежные оборотные средства, финансовые вложения, объекты незавершенного строительства, включая разные формы залога, то есть экспертизе в соответствии с указанным Порядком подвергаются не только вещи, в том числе здания, сооружения, машины, оборудование, передаточные устройства, транспортные средства, запасы производства, готовая продукция, незавершенное производство, инструменты, производственный и хозяйственный инвентарь и принадлежности, рабочий скот, многолетние насаждения, но и финансовые вложения, права по обязательствам (на основе договоров), в том числе по владению и пользованию зданиями, по владению, пользованию и распоряжению средств программного обеспечения, права требования денежных средств по любым обязательствам. (Процедура эксперти-

зы осуществляется в соответствии с указанным выше Порядком, при этом экспертиза, как правило, проводится в течении 30 дней, хотя данный срок может быть продлен до 45 дней).

Итак, требование об обязательной экспертизе оценки неденежного вклада фактически, как указано выше, приводит к тому, что регистрирующие органы требуют полного соответствия оценки вклада по соглашению между участниками (учредителями) и экспертной оценки. Однако, законодательство Республики Беларусь на это не указывает, в частности, ст. 14 Закона Республики Беларусь “ Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью” предусматривает, что лишь при установлении факта явного необоснованного завышения или занижения неденежных вкладов уставный фонд считается не сформированным.

Исходя из изложенного, на наш взгляд, экспертная оценка и оценка участников могут незначительно расходиться и при этом в качестве действительной должна признаваться именно оценка участников, а не экспертная оценка, так как законодатель отдает приоритет именно воле участников (учредителей). 23. Рассматривая вопрос формирования уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями нельзя не указать об особенностях внесения вклада в уставный фонд для отдельных видов таких коммерческих организаций. Так ст. 75 Банковского кодекса Республики Беларусь устанавливает, что для формирования уставного фонда банка могут быть использованы только собственные средства учредителей (участников) банка.

Под собственными средствами учредителя (участника) банка законодатель понимает приобретенные законным способом денежные средства или иное имущество, принадлежащее ему на праве собственности либо в силу иного вещного права. При этом для формирования и увеличения уставного фонда банка не могут быть использованы привлеченные денежные средства. Однако, законодатель, как было уже указано выше, не понимает правовой природы отношений займа (кредита), в силу этого не учитывает, что привлеченные денежные средства, также принадлежат соответствующему лицу на праве собственности либо в силу иного вещного права. В связи с этим наблюдается внутренний конфликт положений одной и той же статьи Банковского кодекса.

Кроме того, законодатель указывает, что вклад в уставный фонд банка не может быть внесен в виде имущества, право распоряжения которым ограничено в соответствии с законодательством Республики Беларусь или ранее заключенными договорами и для передачи которого не получено соответствующее разрешение либо иным образом не соблюден установленный законодательством или договором порядок его передачи. Законодатель допускает внесение денежных средств в уставный фонд банка как в белорусских рублях, так и в иностранной валюте, за исключением случаев, установленных законодательством Республики Беларусь. Ст. 76 Банковского кодекса Республики Беларусь не допускает внесения в качестве вклада в уставный фонд банка объектов интеллектуальной собственности, а также работ (услуг), за исключениями, предусмотренными законодательством Республики Беларусь. В этом случае, признавая Банковский кодекс, актом специальным по отношению к банкам, необходимо указать, что норма Банковского кодекса, скорее всего, будет действовать, несмотря на отсутствие в Инвестиционном кодексе Республики Беларусь указанного ограничения.

В отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями - страховых организаций, законодатель в Декрете Президента Республики Беларусь № 20 предъявляет еще более жесткие требования, указывая, что учредители (участники) должны сформировать уставный фонд в размере, соответствующем минимальному исключительно деньгами. При этом уставный фонд страховой организации, дочерней по отношению к иностранному инвестору либо имеющей долю иностранных инвесторов в своем уставном фонде более 49 % должен быть сформирован в размере, соответствующем минимальному

исключительно в иностранной валюте. Иные же страховые организации формируют уставный фонд в размере, соответствующем минимальному, как в иностранной валюте (по курсу Национального банка Республики Беларусь), так и (или) в белорусских рублях.

Иная же часть уставного фонда страховой организации (сверх минимальной) может быть сформирована путем внесения неденежных вкладов. Однако, данное имущество должно быть в силу требования законодателя необходимым и пригодным для использования его в деятельности страховой организации (Кроме того, доля каждого участника в уставном фонде коммерческой организации с иностранными инвестициями - страховой организации, создаваемой в форме акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью не может превышать 35 % размера уставного фонда).

Рассматривая вопрос внесения вкладов в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями нельзя не указать также на то, что применительно к физическим и юридическим лицам Республики Беларусь в случае если вклад будет превышать по стоимости размер, установленный законодательством, то данные лица обязаны представить декларацию об источниках денежных средств (инвестиций), направляемых во вклад. (При этом нельзя не указать, что в Декрете № 2 при регламентации вопросов о предоставлении деклараций физическими лицами не указано, что это распространяется лишь на граждан Республики Беларусь или лиц без гражданства, постоянно проживающих на ее территории, следовательно определенные вопросы могут возникнуть и у иностранных граждан. В постановлении № 456 указано, что оно распространяет свое действие лишь на юридических лиц Республики Беларусь любых организационно-правовых форм и форм собственности). Итак, в соответствии с Декретом Президента Республики Беларусь от 12 февраля 1997 г. № 2 “О декларировании доходов и имущества физических лиц в Республике Беларусь” (п.5) физические лица при совершении сделки на сумму, превышающую 2000 минимальных заработных плат обязаны предоставить декларацию об источниках денежных средств, расходуемых на эти цели, в налоговый орган по месту совершения сделки или по месту жительства. То есть, в соответствии с указанным Декретом, если физическое лицо вносит вклад в уставный фонд, превышающий по стоимости 2000 минимальных заработных плат, то необходимо предоставлять декларацию.

Отсутствие у физического лица в этом случае справки налогового органа о предоставлении декларации делает недействительной сделку, то есть регистрация коммерческой организации с иностранными инвестициями признается недействительной. На практике регистрирующий орган не регистрирует в этом случае коммерческую организацию с иностранными инвестициями. Кроме того, нотариус, если учредительные документы в соответствии с законодательством должны быть нотариально удостоверены не совершит их удостоверение без предоставления указанной справки. В соответствии с Декретом не предоставление декларации об источниках денежных средств или указание неполных либо недостоверных сведений влечет наложение на физическое лицо штрафа. Регистрация же или нотариальное удостоверение сделки при отсутствии у физического лица справки налогового органа о предоставлении декларации влечет также наложение штрафа на лиц, совершивших регистрацию либо нотариальное действие.

Что же касается юридических лиц Республики Беларусь, то и они при внесении вкладов (паевых взносов) в уставные фонды, а также приобретение акций на сумму 50000 и более минимальных заработных плат обязаны предоставлять декларацию об объемах и источниках инвестиций в соответствии с Положением о порядке предоставления деклараций об объемах и источниках инвестиций, осуществляемых на территории Республики Беларусь, утв. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 29 ноября 1991 г. № 456 (в редакции Постановления Совета Министров Республики Беларусь от 15 июля 1998 г. № 1110). В соответствии с указанным Положением декларация предоставля-

ется в налоговые органы по месту регистрации юридического лица Республики Беларусь. При этом декларация предоставляется в налоговые органы также в случае внесения вклада в уставный фонд в течение календарного года, хотя и меньше объема, указанного выше, по каждому конкретному вкладу, однако по совокупности, превышающей установленный предел.

При создании коммерческой организации с иностранными инвестициями денежные вклады вносятся на специально открываемый учредителями в банке временный счет. Что же касается вкладов в вещной форме, то они к моменту государственной регистрации такой коммерческой организации с иностранными инвестициями должны быть надлежащим образом индивидуализированы и обособлены для их внесения в уставный фонд. Что же касается коммерческих организаций с иностранными инвестициями, создаваемых в других формах, то они к моменту государственной регистрации еще могут не приступить к формированию своего уставного фонда.

Наряду с проблемами внесения вкладов участниками коммерческой организации с иностранными инвестициями при ее создании существует также проблема внесения вкладов при увеличении уставного фонда таких организаций. В связи с этим возник вопрос о возможности, наряду с указанными выше видами вкладов, которые могут быть внесены в уставный фонд коммерческой организации при ее создании (данные виды вкладов конечно же могут быть внесены и при увеличении размера уставного фонда) использования собственных средств коммерческой организацией с иностранными инвестициями для увеличения размера ее уставного фонда.

При ответе на данный вопрос, прежде всего, необходимо указать на то, что уставный фонд формируется исключительно за счет взносов (вкладов) учредителей (участников), в связи с этим для того, чтобы то или иное имущество коммерческой организации с иностранными инвестициями было внесено в ее уставный фонд данное имущество должно быть “передано” учредителям (участникам) и лишь после этого, уже в качестве личных взносов (вкладов) учредителей (участников) внесено в уставный фонд, то есть коммерческая организация с иностранными инвестициями сама для себя уставный фонд сформировать не может, это должны сделать ее учредители (участники). Однако, законодательство Республики Беларусь дает возможность использовать собственное имущество коммерческой организации с иностранными инвестициями для формирования уставного фонда путем его передачи учредителям (участникам), без “непосредственного изъятия” указанными лицами данного имущества у такой коммерческой организации.

Прежде всего, конечно же, речь необходимо вести о прибыли, которую учредители (участники) после ее распределения им в соответствии с положениями учредительных документов “не изымают”, а направляют на пополнение уставного фонда. Так, в соответствии с п. 1 ст. 2 Закона Республики Беларусь “О налогах на доходы и прибыль предприятий, объединений, организаций” дивидендом для целей налогообложения признается часть прибыли предприятия, хозяйственного общества или хозяйственного объединения, выплачиваемая соответственно собственнику (собственникам) данного предприятия либо участникам хозяйственного общества или хозяйственного объединения в связи с правом собственности на имущество предприятия либо участием в хозяйственном обществе или хозяйственном объединении, за исключением выплат акционерам (пайщикам) предприятия в виде акций (паев), если такие выплаты не изменяют процентную долю участия в уставном фонде ни одного из акционеров (пайщиков).

То есть, тем самым законодатель предусмотрел, что в случае, если прибыль коммерческой организации с иностранными инвестициями направляется на пополнение ее уставного фонда (во вклады в уставный фонд) и не передается непосредственно учредителям (участникам), то такая прибыль применительно к суммам, полученным участниками (учредителями) –юридическими лицами не облагается налогом на доходы, а также не

включается в состав доходов от внереализационных операций для целей налогообложения и не облагается налогом на прибыль.

Итак, законодатель разрешил не облагать ни налогом на доходы, ни налогом на прибыль прибыль коммерческих организаций с иностранными инвестициями “вносимую” в качестве вклада в уставный фонд участниками (учредителями) – юридическими лицами (при этом соотношение долей между участниками в хозяйственном обществе изменению не подлежит (иначе данные суммы облагаются налогом на доходы, как дивиденд, в независимости от того, что они впоследствии вносятся в качестве вклада в уставный фонд). Данная норма не затрагивает коммерческую иностранную организацию - унитарное предприятие, так как в нем отсутствуют доли и в силу этого направление учредителем прибыли на пополнение уставного фонда никак не может изменить соотношение долей).

В отношении внесения прибыли, в качестве вклада в уставный фонд физическими лицами, необходимо указать, что в соответствии с п. 1 и 4 ст. 17 Закона Республики Беларусь “О подоходном налоге с физических лиц” доходы физических лиц в виде дивидендов по акциям, а также образующиеся в результате распределения прибыли юридических лиц подлежат обложению налогом только при выплате. То есть, законодатель тем самым предусмотрел, что лишь в случае “выдачи на руки” распределенной прибыли, данные доходы физического лица подлежат налогообложению, в случае же, если распределенная прибыль была направлена физическим лицом во вклад в уставный фонд, то она налогообложению не подлежит.

Тем самым, законодатель Республики Беларусь в отношении физических лиц не только предоставил право направлять прибыль на пополнение уставного фонда, и указал, что она не налогооблагается, но и в отличие от участников коммерческих организаций с иностранными инвестициями - хозяйственных обществ - юридических лиц не предусмотрел ограничения, связанного с не изменением соотношения долей участников в уставном фонде (то есть применительно к физическим лицам при направлении распределенной прибыли во вклады в уставный фонд коммерческих организаций с иностранными инвестициями с одновременным изменением соотношения долей, данная прибыль и в этом случае налогообложению не подлежит). В обосновании возможности внесения дивидендов (части прибыли) учредителем (участником) коммерческой организации с иностранными инвестициями в качестве вклада в уставный фонд можно в качестве аналогии сослаться на Положение Национального банка № 768, которое предусматривает возможность направления на валютный счет иностранного инвестора поступлений от инвестиций в Республику Беларусь (пп. 6.1.5) и расходования средств с данного счета на инвестиции, в том числе в уставный фонд (пп. 6.2.3), а также направление дивидендов (процентов по вкладам) на счет в белорусских рублях иностранного инвестора типа “И” (пп. 7.3.2) и расходование средств с этого счета на платежи в виде взноса в уставный фонд - резидента (пп.7.4.8). Тем самым законодатель указал на возможность использования дивидендов на цели пополнения уставного фонда. И по нашему мнению разницы в “выплаченных” и “невыплаченных” дивидендах в этом случае нет.

При этом нельзя не указать, что в акционерном обществе, в соответствии с п. 3 ст. 102 Гражданского кодекса Республики Беларусь не допускается распределение прибыли (дивиденды) до полной оплаты всего уставного фонда, а также если стоимость чистых активов акционерного общества меньше ее уставного фонда и резервного фонда либо станет меньше их размеров в результате выплаты дивидендов. Наряду с внесением прибыли на пополнение (увеличение) уставного фонда в настоящее время в качестве вкладов в уставный фонд распределяются также и иные собственные средства коммерческих организаций, в частности, фонды переоценок. Рассматривая возможность направления, например, фондов переоценок в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями, необходимо прежде всего еще раз указать на то, что, уставный фонд коммерче-

ской организации корреспондируется исключительно со взносами (вкладами) учредителей (участников), и следовательно имущество коммерческой организации, в том числе ее денежные средства, прежде, чем быть направленными в уставный фонд, обязательно должны быть распределены между учредителями (участниками), так как “минуя вклады участников” они не могут быть направлены в уставный фонд.

Наряду с указанной выше проблемой существует общая проблема допустимости направления средств, например фонда переоценок в уставный фонд, даже в случае, если они распределены во вклады учредителей (участников). Доктринально по данному вопросу можно отметить, что распределенные во вклады средства фонда переоценок, аналогично, как и распределенная, но не выплаченная прибыль, представляют собой обязательство коммерческой организации перед своими участниками (учредителями), которое должно погашаться путем выплаты указанных средств.

Одновременно, после принятия решения учредителем в коммерческой иностранной организации - унитарном предприятии или собранием участников в коммерческой организации с иностранными инвестициями - хозяйственном обществе об увеличении уставного фонда (внесении вкладов), с указанным обязательством присутствует обязательство учредителей (участников) перед такими коммерческими организациями по внесению вкладов в уставный фонд. В случае, если не происходит выплаты указанных выше денежных средств учредителю (участникам), а они направляются во вклады (взносы) участников (учредителя) в уставный фонд, то фактически с точки зрения права, данное отношение можно трактовать, как зачет денежных требований между учредителем (участниками) и коммерческой организацией, что, как указано выше, в отношении хозяйственных обществ запрещено.

Кроме того, распределение имущества (не прибыли) без ликвидации хозяйственного общества не допускается. Хотя возможна и иная трактовка указанных отношений, так как не только законодательство Республики Беларусь, но и законодательство ряда иных государств мира поощряют не изъятие прибыли (дохода) участниками, а направление ее во вклады в уставный фонд, то есть оставление ее в экономике, и в силу этого не только не запрещают подобное действие, но и поощряют его. При этом средства от переоценок можно рассматривать как своего рода доход коммерческой организации.

Законодательство Республики Беларусь также не только в отношении распределенной прибыли, но и в отношении иных собственных средств коммерческой организации, например, фонда переоценок, допускает распределение данных денежных средств во вклады и внесение их в уставный фонд, причем без налогообложения указанных средств (об этом ниже) при их “переходе от коммерческой организации к ее учредителю (участникам) и дальнейшем переходе от учредителя (участников) обратно к коммерческой организации (внесение ими вкладов в уставный фонд), без непосредственного изъятия данных денежных средств учредителем (участниками), то есть данные денежные средства не передаются непосредственно учредителю (участникам).

Так, в соответствии с пп 1. 21 п.1 ст. 3 Закона Республики Беларусь “О подоходном налоге с физических лиц” не подлежат налогообложению суммы переоценки основных фондов, производимые в соответствии с законодательством Республики Беларусь, связанные с увеличением стоимостного выражения доли (пая, вклада) физического лица. (новая редакция пп. 1.21., вступающего в силу с 1 января 2002г. предусматривает, что не подлежат налогообложению доходы, полученные от акционерных обществ или других организаций акционерами этих акционерных обществ или участниками других организаций в результате проводимой в соответствии с законодательством Республики Беларусь переоценки основных фондов (средств) в виде дополнительно полученных ими акций или иных имущественных долей, распределенных между акционерами или участниками организации пропорционально их доле и видам акций, либо в виде разницы между новой и

первоначальной номинальной стоимостью акций или их имущественной доли в уставном фонде.

Указанные доходы не подлежат налогообложению в размере, пропорциональном стоимости акций или иных имущественных долей в уставном фонде организации, оплаченных ее участниками за счет доходов, налог с которых в соответствии с настоящим Законом был уплачен либо которые освобождены от обложения налогом). Кроме того, постановление Министерства юстиции Республики Беларусь и Государственного налогового комитета Республики Беларусь от 4 августа 2000 г. № 17/71 “О порядке применения отдельных положений пункта 5 Декрета Президента Республики Беларусь от 12 февраля 1997 г. № 2” устанавливает, что при регистрации или нотариальном удостоверении сделки предоставление уполномоченному лицу справки налогового органа о представлении декларации об источниках денежных средств, расходуемых на совершение сделки, не требуется при нотариальном удостоверении учредительных документов в случае внесения в последние изменений, связанных с увеличением доли (вклада, пая) учредителей (участников) юридического лица за счет переоценки основных фондов.

Тем самым, указанный нормативный акт разрешает использовать средства переоценки во вклады в уставный фонд, в том числе и коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Постановление Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь от 27 июня 2000 г. № 12/П “Об утверждении Положения о порядке эмиссии, регистрация и размещение ценных бумаг на территории Республики Беларусь” в пункте 24 Положения предусматривает, что дополнительный выпуск акций в акционерном обществе возможен за счет его чистой прибыли, приобретенного имущества, переоценки имеющегося имущества (основных средств, незавершенного строительства и не установленного оборудования),...не реализованной курсовой разницы от переоценки иностранной валюты, ранее внесенной в уставный фонд. При этом, выпускаемые за счет указанных источников акции распределяются между акционерами общества пропорционально принадлежащим им долям в уставном фонде (за исключениями, установленными законодательством).

Кроме того, пункт 41 указанного Положения даже предусматривает, что открытая подписка на акции дополнительного выпуска возможна после направления на увеличение уставного фонда суммы приобретенного имущества, переоценки имеющегося имущества...путем изменения номинальной стоимости акций или увеличения их количества. При этом уставный фонд не должен превышать величину чистых активов.

Наряду с указанными нормативными актами присутствует значительное число писем Государственного налогового комитета и Министерства финансов Республики Беларусь (зачастую противоречивых), не являющихся нормативными актами, которые также стоят на позиции возможности формирования уставного фонда за счет собственных средств коммерческой организации и не налогообложения указанных средств при их внесении во вклады в уставный фонд (при отсутствии их непосредственной передачи учредителю (участникам)).

Итак, обобщая все выше изложенное применительно к возможности внесения собственных средств коммерческой организации с иностранными инвестициями в уставный фонд необходимо указать, что во-первых данные средства должны быть обязательно распределены во вклады между участниками (учредителю), так как сама коммерческая организация с иностранными инвестициями за счет своего имущества не может формировать свой уставный фонд и наличие у коммерческой организации денежных средств в виде фондов переоценки не приводит и не может привести напрямую к возможности формирования коммерческой организации своего уставного фонда за счет указанных средств (данный процесс все равно происходит путем “передачи” его участникам, без изъятия и направление уже ими данного имущества в уставный фонд). Во вторых, для формирования

уставного фонда с использованием имущества, указанного в настоящем абзаце желательно, чтобы в учредительных документах коммерческой организации присутствовала возможность распределять между участниками не только прибыль коммерческой организации, но и иное ее имущество. В третьих, если речь идет о фондах переоценки, то необходимо говорить о распределении между участниками денежных средств, а не имущества в вещной форме. И наконец, в четвертых, применительно к освобождению вкладов в указанной форме от налогообложения: в отношении учредителей (участников)- физических лиц, это предусмотрено, как указано выше, напрямую Законом Республики Беларусь, что же касается юридических лиц- участников (учредителей), то возможна аналогия закона (то есть подход аналогичный к распределенной прибыли, внесенной в качестве вклада в уставный фонд).

Говоря о увеличении уставного фонда нельзя также не отметить, что пункт 6 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования предусматривает, что в случае, если уставный фонд был до его увеличения сформирован за счет не денежного вклада, который был в установленном законодательством порядке подтвержден экспертной оценкой или не подлежал экспортной оценке в соответствии с законодательством, то повторная экспортная оценка такого вклада не производится.

1.1.15. Регистрация изменений и дополнений, вносимых в учредительные документы коммерческих организаций с иностранными инвестициями

Статья 89 предусматривает, что при изменении данных, отраженных в учредительных документах коммерческой организации с иностранными инвестициями, в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь, ее учредители (участники) обязаны в течение 30 дней внести соответствующие изменения в учредительные документы этой организации. Документы, необходимые для регистрации изменений и дополнений в части данных, вносимых в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, должны быть представлены коммерческой организацией с иностранными инвестициями в регистрирующий орган в течение 30 дней со дня внесения изменений и дополнений в учредительные документы, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь. Регистрирующий орган в течение не более 15 дней со дня представления необходимых документов регистрирует изменения и дополнения в учредительных документах коммерческой организации с иностранными инвестициями в части данных, вносимых в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, и в течение 10 дней сообщает об этом в Государственный налоговый комитет Республики Беларусь для внесения соответствующих изменений и дополнений в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей Республики Беларусь, а также в Министерство статистики и анализа Республики Беларусь.

Ст. 89 предусматривает обязательную регистрацию изменений и дополнений, которые вносятся в учредительные документы коммерческих организаций с иностранными инвестициями.

Данная статья во многом схоже регулирует указанные отношения со ст. 9-1 Закона об иностранных инвестициях. Главное отличие в регламентации данных отношений между Инвестиционным кодексом и ранее действовавшим законодательством заключается в том, что в соответствии с Законом об иностранных инвестициях МИД обязан был зарегистрировать указанные изменения и дополнения не позднее 30 дней со дня представления всех необходимых документов, в соответствии с Инвестиционным кодексом данный срок составляет не более 15 дней.

Статья 89 Инвестиционного кодекса предусматривает, что изменение учредительных документов необходимо осуществлять в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь. И действительно Положение о государственной регистрации (п. 9) устанавливает случаи, в соответствии с которыми коммерческие организации обязаны в 30-ти дневный срок внести изменения и дополнения в свои учредительные документы.

К данным случаям относятся: создание (ликвидация) обособленных структурных подразделений (представительств, филиалов); смена собственника имущества или изменение состава учредителей (участников) коммерческой организации за исключением акционерных обществ; изменение целей и видов деятельности, наименования (фирменного наименования), места нахождения организации, размера уставного фонда, порядка образования имущества и распределения прибыли, порядка солидарной или субсидиарной ответственности собственников имущества (учредителей, участников), а также других фактических обстоятельств, сведения о которых в соответствии с законодательством должны содержаться в учредительных документах; изменение законодательства, в соответствии с которым требуется внесение изменений или дополнений в учредительные документы (если иные сроки не установлены этим законодательством).

Исходя из изложенного, видно, что законодательство Республики Беларусь, требует внесения в учредительные документы изменений и дополнений практически во всех случаях, затрагивающих положения учредительных документов, за исключением тех случаев, когда в учредительных документах содержатся сведения, которые учредитель (участники) внесли в них по собственной инициативе, а не в силу требований законодательства. Однако, на наш взгляд, и в последнем случае для действительности соответствующих положений, для того, чтобы они не противоречили учредительным документам также необходимо внести изменения и дополнения в учредительные документы. Единственным отличием в этом случае от изменений и дополнений, внесения которых требует законодательство, будет возможность не соблюдения 30-ти дневного срока для их внесения, т.е. учредитель (участники) могут это сделать и в более продолжительный срок.

Часть вторая ст. 89 указывает на то, что уже в течении 30-ти дней со дня внесения изменений и дополнений в учредительные документы соответствующие документы должны быть представлены в МИД для регистрации изменений и дополнений. (Т.е. 30 дней дается на внесение изменений в случаях предусмотренных законодательством и еще 30 дней на их представление в регистрирующий орган).

При этом часть вторая ст. 89 требует представления в 30-ти дневный срок изменений и дополнений в учредительные документы в регистрирующий орган, лишь в части тех данных, которые вносятся в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. В части же иных данных, в связи с которыми вносятся изменения и дополнения в учредительные документы, указанное требование отсутствует, следовательно, такие изменения и дополнения могут быть представлены для регистрации и в более длительный срок.

При этом необходимо указать, что в отличие от закрытого перечня документов, который предусмотрен Инвестиционным кодексом для государственной регистрации коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в Инвестиционном кодексе не содержится перечень документов, которые должны быть представлены в МИД для регистрации изменений и дополнений. В связи с этим, на наш взгляд, должен применяться перечень документов, который определен в п. 27 Положения о государственной регистрации для государственной регистрации изменений и дополнений, вносимых в учредительные документы любых коммерческих организаций. Т.е. в данном случае будет действовать общее положение о регистрации, так как в Инвестиционном кодексе нет особенностей для коммерческих организаций с иностранными инвестициями.

1.1.16. Особое право (“золотая акция”) государства на участие в управлении акционерными обществами

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 14 ноября 1997 г. № 591 “Об особом праве (“золотой акции”) государства на участие в управлении акционерными обществами” республиканские органы государственного управления, объединения, подчиненные Правительству Республики Беларусь, местные исполнительные комитеты (в порядке, определяемом соответствующими местными Советами депутатов) могут вводить в акционерных обществах особое право (“золотую акцию”) государства на участие в управлении этими обществами.

Особое право (“золотая акция”) государства на участие в управлении акционерными обществами вводится в указанных обществах, имеющих долю государственной собственности, в целях обеспечения обороны и безопасности страны, соблюдения экономических интересов государства, защиты нравственности, здоровья и конституционных прав граждан Республики Беларусь.

Особое право (“золотая акция”) может вводиться в акционерных обществах: имеющих долю республиканской собственности, республиканскими органами государственного управления и объединениями, подчиненными Правительству Республики Беларусь, по согласованию с Советом Министров Республики Беларусь; имеющих долю коммунальной собственности, - местными исполнительными комитетами в порядке, определяемом соответствующими местными Советами депутатов. Особое право (“золотая акция”) вводится на срок, устанавливаемый государственными органами, принявшими решения о введении особого права (“золотой акции”).

Особое право (“золотая акция”) реализуется в акционерных обществах через представителей государства в их органах управления. Представители государства в органах управления акционерных обществ, наделенные особым правом (“золотой акцией”), имеют право вето при принятии указанными органами решений по следующим вопросам: реорганизация акционерного общества; ликвидация общества, назначение ликвидационной комиссии и утверждение промежуточного и окончательного ликвидационных балансов; изменение уставного фонда и использование чистой прибыли общества; совершение (согласование) сделок, входящих в компетенцию органов управления общества; образование (изменение состава) исполнительных органов акционерного общества и досрочное прекращение их полномочий. Указ Президента Республики Беларусь № 591 был принят в целях введения контроля Республики Беларусь, а также административно-территориальных единиц Республики Беларусь в акционерных обществах, где отсутствует контрольный пакет акций со стороны государства, и в силу этого, Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы не могут в рамках общего акционерного права реализовать свое влияние на деятельность акционерного общества, так как их пакета акций недостаточно ни для принятия необходимых государству решений, ни для отклонения нежелательных для него решений. В силу же положений Указа № 591 государство даже владея в акционерном обществе лишь одной акцией, может путем введения “золотой акции” осуществлять контроль за его деятельностью. Необходимо отметить, что в соответствии с Законом Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью” (ст. 19) собрание участников акционерного общества считается правомочным, если на нем присутствуют участники (представители участников), обладающие не меньше, чем 50 % голосов (что делает возможным проведение при определенных условиях и правомочных собрания одновременно, если на каждом из них присутствуют участники, обладающие по 50 % голосов, причем данные собрания могут принять абсолютно противоположные решения, а законного выхода из данной ситуации не будет). Решения же общего собрания

принимаются простым большинством голосов, присутствующих на собрании, за исключением случаев, предусмотренных законом и уставом. При этом Закон (ст. 42) указывает, что лишь по вопросам изменения устава акционерного общества, принятия решения о прекращении его деятельности или изменения его уставного фонда необходимо большинство в $\frac{3}{4}$ голосов лиц, участвующих в собрании участников.

Исходя из изложенного, видно, что в праве Республики Беларусь можно выделить ряд видов контрольных пакетов акций открытого акционерного общества, как “активных”, позволяющих принимать необходимое акционеру решение, так и “пассивных”, позволяющих не допустить принятие нежелательного для акционера решения. (О видах контрольных пакетов акций - см раздел настоящего Заключения “Дочерние и зависимые общества, филиалы и представительства коммерческих организаций с иностранными инвестициями, их статус”). В случае, если у Республики Беларусь либо ее административно-территориальной единицы отсутствует контрольный пакет акций (или даже при их наличии, что на практике, как правило, не делается), данные субъекты гражданского права в лице республиканских органов государственного управления и объединений, подчиненных Правительству по согласованию с Советом Министров Республики Беларусь или, соответственно, местных исполнительных комитетов могут вести свой вид “пассивного” контрольного пакета- “золотую акцию”, а именно право вето представителя государства в органах управления акционерного общества при принятии решений по наиболее важным вопросам реорганизации и ликвидации общества, изменения его уставного фонда, порядка использования чистой прибыли, совершение (согласование) сделок, формирование исполнительных органов общества. Порядок введения “золотой акции” предусмотрен Указом № 591 и приказом Министерства по управлению государственным имуществом и приватизации Республики Беларусь от 13 февраля 1998 г. № 25 “Об утверждении Регламента принятия решения о введении особого права (“золотой акции”) государства на участие в управлении акционерными обществами”.

В Указе №591 предусмотрено, что правом вето обладают представители государства в органах управления акционерным обществом. При этом нельзя не указать, что в соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь (ст. 103 Гражданского кодекса Республики Беларусь) акционерное общество может создаваться как с двухзвенной системой органов управления, так и с трехзвенной системой органов управления. В акционерном обществе обязательно создается его высший орган управления- общее собрание акционеров, а также исполнительный орган (об ниже), а в акционерных обществах с числом акционеров более 50 создается еще и совет директоров (наблюдательный совет). То есть, законодатель предусмотрел, что в акционерных обществах с числом акционеров 50 и менее– двухзвенная система органов управления, а в акционерном обществе с числом акционеров более 50- трехзвенная система органов управления. Однако, в связи с отсутствием в Указе № 591 положения о том, что представители государства обязательно входят в состав “промежуточного” органа управления, может привести к тому, что даже в связи с введением “золотой акции” представитель государства не сможет влиять на решения, принимаемые советом директоров (наблюдательным советом).

При этом не стоит забывать, что в соответствии Гражданским кодексом Республики Беларусь (п. 1 ст. 103) лишь вопросы изменения устава, в том числе уставного фонда, избрание и прекращение полномочий членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора), утверждение годовых отчетов и распределение прибыли, а также решения о реорганизации и ликвидации общества не могут быть переданы общим собранием акционеров на решения иных органов. Даже вопросы образования исполнительных органов и досрочное прекращение их полномочий могут быть уставом отнесены к компетенции совета директоров (наблюдательного совета).

Вывод об возможности отсутствия влияния представителя государства на решения совета директоров (наблюдательного совета) объясняется тем, что ни Гражданский кодекс Республики Беларусь, ни Закон Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью” естественно не содержат положения о том, что в случае если Республика Беларусь или ее административно-территориальная единица в лице соответствующего государственного органа являются участниками акционерного общества, то их представитель обязательно входит в состав совета директоров (наблюдательного совета). В связи с этим, даже в случае введения “золотой акции”, если у государства будет незначительный пакет акций, то его может не хватить для включения представителя государства в состав совета директоров (наблюдательного совета). Указ № 591 в прежней редакции фактически предусматривал обязательное включение представителя государства в аналогичный орган.

На практике в Республике Беларусь представитель государства, как правило, включается в состав “промежуточного органа”. Основанием к этому, хотя и не базирующемуся на законах может служить постановление Совета Министров от 31 декабря 1998 г. № 2031 “Об утверждении Положения о представителе государства в органах управления акционерных обществ и иных юридических лиц, акции (доли), которых принадлежат Республике Беларусь”.

В соответствии с п.9 указанного Положения представитель государства участвует в работе общего собрания участников, совета директоров (наблюдательного совета), а в случае ликвидации и назначения представителя государства в ликвидационную комиссию - в работе ликвидационной комиссии. То есть, исходя из буквального толкования данного пункта видно, что лишь в случае ликвидации представителя государства могут назначить в состав ликвидационной комиссии, а могут не назначить, что же касается работы совета директоров (наблюдательного совета) ,то представитель государства обязательно участвует в его работе.

Однако, уже в п. 10 указанного Положения отмечается ,что представитель государства участвует в принятии решений органами управления общества на основе законодательства и учредительных документов. Пункт же 13 рассматриваемого Положения предусматривает, что представитель государства вправе требовать созыва собрания участников, а также совета директоров (наблюдательного совета) лишь в соответствии с законодательством и уставом. Исходя из комплексного анализа Положения о представителе государства в органах управления акционерных обществ и иных юридических лиц, акции (доли) которых принадлежат Республике Беларусь уже нельзя сделать однозначный вывод, о том, что представитель государства в любом случае должен быть избран членом совета директоров (наблюдательного совета).

Данный вывод подтверждается также и положениями приказа Министерства по управлению государственным имуществом и приватизации Республики Беларусь от 28 мая 1999 г. № 93 “Об утверждении Примерного устава открытого акционерного общества, учредителем которого выступает орган приватизации при преобразовании в акционерное общество государственного унитарного предприятия (государственного предприятия)”. В Примерном уставе, который утвержден указанным приказом и который лежит в основе уставов практически всех акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации, предусматривается лишь, что акционеры, владеющие в совокупности более 10 % акций, вправе выдвинуть по одному кандидату в наблюдательный совет и ревизионную комиссию. Кроме того, в Примерном уставе указано, что в бюллетень по избранию членов наблюдательного совета включается также не менее двух представителей государства (в период, когда государство является акционером).

Тем самым, Примерный устав лишь указывает на обязательность включения представителей государства в качестве кандидатов в члены наблюдательного совета (совета

директоров), однако ничего не говорит о том, что они должны входить в состав данного органа, так как включение в список кандидатов для голосования еще не говорит об обязательном избрании, акционеры просто могут (если у государства небольшой пакет акций) не проголосовать за избрание представителя государства в совет директоров (наблюдательный совет).

Исходя из изложенного, несмотря на отсутствие однозначного вывода можно отметить, что в Указе № 591 нет требования по обязательному включению представителей государства в совет директоров (наблюдательном совете), компетенция которого в законах Республики Беларусь точно не определена, однако данный орган, безусловно, играет значительную роль в тех акционерных обществах, где он создается, и в силу этого, если представитель государства не входит в его состав, то даже введение “золотой акции” в акционерных обществах с небольшим пакетом акций у государства может не дать соответствующего контроля государства за деятельностью акционерного общества. Однако, даже в случае, если вопрос об образовании исполнительных органов входит в компетенцию совета директоров (наблюдательного совета), а представитель государства не входит в состав данного органа, все равно в силу Указа № 591 данный вопрос должен быть с ним согласован, то же, скорее всего, относится и к согласованию советом директоров (наблюдательным советом) сделок.

Исходя из Указа № 591 представитель государства вправе налагать вето при свершении (согласовании) сделок, входящих в компетенцию не только правления (“промежуточного органа”) и общего собрания акционеров, но и любого органа управления. Исходя из смысла законодательства, в частности Гражданского кодекса Республики Беларусь, подобное изменение можно трактовать, как возможность наложения представителем государства вето и на совершение любых сделок, которые входят в компетенцию исполнительного органа, а это, как правило, вся текущая деятельность акционерного общества, так как сделки, связанные с отчуждением, залогом и арендой основного имущества общества, в частности недвижимости, как правило согласовываются с общим собранием акционеров или советом директоров (наблюдательным советом). В этом случае, будет наблюдаться смешение функций органов управления акционерного общества, так как исполнительный орган, в пределах своей компетенции должен быть самостоятелен в принятии решений и нести ответственность за их принятие.

В Указе № 591 предусмотрено, что представитель государства имеет право вето не только при назначении руководителя общества на должность и освобождении его от должности, но и при образовании (изменении состава) и досрочном прекращении полномочий любых исполнительных органов акционерного общества.

Это объясняется тем, что Указ № 591 в данной части соответствует Гражданскому кодексу Республики Беларусь, который предусматривает (п. 3 ст. 103), что исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление-дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор), то есть в акционерном обществе возможны три варианта исполнительных органов: либо единоличный, либо коллегиальный, либо и единоличный, и коллегиальный одновременно.

Рассматривая единоличный исполнительный орган акционерное общество, в лице директора (генерального директора), необходимо указать, что в этом случае руководитель вправе осуществлять любые действия, связанные с управлением юридическим лицом, за исключением отнесенных к компетенции общего собрания акционеров и совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества. Если же в акционерном обществе создается в качестве исполнительного органа лишь коллегиальный орган, то в этом случае все функции представительства от имени акционерного общества осуществляются коллегиально, т.е. на основании решения коллегиального органа и тогда сделки от имени акционерного общества могут заключаться лишь исключительно после принятия коллеги-

альным исполнительным органом решения о совершении соответствующей сделки. Что же касается подписания сделок от имени акционерного общества, то в этом случае коллегиальный орган может уполномочить одного из своих членов (скорее всего председателя) либо нескольких своих членов (например двух или трех) на их подписание, однако сделки в любом случае будут подписываться с точки зрения права, коллегиальным органом.

Подобное решение текущих вопросов может вызвать определенные затруднения для акционерного общества в имущественном обороте в силу чего наличие лишь одного коллегиального органа (без единоличного) не представляется целесообразным. Что же касается вопроса принятия решений коллегиальным органом, то в учредительных документах акционерного общества он может быть урегулирован любым образом, например путем обязательного единогласия всех членов исполнительного органа для принятия решений, либо путем принятия решений простым большинством голосов членов, либо квалифицированным большинством и т.д.

Если в акционерном обществе создается и единоличный и коллегиальный исполнительный орган, то в этом случае прежде всего необходимо разграничить компетенцию между этими двумя органами, т.е. установить, что соответствующая группа вопросов решается директором самостоятельно, а другая группа – лишь исключительно коллегиальным органом (который в этом случае функционирует в порядке, аналогичном указанному выше применительно к коллегиальному исполнительному органу, который создается без единоличного исполнительного органа).

Рассматривая вопрос исполнительных органов акционерного общества необходимо также указать, что Гражданский кодекс Республики Беларусь (п. 3 ст. 103) предусматривает, что по решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему). То есть, в акционерном обществе может вообще не создаваться исполнительный орган, как часть юридического лица, а его функции могут быть переданы иному лицу – гражданско-правовому представителю акционерного общества (что в отличие от права Республики Беларусь является нормой в праве большинства государств). Данный же вопрос не нашел своего отражения в правах представителя государства при введении в акционерном обществе “золотой акции”, так как заключение договора с управляющим (гражданско-правовым представителем) акционерного общества нельзя рассматривать как образование исполнительных органов акционерного общества.

1.1.17. Порядок увеличения уставного фонда коммерческих организаций с иностранными инвестициями в форме акционерных обществ.

1. В соответствии со ст. 100 Гражданского кодекса Республики Беларусь акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров увеличить уставный фонд путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций. Увеличение уставного фонда акционерного общества допускается после его полной оплаты. Увеличение уставного фонда общества для покрытия понесенных им убытков не допускается. В случаях, предусмотренных законодательством об акционерных обществах, уставом общества может быть установлено преимущественное право акционеров, владеющих простыми (обыкновенными) или иными голосующими акциями, на покупку дополнительно выпускаемых обществом акций.

2. В соответствии с Постановлением Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь от 27 июня 2000 г. № 12/П “Об утверждении Положения о порядке эмиссии, регистрации и размещения ценных бумаг на территории Республики Беларусь” выпуск акций осуществляется в размере сформированного и зарегистрированного

уставного фонда акционерного общества. Все выпускаемые акционерным обществом акции обеспечиваются его имуществом.

3. Дополнительный выпуск акций возможен в случае, когда ранее выпущенные акции полностью приобретены по стоимости не ниже номинальной и зарегистрированы в Госкомитете по ценным бумагам. Вторая и последующие эмиссии акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации объектов, ранее находившихся в республиканской собственности, допускаются с согласия Министерства по управлению государственным имуществом и приватизации до реализации акций первой эмиссии, а объектов, находившихся в коммунальной собственности, - с согласия соответствующих местных исполнительных и распорядительных органов.

4. Дополнительный выпуск акций в акционерном обществе возможен за счет его чистой прибыли, приобретенного имущества, переоценки имеющегося имущества (основных средств, незавершенного строительства и неустановленного оборудования), ИПЧ "Имущество" (только для специализированных инвестиционных фондов), нереализованной курсовой разницы от переоценки иностранной валюты, ранее внесенной в уставный фонд. Выпускаемые за счет указанных источников акции распределяются между акционерами общества пропорционально принадлежащим им долям в уставном фонде, кроме дополнительного выпуска акций акционерного общества, проводимого в связи с реструктуризацией задолженности по платежам в бюджет, дооценкой государственного имущества и в других исключительных случаях по решению общего собрания акционеров и с письменного согласия Госкомитета по ценным бумагам.

5. При увеличении уставного фонда путем дополнительного выпуска акций документы для их регистрации представляются в Госкомитет по ценным бумагам в месячный срок после регистрации соответствующими органами внесенных изменений в учредительные документы. При изменении номинальной стоимости акций документы, необходимые для внесения изменений в Государственный реестр ценных бумаг, проспект эмиссии представляются в Госкомитет по ценным бумагам в месячный срок после регистрации соответствующими органами внесенных изменений в учредительные документы. Регистрация акций возможна только в случае полной оплаты зарегистрированного уставного фонда.

6. Продолжительность открытой подписки на акции дополнительного выпуска открытого акционерного общества не должна превышать шесть месяцев со дня опубликования краткой информации, включая дату проведения общего собрания акционеров по утверждению результатов подписки. Продолжительность закрытой подписки на акции дополнительного выпуска закрытого акционерного общества не должна превышать трех месяцев со дня принятия решения о проведении закрытой подписки, включая дату проведения общего собрания акционеров по утверждению результатов подписки. Сумма дополнительной эмиссии акций, утверждаемая общим собранием акционеров, должна быть полностью внесена к дате его проведения. При подписке отношения сторон закрепляются в договоре подписки, заключение которого допускается только в ходе подписки.

7. Порядок эмиссии дополнительных акций открытого акционерного общества, размещаемых путем открытой подписки, включает следующие этапы: принятие общим собранием акционеров решения о проведении открытой подписки на акции и утверждение краткой информации об условиях открытой подписки на акции и проспекта эмиссии акций; заверение в Госкомитете по ценным бумагам краткой информации и регистрация проспекта эмиссии акций; проведение открытой подписки на акции; утверждение общим собранием акционеров результатов подписки, решения о выпуске акций, проспекта эмиссии акций, изменений в устав общества; государственную регистрацию изменений в устав общества; государственную регистрацию акций в Госкомитете по ценным бумагам. При этом открытая подписка на акции дополнительного выпуска возможна после направления

на увеличение уставного фонда суммы приобретенного имущества, переоценки имеющегося имущества (основных средств, незавершенного строительства и неустановленного оборудования) путем изменения номинальной стоимости акций или увеличения их количества.

При этом уставный фонд не должен превышать величину чистых активов. В случае дополнительной подписки на акции в объеме, превышающем трехкратный размер зарегистрированного в установленном порядке ранее сформированного уставного фонда, эмитент представляет в Госкомитет по ценным бумагам технико-экономическое обоснование направления использования мобилизуемых путем подписки средств, прошедшее независимую экспертизу в специализированных организациях. Общее собрание акционеров должно быть проведено не позднее одного месяца после окончания открытой подписки на акции дополнительного выпуска.

8. Порядок эмиссии дополнительных акций закрытого акционерного общества, размещаемых путем закрытой подписки, включает следующие этапы: принятие общим собранием акционеров решения о проведении закрытой подписки на акции; проведение закрытой подписки на акции; утверждение общим собранием акционеров результатов подписки, решения о выпуске акций, изменений в устав общества; государственную регистрацию изменений в устав общества; государственную регистрацию акций в Госкомитете по ценным бумагам.

9. Порядок эмиссии дополнительных акций акционерного общества, распределяемых между акционерами, включает следующие этапы: утверждение общим собранием акционеров решения о выпуске акций, проспекта эмиссии акций, изменений в устав общества; государственную регистрацию изменений в устав общества; государственную регистрацию акций в Госкомитете по ценным бумагам.

10. Дополнительный выпуск акций акционерного общества, проводимый в связи с реструктуризацией задолженности по платежам в бюджет, осуществляется в пределах имеющихся у него источников собственных средств. Решение о дополнительном выпуске акций принимается общим собранием акционеров после принятия Советом Министров Республики Беларусь или соответствующим областным (Минским городским) исполнительным комитетом решения об участии в акционерном обществе путем реструктуризации его задолженности.

11. Эмиссия дополнительных акций в связи с присоединением к акционерному обществу другого акционерного общества (юридического лица) производится в форме их размещения между участниками другого акционерного общества (юридического лица).

1.1.18. Ликвидация и реорганизация коммерческих организаций с иностранными инвестициями

Статья 90 Инвестиционного кодекса предусматривает, что ликвидация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляется по решению ее учредителей (участников), собственника имущества или органа этой организации, уполномоченного на то ее учредительными документами, либо в судебном порядке в случаях, установленных законодательными актами Республики Беларусь. Основанием для ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями может являться и несоблюдение этой коммерческой организацией порядка формирования уставного фонда, установленного настоящим Кодексом. Сообщение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями публикуется в печати в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь. Реорганизация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляется по решению ее учредителей (участников), собственника

имущества либо органа, уполномоченного на то учредительными документами этой организации, в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Часть первая ст. 90 предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть ликвидирована лишь исключительно: либо в добровольном порядке по решению учредителя коммерческой иностранной организации - унитарного предприятия (собственника имущества) или высшего органа управления коммерческой организации с иностранными инвестициями – хозяйственного общества в случаях указанных в пп. 1 п.2 ст. 57 Гражданского кодекса и пп. 42.1 Положения о государственной регистрации, а также тогда, когда они посчитают необходимым принять данное решение, в том числе и при отсутствии для этого каких-либо объективных оснований; либо по решению хозяйственного суда по основаниям, указанным в пп. 2 п. 2 ст. 57 Гражданского кодекса, а также в пп. 42.2 Положения о государственной регистрации, в том числе и по дополнительным основаниям, указанным в Положении, по сравнению с Гражданским кодексом Республики Беларусь, например, в случае сокрытия (занижения) прибыли (доходов) и других объектов налогообложения в течении 12-ти месяцев подряд; или наличия убытков по итогам второго и последующих финансовых годов и ненаправления в течении 3-х месяцев по окончании финансового года регистрирующему и налоговому органам сообщений о причинах возникновения убытков; или наличия задолженности по платежам в бюджет, бюджетные и внебюджетные фонды более 6-ти месяцев подряд с даты образования задолженности.

Наличие указанных оснований объясняется тем, что часть первая ст. 90 предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями ликвидируется в судебном порядке в случаях, установленных законодательными актами, к которым также относится и Декрет № 11 (в ред. Декрета № 22). Кроме того, часть первая ст. 90 особо указывает на то, что основанием для ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями является несоблюдение этой организацией порядка формирования уставного фонда, ликвидация по данному основанию также осуществляется по решению хозяйственного суда. (Хотя на наш взгляд, указанное основание, безусловно, подпадает под понятие “грубое нарушение законодательства”, а в силу этого, безусловно, уже предусмотрено и Гражданским кодексом и Положением о государственной регистрации).

Инвестиционный кодекс не предусматривает возможности ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями по решению регистрирующего органа, Гражданский кодекс Республики Беларусь в пп. 3 п.2 ст. 57 предусматривает возможность ликвидации юридического лица и по решению государственных органов, в случаях, предусмотренных законодательными актами. Однако Положение о государственной регистрации, которое и вводит порядок и основания ликвидации коммерческой организации по решению регистрирующего органа в п. 43 предусматривает, что ликвидация коммерческой организации, в уставном фонде которой имеются доли иностранных юридических или физических лиц, осуществляется лишь исключительно по решению учредителя или высшего органа управления либо суда.

Тем самым Положение о государственной регистрации исключает возможность ликвидации в административном порядке, т.е. по решению регистрирующего органа не только коммерческие организации с иностранными инвестициями, но и коммерческие организации, не обладающие указанным статусом, однако, имеющие иностранное участие.

Указанные в предыдущем абзаце нормы Инвестиционного кодекса и Положения о государственной регистрации базируются на ЗаклЮчении Конституционного суда Республики Беларусь от 17 октября 1994г. “О конституционности статьи 9 Закона Республики Беларусь “Об иностранных инвестициях на территории Республики Беларусь”, в силу которого, была признана несоответствующей Конституции часть девятая ст 9 Закона об ино-

странных инвестициях, которая давала право регистрирующему органу ликвидировать предприятия с иностранными инвестициями.

Гражданский кодекс Республики Беларусь (часть вторая п. 4 ст. 57) предусмотрел, что если стоимость имущества юридического лица, которое является коммерческой организацией либо действует в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, то такое юридическое лицо может быть ликвидировано только в порядке экономической несостоятельности (банкротства).

Тем самым законодатель установил, что если коммерческая организация с иностранными инвестициями не имеет достаточного количества денежных средств и иного имущества для удовлетворения интересов (требований) всех ее кредиторов, в том числе и в случае, если требования части кредиторов могут быть удовлетворены, однако вторая часть кредиторов не может получить удовлетворения за счет имущества коммерческой организации с иностранными инвестициями, то такая организация не может быть ликвидирована в общем порядке (предусмотренном ст.ст. 57-60 Гражданского кодекса Республики Беларусь), а подлежит ликвидации лишь исключительно в соответствии с Законом Республики Беларусь от 18 июля 2000г. “Об экономической несостоятельности (банкротстве)”, что является абсолютно правильным, так как иначе могли бы быть удовлетворены интересы одних кредиторов, за счет ущемления интересов других кредиторов, так как только процедура банкротства дает возможность поддержания баланса интересов всех кредиторов и самой ликвидируемой коммерческой организации с иностранными инвестициями.

Процедура же ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями в общем порядке состоит из следующих этапов:

1 этап: Принятие решения о ликвидации юридического лица. Как указано выше, коммерческая организация с иностранными инвестициями ликвидируется или по решению учредителя, или по решению высшего органа управления, или по решению суда. Если рассматривать вопросы принятия решения о ликвидации коммерческой иностранной организации – унитарного предприятия в добровольном порядке, то необходимо отметить, что оно принимается исключительно собственником имущества данной организации (п. 2 ст. 276 Гражданского кодекса Республики Беларусь) либо в случае, если учредителем коммерческой иностранной организации - унитарного предприятия выступает не собственник его имущества, а коммерческая иностранная организация - унитарное предприятие создается другим унитарным предприятием, как дочернее предприятие – то решение о ликвидации может принять его учредитель – не являющийся собственником его имущества, в случае, если собственник имущества делегировал (предоставил) такому учредителю указанные полномочия.

В коммерческой организации с иностранными инвестициями - обществе с ограниченной ответственностью и обществе с дополнительной ответственностью решение о ликвидации находится в исключительной компетенции общего собрания участников (п. 3 ст. 90 и п. 3 ст. 94 Гражданского кодекса Республики Беларусь). При этом общее собрание участников коммерческой организации с иностранными инвестициями - общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью принимает решение о ликвидации указанной организации только по единогласному решению всех участников (ст. 52 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью”). Тем самым в указанных видах коммерческих организаций возможны затруднения с их ликвидацией по решению участников, в связи с тем, что даже в случае, если все участники обладающие долями в размере 99 % уставного фонда и как правило 99 % голосов в общем собрании участников будут за принятие решения о ликвидации, однако один участник об-

ладающий долей в размере 1 % будет против, то решение о ликвидации не может быть принято.

В коммерческих организациях с иностранными инвестициями - акционерных обществах решение о ликвидации общества, аналогично как и в коммерческих организациях с иностранными инвестициями - обществах с ограниченной ответственностью и обществах с дополнительной ответственностью, относится к исключительной компетенции общего собрания участников (акционеров) (п. 1 ст. 103 Гражданского кодекса Республики Беларусь), однако в отличие от иных видов коммерческих организаций с иностранными инвестициями - хозяйственных обществ для его принятия требуется не единогласие всех акционеров, а лишь 3/4 голосов акционеров, участвующих в общем собрании акционеров (ст. 42 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью”).

При этом собрание будет являться действительным и в случае если на нем присутствуют акционеры, обладающие в совокупности не менее чем 50 % голосов (ст. 19 Закона Республики Беларусь “Об акционерных обществах, обществах с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью”). То есть для принятия решения о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями - акционерного общества достаточно 3/4 голосов от 50 % голосов. Тем самым белорусский акционерный Закон может породить ситуацию при которой может быть созвано два действительных общих собрания акционеров (так как Закон для действительности собрания требует “не более 50 % голосов”, а “не менее 50 % голосов”, в силу чего возможно созвать два абсолютно отличных общих собраний акционеров одной и той же коммерческой организации с иностранными инвестициями - акционерного общества на которых будут присутствовать акционеры обладающие в совокупности по 50 % голосов, а в силу чего оба этих собрания будут действительны). При чем одно из указанных собраний может принять решение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями - акционерного общества, а второе о его сохранении, при этом оба указанных решения будут абсолютно законными. К сожалению выхода из указанной патовой ситуации законодатель не предлагает, судебная практика по такого рода делам отсутствует в силу чего сложно сказать будет ли признана в такой ситуации ликвидация коммерческой организации с иностранными инвестициями - акционерного общества либо нет.

Хозяйственный суд же принимает решение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями в соответствии с положениями процессуального законодательства (ХПК Республики Беларусь) с учетом постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 22.06. 2000г. № 9 “О порядке назначения хозяйственными судами ликвидационных комиссий, управляющих, ликвидаторов и их деятельности при ликвидации юридических лиц”.

2 этап: Создание ликвидационной комиссии (*осуществляется как правило одновременно с первым этапом*). Орган (учредитель), принявший решение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями, образует ликвидационную комиссию (назначает ликвидатора) (п. 2 ст. 58 Гражданского кодекса Республики Беларусь). К ликвидационной комиссии (ликвидатору) с момента ее создания переходят полномочия по управлению делами коммерческой организации с иностранными инвестициями, в том числе и полномочия выступать в суде от его имени (п. 3 ст. 58 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

3 этап: Определение порядка и сроков ликвидации (*осуществляется как правило одновременно с первым этапом*) Орган (учредитель), принявший решение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями устанавливает порядок и сроки ликвидации в соответствии с законодательством (п. 2 ст. 58 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

4 этап: Сообщение МИДу о начале процесса ликвидации Орган (учредитель), принявший решение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями, обязан незамедлительно направить письменное сообщение МИДу о начале процесса ликвидации (п. 1 ст. 58 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

При этом в МИД представляются: заявление о ликвидации; решение о ликвидации; сведения о составе ликвидационной комиссии, ее председателя или назначении ликвидатора (п. 47 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22). На основании такого сообщения МИД в 10-дневный срок вносит в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведения о том, что коммерческая организация с иностранными инвестициями находится в процессе ликвидации (п.1 ст. 58 Гражданского кодекса Республики Беларусь и п. 48 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22).

5 этап: Публикация в печати о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями Ликвидационная комиссия помещает в печати публикацию о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями. В публикации сообщается о порядке и сроках заявления требований кредиторами коммерческой организации с иностранными инвестициями, причем этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации (часть вторая ст. 90 Инвестиционного кодекса и п. 1 ст. 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

При этом, ни Инвестиционный кодекс Республики Беларусь, ни Гражданский кодекс Республики Беларусь не указывает в каком периодическом издании необходимо осуществить публикацию, однако в соответствии с п. 60 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22, ликвидационная комиссия (ликвидатор), созданная регистрирующим органом помещает указанную публикацию в газете “Рэспубліка”, в силу этого рекомендуется и ликвидационным комиссиям, создаваемым высшим органом коммерческой организации с иностранными инвестициями – коммерческой иностранной организации - хозяйственного общества (собственником имущества унитарного предприятия) осуществлять публикацию в указанной газете.

6 этап: Работа ликвидационной комиссии (ликвидатора) до окончания срока предъявления требований кредиторами Ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязана принять все возможные меры, направленные на выявление кредиторов коммерческой организации с иностранными инвестициями, а также на получение дебиторской задолженности. В обязанности ликвидационной комиссии входит также письменное уведомление кредиторов коммерческой организации с иностранными инвестициями о ее ликвидации (п. 1 ст. 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

Кроме того, ликвидационная комиссия (ликвидатор) обязаны в соответствии с Положением о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22 составить перечень кредиторов с указанием сумм долга, сосредоточить денежные средства на единых расчетном (текущем) и валютном счетах в одном банке с переоформлением распоряжения счетом на председателя ликвидационной комиссии (ликвидатора), закрыть все счета в других банках, произвести оценку имущества коммерческой организации с иностранными инвестициями, утвердить смету расходов по ликвидации. (При этом ликвидационная комиссия создает инвентаризационную комиссию для инвентаризации имущества и обязательств ликвидируемой коммерческой организации с иностранными инвестициями. Инвентаризация осуществляется в соответствии с Методиче-

скими указаниями по инвентаризации имущества и финансовых обязательств, утв. Приказом Министерства финансов Республики Беларусь от 5 декабря 1995г. № 54).

Кроме того, ликвидационная комиссия (ликвидатор) сообщают в центр занятости о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями.

7 этап: Составление и утверждение промежуточного ликвидационного баланса После истечения срока для предъявления требований кредиторами коммерческой организации с иностранными инвестициями, ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс. В промежуточном ликвидационном балансе должны содержаться следующие сведения: состав имущества ликвидируемой коммерческой организации с иностранными инвестициями; перечень предъявленных кредиторами требований; результаты рассмотрения предъявленных кредиторами требований. Промежуточный ликвидационный баланс подлежат утверждению лицом (органом), принявшим решение о ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями (п. 2 ст. 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь). (Промежуточный ликвидационный баланс составляется в соответствии с формой бухгалтерского баланса, утвержденной Министерством финансов Республики Беларусь из годовой финансовой отчетности юридического лица с отражением данных в соответствующих статьях баланса в соответствии с Законом Республики Беларусь “О бухгалтерском учете и отчетности” и иными актами законодательства, регулирующими составление бухгалтерского баланса за отчетный финансовый год.

При этом необходимо учитывать и требования Гражданского кодекса Республики Беларусь об отражении в промежуточном ликвидационном балансе состава имущества ликвидируемой коммерческой организации с иностранными инвестициями; перечня предъявленных кредиторами требований; результатов рассмотрения предъявленных кредиторами требований, которые могут составляться в качестве самостоятельных приложений к форме годового бухгалтерского баланса и тем самым являться составными частями промежуточного ликвидационного баланса).

8 этап: Реализация имущества с публичных торгов (*при необходимости*) В случае недостаточности денежных средств коммерческой организации с иностранными инвестициями для удовлетворения требований кредиторов ее имущество должно быть реализовано с публичных торгов (п. 3 ст. 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

9 этап: Удовлетворение требований кредиторов Ликвидационная комиссия в соответствии с очередностью, установленной статьей 60 Гражданского кодекса Республики Беларусь, на основе промежуточного ликвидационного баланса производит расчеты с кредиторами в том числе работниками коммерческой организации с иностранными инвестициями (п. 4 ст. 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

Требования кредиторов удовлетворяются в следующей очередности: в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемая коммерческая организация с иностранными инвестициями несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью путем капитализации соответствующих повременных платежей; во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, по выплате вознаграждений по авторским договорам; в третью очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды; в четвертую очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемой коммерческой организации; в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законодательством.

10 этап: Составление и утверждение ликвидационного баланса (окончательного) После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет и представляет на утверждение лицу (органу), принявшему решение о ликвидации юридического лица, окончательный ликвидационный баланс (п. 5 ст. 59 Гражданского кодекса Рес-

публики Беларусь). (Ликвидационный баланс (окончательный) составляется в соответствии с формой бухгалтерского баланса, утвержденной Министерством финансов Республики Беларусь из годовой финансовой отчетности юридического лица с отражением данных в соответствующих статьях баланса в соответствии с Законом Республики Беларусь “О бухгалтерском учете и отчетности” и иными актами законодательства, регулирующими составление бухгалтерского баланса за отчетный финансовый год.

При этом валюта баланса должна равняться нулю, то есть в окончательном ликвидационном балансе должны найти отражения и расчеты с участниками (учредителем), если после расчетов с кредиторами у ликвидируемой коммерческой организации с иностранными инвестициями осталось какое либо имущество, хотя гражданское законодательство Республики Беларусь рассматривает это в качестве следующего этапа).

11 этап: Расчеты с участниками (учредителем) коммерческой организации с иностранными инвестициями. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество коммерческой организации с иностранными инвестициями распределяется между его участниками в порядке, определяемом учредительными документами либо передается его учредителю (п. 7 ст. 59 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

12 этап: Сбор всех необходимых документов для их представления в МИД для окончания процесса ликвидации. Для завершения процесса ликвидации ликвидационная комиссия должна составить отчет и получить следующие документы: документ, подтверждающий возврат печати и штампов в органы внутренних дел; документ, подтверждающий закрытие расчетного (текущего) и иных счетов в банках; справку налогового органа о расчетах с бюджетом и возврате извещения о присвоении учетного номера налогоплательщика; справку Фонда социальной защиты населения Министерства социальной защиты; справку таможенного органа об отсутствии задолженности по платежам, взимаемым таможенными органами; справку Государственной службы занятости; справку органов государственной статистики об отсутствии задолженности по статистической отчетности; справку территориального архива о сдаче на хранение документов.

13 этап: Представление необходимых для окончания процесса ликвидации документов в МИД. Ликвидационная комиссия обязана представить в МИД для исключения коммерческой организации с иностранными инвестициями из Единого регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, следующие документы: копию публикации в газете “Рэспубліка”; документ, подтверждающий возврат печати и штампов в органы внутренних дел; документ, подтверждающий закрытие расчетного (текущего) и иных счетов в банках; отчет ликвидационной комиссии (ликвидатора); ликвидационный баланс, подписанный членами ликвидационной комиссии (ликвидатором) и утвержденный собственником имущества (учредителем) либо высшим органом коммерческой организации с иностранными инвестициями, либо хозяйственным судом; подлинник свидетельства о государственной регистрации коммерческой организации с иностранными инвестициями; справку налогового органа о расчетах с бюджетом и возврате извещения о присвоении учетного номера налогоплательщика; справку Фонда социальной защиты населения Министерства социальной защиты; справку таможенного органа об отсутствии задолженности по платежам, взимаемым таможенными органами; справку Государственной службы занятости; справку органов государственной статистики об отсутствии задолженности по статистической отчетности; справку территориального архива о сдаче на хранение документов. (п. 64 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22).

14 этап: Завершение ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями. Ликвидация юридического лица считается завершённой с дата внесения записи о ликвидации в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных

предпринимателей. (п. 66 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22).

15 этап: Обращение взыскания на имущество, принадлежавшее коммерческой организации с иностранными инвестициями после ее ликвидации (*желательно отсутствие указанного этапа*).

В случае, если после ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями будет доказано, что она в целях избежания ответственности перед своими кредиторами передала другому лицу или иным образом намеренно скрыла хотя бы часть своего имущества, кредиторы, не получившие полного удовлетворения своих требований в рамках ликвидационного производства, вправе обратиться взыскание на это имущество в непогашенной части долга.

Лицо, которому было передано имущество, считается недобросовестным, если оно знало или должно было знать о намерении юридического лица скрыть это имущество от кредиторов. (статья 62 Гражданского кодекса Республики Беларусь и п. 67 Положения о государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утв. Декретом Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000г. № 22).

Часть третья ст. 90 предусматривает, что коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть реорганизована лишь в добровольном порядке, т.е. либо по решению учредителя коммерческой иностранной организации - унитарного предприятия, либо по решению высшего органа управления коммерческой организации с иностранными инвестициями - хозяйственного общества.

Однако, данная норма Инвестиционного кодекса не согласуется с п. 2 ст. 53 Гражданского кодекса, который предусматривает возможность реорганизации юридического лица в принудительном порядке, т.е. по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда. В законодательстве Республики Беларусь такие случаи предусмотрены, например, в Законе Республики Беларусь “О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции”. В силу изложенного, безусловно, несмотря на положения Инвестиционного кодекса, коммерческие организации с иностранными инвестициями могут быть также реорганизованы и в принудительном порядке.

7. Часть третья ст. 90 предусматривает, что реорганизация коммерческой организации с иностранными инвестициями осуществляется в соответствии с законодательством Республики Беларусь, т.е. на реорганизацию таких субъектов распространяется общий порядок. В силу изложенного, коммерческая организация с иностранными инвестициями может быть реорганизована в пяти формах, т.е. путем слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования. При этом в результате указанных действий она как может утратить статус коммерческой организации с иностранными инвестициями, так и сохранить его при любой форме реорганизации, в зависимости от того сохраняют свое участие иностранные инвесторы или нет.

При этом необходимо учитывать, что не является преобразованием (а, следовательно, и реорганизацией) переход коммерческой организации с иностранными инвестициями - открытого акционерного общества в коммерческую организацию с иностранными инвестициями - закрытое акционерное общество и коммерческой организации с иностранными инвестициями - закрытого акционерного общества в коммерческую организацию с иностранными инвестициями - открытое акционерное общество, так как Гражданский кодекс Республики Беларусь рассматривает акционерное общество в качестве единой формы коммерческой организации (п.6 параграфа 2 гл.4 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

Открытое же акционерное общество и закрытое акционерное общество - это лишь разновидности данной организационно-правовой формы и поэтому законодатель не рас-

смачивает как процесс преобразования, когда открытое акционерное общество устанавливает определенные ограничения на отчуждение акций и тем самым становится закрытым акционерным обществом либо наоборот, когда закрытое акционерное общество снимает ограничения на реализацию акций и тем самым становится открытым акционерным обществом.

То же относится к переходу коммерческой организации с иностранными инвестициями – общества с ограниченной ответственностью в коммерческую организацию с иностранными инвестициями – общество с дополнительной ответственностью и наоборот. Также не является преобразованием, а следовательно и реорганизацией изменение основного вида деятельности коммерческой организации с иностранными инвестициями, например, была строительная организация, стала транспортной или изменение ее наименования.

Как указано выше, не является преобразованием (реорганизацией) и приобретение коммерческой организацией без иностранных инвестиций статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями, без изменения организационно-правовой формы и, наоборот, утрата своего статуса коммерческой организацией с иностранными инвестициями. Не является реорганизацией и отчуждение доли участия (акций), так как в этом случае с самой коммерческой организацией с иностранными инвестициями ничего не происходит, изменяется лишь состав его участников. (При этом, в случае выбытия иностранных участников она может утратить статус коммерческой организации с иностранными инвестициями).

Реорганизация коммерческой организации с иностранными инвестициями (аналогично как и реорганизация любой иной формы коммерческой организации в Республике Беларусь) связана с отрицательными последствиями для реорганизуемой коммерческой организации с иностранными инвестициями. А именно: отсутствие правопреемства по административным разрешениям со стороны государства, в частности, по специальным разрешениям (лицензиям) на осуществление соответствующих видов предпринимательской деятельности (ст. 54 Гражданского кодекса Республики Беларусь предусматривает правопреемство лишь имущественных прав и обязанностей); необходимость письменного уведомления кредиторов о реорганизации коммерческой организации с иностранными инвестициями (п.1 ст. 56 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

При этом в случаях выделения или раздела, либо слияния или присоединения обязательно, на наш взгляд, в письменном уведомлении необходимо указывать либо позицию реорганизуемой коммерческой организации с иностранными инвестициями о разделении имущества и обязательств между правопреемниками (например, можно представить проект разделительного баланса на дату принятия решения о реорганизации), либо информацию о том, какое имущество и обязательства возникают у лица при слиянии или присоединении (например, можно представить проект передаточного акта).

В противном случае кредиторы не смогут сформировать свое мнение относительно реорганизации коммерческой организации с иностранными инвестициями, так как одна ситуация, когда обязательство, например, при разделении, переходит к юридическому лицу, имеющему возможность надлежаще исполнить указанную обязанность (что будет подтверждаться тем имуществом, которое переходит к данному юридическому лицу) и совсем другая ситуация, когда при том же разделении все долги перейдут к юридическому лицу, имущества которого будет явно недостаточно для исполнения такой обязанности. (В последнем случае кредитор скорее потребует досрочного исполнения либо прекращения обязательства с возмещением убытков реорганизуемой коммерческой организации с иностранными инвестициями (до момента ее раздела), нежели согласится продолжать взаимоотношения с потенциально ненадлежащим правопреемником); возможность требования кредиторов о прекращении или досрочном исполнении обязательств с возмещением

убытков (п.2 ст. 56 Гражданского кодекса Республики Беларусь); проведение полной инвентаризации имущества реорганизуемой коммерческой организации с иностранными инвестициями (ст. 29 Закона Республики Беларусь “О бухгалтерском учете и отчетности”); необходимость составления передаточного акта или разделительного баланса (ст.55 Гражданского кодекса Республики Беларусь); изменение учетных номеров (налогоплательщика и ОКПО); возможность налоговой проверки; необходимость перерегистрации вновь возникшего юридического лица (лиц) (Декрет Президента Республики Беларусь от 16 марта 1999 г. № 11 "Об упорядочении государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования"); необходимость регистрации новых акций, если в результате реорганизации возникает акционерное общество и возможно др.

1.1.19. Субсидиарная (дополнительная) ответственность учредителя (участников) коммерческой организации с иностранными инвестициями

В соответствии с частью первой п.3 ст. 52 Гражданского кодекса Республики Беларусь учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных законодательством либо учредительными документами юридического лица.

Итак, по общему правилу, применительно к трем формам коммерческих организаций с иностранными инвестициями, а именно: акционерному обществу, обществу с ограниченной ответственностью и унитарному предприятию их учредители (участники) не несут дополнительной ответственности по обязательствам, созданных ими коммерческих организаций с иностранными инвестициями (однако имеется изъятие из общего правила применительно к их экономической несостоятельности (банкротству) – об этом ниже).

Что же касается четвертой формы, в которой может быть создана коммерческая организация с иностранными инвестициями, а именно: общества с дополнительной ответственностью, то само наименование данной организационно-правовой формы указывает на то, что и участники несут дополнительную (субсидиарную) ответственность по обязательствам общества. В соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь (п. 1 ст. 94) пределы такой ответственности определяются в учредительных документах коммерческой организации с иностранными инвестициями – общества с дополнительной ответственностью, причем указанную ответственность участники несут солидарно между собой.

Гражданский кодекс Республики Беларусь не установил не верхнего, ни нижнего предела такой ответственности, т.е. формально и дополнительная ответственность участников общества, например, в 1 рубль соответствует требованиям Гражданского кодекса, однако при наличии именно указанного размера ответственности, учредительный договор общества с дополнительной ответственностью может быть признан недействительным по основанию, указанному в п. 1 ст. 171 Гражданского кодекса Республики Беларусь, как мнимая сделка, т.е. сделка, совершенная для вида без намерения создать соответствующие ей юридические последствия.

Однако установление дополнительной ответственности, например, уже на уровне 100 000 рублей не указывала бы на мнимый характер дополнительной ответственности. Однако, Декрет Президента Республики Беларусь № 22 в противоречие Гражданскому кодексу Республики Беларусь предусмотрел минимальный размер дополнительной ответственности – эквивалент 1200 евро на всех участников общества. И, следовательно, в Республике Беларусь, несмотря на положения Гражданского кодекса Республики Беларусь меньший размер дополнительной ответственности применительно ко всем участникам не возможен. (Также необходимо указать, что данный размер дополнительной ответственно-

сти может быть не предельным для иностранного участника в случае экономической несостоятельности (банкротства) – об этом ниже).

При этом нельзя не указать, что если иностранный инвестор пожелает создать или принять участие в коммерческой организации Республики Беларусь, форма которой не предоставляет статуса коммерческой организации с иностранными инвестициями, т.е. в полном товариществе, коммандитном товариществе, производственном кооперативе (артели), то в этом случае по общему правилу также наступает субсидиарная ответственность. В полном товариществе и в коммандитном товариществе в отношении полных товарищей такая ответственность полная, т.е. полные товарищи отвечают по обязательствам коммерческих организаций, в которых они участвуют всем своим имуществом, причем солидарны между собой. Что же касается коммандитистов (вкладчиков) в коммандитном товариществе, то несмотря на то, что их правовое положение близко к вкладчику в банке и следовательно, они не должны были бы нести никакой ответственности в праве Республики Беларусь, в соответствии с Декретом № 22 (несмотря на то, что это не соответствует Гражданскому кодексу Республики Беларусь) они несут субсидиарную ответственность по обязательствам коммандитного товарищества в пределах суммы внесенного ими вклада. Член же производственного кооператива также несет дополнительную ответственность по его обязательствам в пределах установленных уставом, но не менее величины полученного годового дохода в производственном кооперативе (п. 1 ст. 107 Гражданского кодекса Республики Беларусь).

В отличие от общего правила, указанного в предыдущих пунктах при экономической несостоятельности (банкротстве) коммерческой организации дополнительная ответственность наступает исходя из других оснований. Т.е. часть вторая п.3 ст. 52 Гражданского кодекса Республики Беларусь устанавливает, что если экономическая несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Исходя из изложенного необходимо решить, в каких случаях возложение субсидиарной ответственности на учредителей (участников, собственников имущества) коммерческой организации с иностранными инвестициями возможно, а в каких нет. Так, учредитель (собственник имущества) унитарного предприятия является лицом, “внешним” по отношению к унитарному предприятию, следовательно, на него можно возлагать субсидиарную ответственность, если данное им указание привело к экономической несостоятельности (банкротству). Тем самым при создании коммерческой иностранной организации в форме унитарного предприятия у ее учредителя повышается опасность наступления субсидиарной ответственности, так как любое его указание может быть воспринято как указание приведшее к банкротству.

Что же касается участников хозяйственных обществ, то акционеры или участники иных хозяйственных обществ, как правило, действуют лишь в рамках органа управления общества, а, именно собрания участников, в силу чего, если решение принято собранием участников (которое является не “внешним лицом” по отношению к юридическому лицу, а его органом), то данное решение вряд ли можно рассматривать как указание юридическому лицу, а скорее как внутренние процессы в рамках управления юридическим лицом, т.е. в отношении участников коммерческих организаций с иностранными инвестициями – хозяйственных обществ скорее всего при принятии ими решений в рамках общего собрания участников не должны применяться последствия указанные в части второй п. 3 ст. 52 Гражданского кодекса.

При этом, скорее всего на акционеров или участников иных хозяйственных обществ не может быть возложена субсидиарная ответственность в соответствии с частью второй п.3 ст. 52 Гражданского кодекса и в случае, если экономическая несостоятельность (банкротство) бала вызвана отказом участников от участия (неучастием) в собрании участников, в результате чего хозяйственное общество, например, не смогло провести ежегодное собрание и утвердить годовой баланс и отчет. Это объясняется тем, что в соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь (ст. 64) участие в управлении делами общества является правом участника, а не его обязанностью (хотя проблема отказа участника хозяйственного общества от управления его делами, в связи с чем общество несет (может нести) убытки, нуждается в дополнительном законодательном регулировании).

В настоящее время складывается ситуация, в силу которой некоторые суды пытаются применить часть вторую п.3 ст. 52 Гражданского кодекса Республики Беларусь в отношении руководителей юридических лиц, указывая, что руководитель юридического лица и является теми “другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания”. Однако руководитель юридического лица не может давать указания юридическому лицу, так как он рассматривается гражданским правом Республики Беларусь исключительно как орган юридического лица (его неотъемлемая часть), а не как гражданско-правовой представитель юридического лица (что свойственно большинству правовых систем мира). Единственное исключение сделано для акционерного общества, так как в силу части третьей п. 3 ст. 103 Гражданского кодекса Республики Беларусь по решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

Следовательно, исходя из общего правила, руководитель юридического лица, находясь “внутри” данного лица, а не вне его, не может давать указания юридическому лицу, а все его приказы являются не чем иным как указаниями коллективу работников. А раз так, то на него нельзя распространять действие части второй п.3 ст. 52 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Что же касается лиц, которые “иным образом имеют возможность” определять действия юридического лица, то в качестве указанных лиц следует рассматривать, в частности основные хозяйственные общества и товарищества – по отношению к дочерним и зависимым хозяйственным обществам (ст. ст. 105 и 106 Гражданского кодекса), участников хозяйственных групп, создаваемых в иных формах, которые имеют возможность влиять на иных участников (Указ Президента Республики Беларусь от 27 ноября 1995г. № 482 “О создании и деятельности в республике хозяйственных групп” с изм. и доп.); головное предприятие (центральную компанию) – по отношению к иным участникам финансово-промышленной группы (Закон Республики Беларусь от 4 июня 1999г. № 265-3 “О финансово-промышленных группах”).

1.1.20. Налогообложение, льготы по налоговым и таможенным платежам

Статья 91 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческие организации с иностранными инвестициями, а также иностранные инвесторы осуществляют налоговые и таможенные платежи в соответствии с налоговым и таможенным законодательством Республики Беларусь, если иное не предусмотрено международными договорами Республики Беларусь. Коммерческие организации с иностранными инвестициями пользуются всеми льготами по налоговым и таможенным платежам, установленными законодательными актами Республики Беларусь для юридических лиц Республики Беларусь.

Кроме этого, в порядке и на условиях, установленных законодательством Республики Беларусь: освобождается от уплаты налога в течение трех лет с момента объявления

ими прибыли, включая первый прибыльный год, прибыль коммерческих организаций с иностранными инвестициями, доля иностранного инвестора в уставном фонде которых составляет более 30 процентов, полученная от реализации продукции (работ, услуг) собственного производства, кроме торговой и торгово-закупочной деятельности.

В случае, если коммерческие организации с иностранными инвестициями производят особо важную для республики продукцию, включенную в перечень такой продукции, утверждаемый Правительством Республики Беларусь, в отношении таких организаций действуют еще на срок до трех лет ставки налога на прибыль, уменьшенные на 50 процентов. товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд коммерческой организации с иностранными инвестициями, освобождаются от обложения налогом на добавленную стоимость и таможенными пошлинами при условии, что эти товары: относятся к основным производственным фондам; не являются подакцизными; ввозятся в сроки, установленные учредительными документами для формирования уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями, а в случае создания коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме акционерного общества - в сроки, определенные договором о совместной деятельности по созданию этого общества, и в случае увеличения размеров уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями в форме акционерного общества - в сроки, определенные договором о подписке на акции.

Налоговым и таможенным законодательством Республики Беларусь для коммерческих организаций с иностранными инвестициями могут устанавливаться также и иные льготы по налоговым и таможенным платежам. В случае ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями в период ее освобождения от уплаты налогов или в течение трех лет после истечения срока освобождения от уплаты налогов эта коммерческая организация с иностранными инвестициями обязана уплатить налоги за тот период, в течение которого она была освобождена от налогов.

Ст. 91 Инвестиционного кодекса регулирует вопросы налогообложения и предоставления коммерческим организациям с иностранными инвестициями налоговых и таможенных льгот. При этом она устанавливает, что на данные организации распространяется общий налоговый и таможенный режим, а кроме того они имеют льготы, свойственные исключительно данным видам организаций.

Часть первая ст. 91 указывает, что международными договорами Республики Беларусь может быть изменен порядок налогообложения коммерческих организаций с иностранными инвестициями, однако, прежде всего это относится к иностранным инвесторам в силу заключенных Республикой Беларусь соглашений об избежании двойного налогообложения.

Часть третья ст. 91 частично видоизменяет положения ст. 30 Закона об иностранных инвестициях в части предоставления льгот по налогу на прибыль коммерческих организаций с иностранными инвестициями. Что же касается налоговых и таможенных льгот при ввозе на территорию Республики Беларусь вкладов иностранных инвесторов, то в данном случае Инвестиционный кодекс следует не статье 31 Закона об иностранных инвестициях, а Декрету Президента Республики Беларусь от 27 февраля 2001г. № 6 и принятому в развитие положений данного Декрета постановлению Совета Министров Республики Беларусь от 28 апреля 2001г. № 631.

Итак, применительно к дополнительным льготам, которые предоставляются исключительно коммерческим организациям с иностранными инвестициями, часть третья ст. 91 предусматривает освобождение от уплаты налога на прибыль в течении 3-х лет с момента объявления ими прибыли, включая первый прибыльный год для коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в которых доля иностранного инвестора в уставном фонде превышает 30 %, при этом указанная льгота предоставляется лишь в от-

ношении прибыли, полученной от реализации продукции (работ, услуг) собственного производства, за исключением торговой и торгово-закупочной деятельности.

Статья же 30 Закона об иностранных инвестициях либо освобождала всю прибыль предприятия с иностранными инвестициями, в уставном фонде которого доля иностранного инвестора составляла более 30 %, либо не освобождала вообще указанное предприятие от уплаты налога на прибыль, так как она требовала, чтобы вся выручка предприятия с иностранными инвестициями для предоставления указанной льготы образовывалась за счет реализации услуг и продукции собственного производства. (В настоящее время вопрос о налогообложении предприятий с иностранными инвестициями урегулирован также в Методических указаниях о порядке исчисления и уплаты в бюджет налогов на доходы и прибыль предприятий с иностранными инвестициями, утв. Приказом ГНК от 27. 09. 1999г. № 90, а кроме того, в ряде иных актов, например, в письме ГНК от 31.05.1994г. № 04/80 “Об определении льготуемой прибыли предприятий с иностранными инвестициями”, письме ГНК от 04.07.1995г. № 4/118 “О порядке предоставления льготы предприятиям с иностранными инвестициями”, Приказе ГНК от 27.07.1999г. № 178 “Об утверждении разъяснения о порядке пользования льготой по налогу на прибыль дочерним предприятиям, созданным иностранным предприятием Республики Беларусь”. Однако данные нормативные акты, в связи с указанным выше безусловно нуждаются во внесении изменений и дополнений).

При этом необходимо отметить, что если ст. 9 Закона об иностранных инвестициях предусматривала, что данные льготы могут быть реализованы предприятием с иностранными инвестициями лишь после получения свидетельства о формировании уставного фонда не менее чем на 50 %, при условии внесения в него каждым из участников не менее 50 % своей доли, то Инвестиционный кодекс указанной нормы не содержит, в силу этого льгота рассмотренная в предыдущем абзаце может применяться коммерческими организациями с иностранными инвестициями и при отсутствии каких-либо вкладов со стороны их учредителя (участников).

При этом законодатель в Инвестиционном кодексе вообще не связывает вопрос предоставления данной льготы с формированием уставного фонда, в силу этого может возникнуть ситуация, когда реально иностранных инвестиций нет, а указанная льгота коммерческой организацией с иностранными инвестициями применяется. Часть третья ст. 91, в отличии от ст. 30 Закона об иностранных инвестициях, предусматривает для коммерческих организаций с иностранными инвестициями безусловное уменьшение ставки налога на прибыль на 50 % еще на срок до 3-х лет, если они производят особо важную для республики продукцию, включенную в перечень такой продукции, утвержденный Правительством Республики Беларусь.

Статья же 30 Закона об иностранных инвестициях предусматривала, что Совет Министров Республики Беларусь вправе согласно установленному им списку уменьшать еще на срок до 3-х лет ставки налога на прибыль на 50 %. Т.е. ранее действующее законодательство предусматривало на основании указанной статьи, а также Порядка предоставления льгот по налогу на прибыль предприятиям с иностранными инвестициями, производящими особо важную для республики продукцию, утв. Министерством финансов Республики Беларусь от 24. 06. 1993г. и Перечня особо важной продукции, при производстве которой Совет Министров Республики Беларусь вправе уменьшить предприятию с иностранными инвестициями на срок до трех лет на 50 процентов ставку налога на прибыль, утв. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 26 мая 1993г. № 345, что при производстве предприятием с иностранными инвестициями продукции, которая присутствует в указанном Перечне Совет Министров Республики Беларусь в индивидуальном порядке мог предоставить такому предприятию указанную выше льготу.

В соответствии же с Инвестиционным кодексом данная льгота является обще установленной для всех коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в случае если они производят продукцию, включенную в соответствующий перечень (при этом, к сожалению, законодатель употребил понятие “на срок до трех лет”, а не “на срок три года”, в связи с чем может возникнуть проблема с толкованием срока указанной льготы, при этом законодатель не указал какой из государственных органов может решать вопрос об уменьшении 3-х летнего срока, в силу этого, скорее всего, он должен рассматриваться именно как 3-х летний срок).

Исходя из изложенного, перечень особо важной продукции, который действует в настоящее время может быть скорректирован. При этом как Инвестиционный кодекс, так и Закон об иностранных инвестициях не предъявляют в этом случае требования к проценту участия иностранных инвесторов в уставном фонде коммерческой организации (предприятия) с иностранными инвестициями. Однако действовавший Порядок предоставления данной льготы, утв. Министерством финансов ограничивал возможность получения этой льготы и предоставлял такую возможность только предприятиям с иностранными инвестициями, в которых доля иностранных инвесторов превышала 30 %, кроме того, Инвестиционный кодекс также как и Закон об иностранных инвестициях использует понятия “еще на срок до 3-х лет”, тем самым подразумевая, что к трем годам освобождения от налога на прибыль добавляются еще три года его уплаты по ставке 50 %.

Исходя из изложенного возможно толкование, что рассматриваемая льгота предоставляется лишь тем из коммерческих организаций с иностранными инвестициями, которые уже пользовались льготой по полному освобождению от налога на прибыль. 5. П.2 части третьей ст. 91 Инвестиционного кодекса регулирует льготы предоставляемые иностранным инвесторам при ввозе их вкладов в вещной форме на территорию Республики Беларусь. При этом, в отличии от положений ст. 31 Закона об иностранных инвестициях указанные льготы, в части освобождения от НДС и таможенных пошлин предоставляются лишь в отношении вкладов в вещной форме, которые относятся к основным производственным фондам, при условии, что данные вещи не относятся к подакцизным товарам и ввозятся в сроки, установленные для формирования уставного фонда.

Рассматривая указанную льготу, необходимо отметить, что положения Инвестиционного кодекса в этой части дублируют п. 1.5 Декрета Президента Республики Беларусь от 27 февраля 2001г. № 6 “Об упорядочении предоставления льгот по налогам и таможенным платежам”. При этом пункт 2 части третьей ст. 91 в дополнении к положениям Декрета лишь уточняет, что данная льгота, т.е. освобождение от НДС и таможенных пошлин распространяется и на вклады в виде вещей, которые относятся к производственным фондам и при их внесении (ввозе) при увеличении уставного фонда коммерческой организации с иностранными инвестициями, указывая на то, что при увеличении уставного фонда такой организации, созданной в форме акционерного общества данные вклады для их льготирования должны быть ввезены в сроки, определенные в договоре о подписке на акции. При этом нельзя не указать, что п. 2 части третьей ст. 91 Инвестиционного кодекса рассматривая предоставление выше указанных льгот не предусматривает в качестве условий их предоставления обязательное наличие в уставном фонде коммерческой организации с иностранными инвестициями соответствующей доли иностранных инвесторов, т.е. тем самым указанная льгота распространяется на любые коммерческие организации с иностранными инвестициями, в том числе и те, в которых доля иностранных инвесторов менее 30 %.

Рассматривая данный вопрос нельзя не отметить, что во исполнение Декрета №6 Советом Министров Республики Беларусь принято постановление от 28 апреля 2001г. №631 “Об отнесении товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Бела-

реть в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд предприятий с иностранными инвестициями, к основным производственным фондам”.

Указанное постановление толкуя понятие “основные производственные фонды”, одновременно его и сужает. Т.е. в соответствии с постановлением № 631 к основным производственным фондам относятся товары, либо соответствующие требованиям, предъявляемые к основаниям производственным фондам, т.е., являющиеся результатом производства, предназначенные для многократного использования в процессе производства товаров (работ, услуг), служащие более одного года и имеющие стоимость не менее лимита, установленного Министерством финансов; либо предназначенные в соответствии с проектно-сметной документацией для строительства и реконструкции основных производственных фондов и использованные на эти цели.

Указанное постановление без всяких на то правовых оснований не относит к основным производственным фондам, а следовательно и не предоставляет льготу в отношении ввозимых в качестве вклада в уставный фонд легковых автомобилей, факсимильных аппаратов, множительно-копировальной техники, телефонов, видео- и аудиотехники, бытовой техники, хозяйственного инвентаря. При этом в отношении вещей, относящихся к основным производственным фондам, рассматриваемое постановление Совета Министров исходит из того, что они должны быть заявлены таможенному органу в таможенном режиме выпуска для свободного обращения в течении сроков, установленных для формирования уставного фонда.

Однако, опираясь на ст. 29 Таможенного кодекса Республики Беларусь Государственный таможенный комитет в своем Общем порядке оформления товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд предприятия с иностранными инвестициями, утв 15.11. 1998г. предусмотрел в отношении вещей (товаров) ввезенных в качестве вклада в уставный фонд с налоговыми и таможенными льготами, так называемый режим условно выпущенных для свободного обращения.

Тем самым указанные товары не могут быть отчуждены либо использованы по назначению иному, чем предусмотрено при их ввозе без разрешения таможенного органа и без одновременной уплаты таможенных пошлин и НДС, которые были прольготированы. Кроме того, постановление Совета Министров № 631 предусматривает в отношении товаров, в том числе сырья, материалов, строительных конструкций, комплектующих изделий, предназначенных для строительства и реконструкции основных и производственных фондов предоставление льготы по уплате НДС и таможенной пошлины не путем их освобождения в момент ввоза, а путем возмещения сумм таможенной пошлины и НДС, уплаченных при ввозе этих товаров на таможенную территорию Республики Беларусь после ввода объекта в эксплуатацию и документального подтверждения факта ввода таможенным органом в установленном порядке.

Часть пятая ст. 91, которая соответствует части второй ст. 33 Закона об иностранных инвестициях предусматривает обязательную уплату всех налогов, за тот период, в течении которого коммерческая организация с иностранными инвестициями была освобождена от уплаты налогов, в случае если такая организация ликвидируется в период ее освобождения от уплаты налогов или в течении 3-х лет после истечения срока освобождения от уплаты налогов. Анализируя указанную норму, необходимо указать, что законодатель имел ввиду прежде всего период освобождения от уплаты налога на прибыль и период, когда в отношении указанного налога коммерческая организация с иностранными инвестициями имела льготу по уплате налога на прибыль в размере 50 %, т. е. фактически, коммерческая организация с иностранными инвестициями, выпускающая особо важную продукцию, должна для неуплаты налога на прибыль просуществовать не менее 9 лет, вы-

пускающая иную продукцию (работы, услуги), собственного производства – не менее 6 лет.

Что же касается льготирования НДС и таможенных пошлин, то применительно к освобождению иностранных участников от их уплаты при ввозе, срок существования коммерческой организации с иностранными инвестициями должен быть не менее 3-х лет с момента ввоза, т.е. максимально – 5 лет. Что же касается льготы для товаров, предназначенных в соответствии с проектно-сметной документацией для строительства, реконструкции основных производственных фондов, то данный срок равен трем годам после ввода объекта в эксплуатацию и документального подтверждения факта ввода таможенным органом, т.е. учитывая сроки строительства в Республики Беларусь он может быть достаточно большим. При этом необходимо учитывать, что часть пятая ст. 91 сформулирована таким образом, что несмотря на возможное истечение срока одних льгот, однако при продолжающемся сроке действия других льгот 3-х летний период исчисляется с момента прекращения последних по срокам действия льгот.

Т.е., если, например, истек 3-х летний срок льготы по налогу на прибыль, но в последствии была предоставлена льгота по НДС и таможенной пошлине применительно к товарам, предназначенным для строительства основных производственных фондов, то для того, чтобы не возвращать в бюджет льготу по налогу на прибыль при ликвидации коммерческой организации с иностранными инвестициями недостаточно 3-х летнего периода после прекращения льготы по налогу на прибыль, необходимо чтобы прошло 3 года с момента предоставления льготы по НДС и таможенной пошлине, иначе возвращать в бюджет при ликвидации придется не только суммы недоплаченного налога на прибыль, но и НДС и таможенной пошлины. Аналогичная ситуация и в случае, когда льгота по налогу на прибыль имеет больший срок применения, по сравнению с льготой по НДС и таможенной пошлине (если они единовременны).

1.1.21. Осуществление экспортно-импортных операций

Статья 92 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческие организации с иностранными инвестициями, в уставном фонде которых доля иностранного участника составляет более 30 процентов, вправе без лицензии и дополнительных разрешений экспортировать продукцию (работы, услуги) собственного производства. Коммерческие организации с иностранными инвестициями вправе без лицензии импортировать продукцию (работы, услуги) для собственного производства. Порядок отнесения продукции (работ, услуг) к продукции собственного производства коммерческих организаций с иностранными инвестициями определяется актами законодательства Республики Беларусь. Экспорт продукции (работ, услуг) несобственного производства и импорт товаров не для собственного производства осуществляются коммерческими организациями с иностранными инвестициями в соответствии с актами законодательства Республики Беларусь.

Ст. 92 предусматривает для коммерческих организаций с иностранными инвестициями определенные льготы в сфере нетарифного регулирования, при условии, если в уставном фонде данных организаций доля иностранного инвестора превышает более 30 %. Суть данных льгот заключается в возможности без лицензии и каких-либо иных разрешений экспортировать продукцию (работы, услуги) собственного производства.

В части первой ст. 92 предусмотрена также льгота для любых коммерческих организаций с иностранными инвестициями, в том числе и тех, в которых доля иностранного инвестора менее 30 %. Суть данной льготы заключается в возможности без лицензии импортировать продукцию (работы, услуги) для собственного производства.

Что же касается экспорта продукции (работ, услуг) несобственного производства и импорта товаров не для собственного производства, то в соответствии с частью третьей

ст. 92, они осуществляются коммерческими организациями с иностранными инвестициями в соответствии с актами законодательства, т.е. в общем порядке, предусмотренном для любых юридических лиц Республики Беларусь, т.е. как для коммерческих организаций с иностранными инвестициями, так для коммерческих организаций с национальными инвестициями. Данный порядок, прежде всего, урегулирован в базовом акте законодательства Республики Беларусь в сфере нетарифного регулирования, каковым является постановление Совета Министров Республики Беларусь от 30 июня 1999г. № 1000 “О совершенствовании нетарифного регулирования внешней торговли в Республике Беларусь”, которое было принято в соответствии с Законом Республики Беларусь “О государственном регулировании внешнеторговой деятельности”.

Указанным постановлением утверждены перечни товаров, экспорт которых осуществляется по специальным лицензиям образца Европейского союза для торговли текстильными изделиями, выдаваемым в установленном порядке МИДом; товаров, экспорт которых осуществляется по лицензиям МИДа; товаров, импорт которых осуществляется по лицензиям МИДа; товаров, экспорт которых осуществляется при условии регистрации контрактов в МИДе; товаров, импорт которых осуществляется при условии регистрации контрактов в МИДе; товаров, вывоз которых за пределы таможенной территории Республики Беларусь осуществляется при условии регистрации контрактов в облисполкомах и Минском горисполкоме. Причем указанные перечни товаров являются исчерпывающими и могут изменяться только на основании соответствующих решений Совета Министров Республики Беларусь.

Исходя из изложенного видно, что в силу ст. 92 на коммерческие организации с иностранными инвестициями, в которых доля иностранных инвесторов превышает 30 % применительно к продукции собственного производства не распространяются ограничения указанного постановления, в части экспорта, а на все коммерческие организации с иностранными инвестициями в отношении их собственного производства не распространяются ограничения, предусмотренные в указанном постановлении Правительства – в части импорта. При этом нельзя не отметить, что ст. 92 не предоставляет иных льгот, за исключением указанных в настоящем заключении, коммерческим организациям с иностранными инвестициями, в силу этого все иные общие ограничения белорусского законодательства, которые установлены для любых юридических лиц Республики Беларусь, распространяются и на данные коммерческие организации, в частности на них распространяются ограничения и запреты, установленные в базовом акте Президента Республики Беларусь по вопросам внешнеторговой деятельности, а именно, в Указе Президента Республики Беларусь от 4 января 2000г. № 7 “О совершенствовании порядка проведения и контроля внешнеторговых операций”.

Часть вторая ст. 92 предусматривает, что порядок отнесения продукции (работ, услуг) к продукции (работам, услугам) собственного производства определяется актами законодательства. В настоящее время данный порядок определен постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10 июля 1992г. № 421 “О порядке отнесения продукции (работ, услуг) иностранных и совместных предприятий, действующих на территории Республики Беларусь к продукции собственного производства”. В соответствии с указанным постановлением к продукции собственного производства предприятий с иностранными инвестициями, в которых доля иностранного инвестора превышает 30 % относится продукция, непосредственно изготовленная с использованием собственных или арендованных основных фондов, необходимых материалов, сырья, полуфабрикатов, комплектующих изделий, приобретенных за счет собственных и заемных средств, если в результате выполненных работ изменилась позиция готового изделия, описанного в ТН ВЭД, по одному из первых четырех знаков девятизначного кода.

Что же касается работ и услуг, то они рассматриваются как работы и услуги собственного производства при условии, если выполнены производителем с использованием собственного труда и находящегося в его собственности (владении) имущества, а также услуги банков. В соответствии с постановлением № 421 принадлежность к продукции собственного производства удостоверяется в сертификате, выдаваемом Белорусской торгово-промышленной палатой. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12 января 1998г. № 35 “Об отнесении работ и услуг субъектов хозяйствования Республики Беларусь к работам и услугам собственного производства”, принадлежность работ и услуг к работам и услугам собственного производства также удостоверяется в сертификате, выдаваемом Белорусской торгово-промышленной палатой. При этом порядок выдачи указанных сертификатов определяется в Инструкции о порядке отнесения продукции субъектов хозяйствования к продукции собственного производства, утв. 14.11.1997г. Минэкономики Республики Беларусь, Минвнешэкономсвязи Республики Беларусь, ГТК Республики Беларусь и ГНК Республики Беларусь.

Рассматривая вопрос продукции собственного производства нельзя не указать, что в соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 апреля 1999г. № 478 “Об установлении регистрационной цены на экспортируемую продукцию собственного производства” любым субъектам Республики Беларусь, в том числе и коммерческим организациям с иностранными инвестициями, предоставлено право регистрации цен на экспортируемую ими продукцию собственного производства в соответствии с порядком, установленным Министерством экономики, и в силу этого все остальные белорусские субъекты при экспорте данной продукции обязаны применять на нее цены не ниже регистрационных цен (за исключением установленным для концерна “Белресурсы”). 6. Ст. 92 воспроизводит положения ст. 15 Закона об иностранных инвестициях.

Однако в соответствии со ст. 9 Закона об иностранных инвестициях льготы для предприятий с иностранными инвестициями, указанные в ст. 15 могли быть реализованы такими предприятиями лишь исключительно после получения свидетельства о формировании уставного фонда не менее чем на 50 % при условии внесения в него каждым из участников не менее 50 % своей доли. Однако в Инвестиционном кодексе данное ограничение в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями для применения льгот, указанных в ст. 92 отсутствует, в связи с этим, коммерческие организации с иностранными инвестициями могут воспользоваться указанными льготами уже с момента их создания, т.е. с момента государственной регистрации, даже в случае, если их участники не внесли свои вклады хотя бы в какой-либо части в уставный фонд.

1.1.22. Амортизационные отчисления

Статья 93 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческие организации с иностранными инвестициями осуществляют амортизационные отчисления на восстановление по нормам и в порядке, установленном для юридических лиц Республики Беларусь, если иное не предусмотрено их учредительными документами.

Ст. 93 дублируя положения ст. 15-1 Закона об иностранных инвестициях предоставляет возможность коммерческим организациям с иностранными инвестициями с любой долей иностранного участия, в случае, если это предусмотрено их учредительными документами, устанавливать размер амортизационных отчислений отличный от норм и порядка, предусмотренного для юридических лиц Республики Беларусь.

В случае же если в учредительных документах коммерческой организации с иностранными инвестициями не урегулированы вопросы амортизационных отчислений на восстановление основных фондов, то в отношении их действует общий порядок таких отчислений для юридических лиц Республики Беларусь.

Который в частности в себя включает: постановление Совета Министров Республики Беларусь от 3 января 1991г. № 4 “О единых нормах амортизационных отчислений”, постановление Совета Министров Республики Беларусь от 14 февраля 1997г. № 89 “О государственной экономической политике Республики Беларусь по амортизационным отчислениям основных фондов”, Положение о порядке начисления амортизации (износа) на полное восстановление по основным фондам в народном хозяйстве, утв. Минэкономики от 19. 02. 1993г. № 26/13-25, Минстройархитектуры от 19.02. 1993г. № 07-8/96, Минфина от 19.02 1993г. № 18-6/15, Минстата от 19.02. 1993г. № 18-22/11; Положение о бухгалтерском учете формирования и использования амортизационных отчислений для обновления основных производственных фондов, утв Приказом Минфина от 16. 12. 1997г. № 191, Минэкономики от 19.12. 1997г., Минстата от 20. 12. 1997г. № 308 24.

1.1.23. Условия реализации продукции (работ, услуг)

Статья 94 Инвестиционного кодекса предусматривает, что коммерческие организации с иностранными инвестициями вправе самостоятельно устанавливать цены на продукцию (работы, услуги) собственного производства и порядок ее реализации, а также самостоятельно выбирать поставщиков товаров (работ, услуг).

Ст. 94 предоставляет право коммерческим организациям с иностранными инвестициями самостоятельно устанавливать цены на продукцию (работы, услуги) собственного производства и порядок ее реализации. Тем самым, на коммерческие организации с иностранными инвестициями в силу буквального толкования Инвестиционного кодекса не должны распространяться ограничения по ценообразованию, установленные актами законодательства Республики Беларусь для субъектов хозяйствования Республики Беларусь.

Толкования ст. 94 несколько отличаются от нормы ст. 16 Закона об иностранных инвестициях, в которой предприятиям с иностранными инвестициями предоставлялось право на договорной основе устанавливать цены на свою продукцию (работы, услуги), а также порядок ее реализации. Хотя, применительно, к правовому толкованию и в том, и в другом случае государственного регулирования цен коммерческих организаций (предприятий) с иностранными инвестициями быть не должно. Причем и Инвестиционный кодекс, и Закон об иностранных инвестициях в целом согласуются со ст. 6 Закона Республики Беларусь “О ценообразовании” устанавливающей, что в Республике Беларусь на товары (работы, услуги), за исключением случаев, предусмотренных данным Законом, применяются свободные цены (тарифы).

Однако, в период действия Закона об иностранных инвестициях предприятия с иностранными инвестициями не могли воспользоваться положениями ст. 16 данного Закона и на них распространялись ограничения по ценообразованию, предусмотренные для всех субъектов хозяйствования Республики Беларусь.

Исходя из изложенного, несмотря на наличие ст. 94 Инвестиционного кодекса на практике вполне может сложиться ситуация, когда в отношении продукции (работ, услуг) собственного производства коммерческих организаций с иностранными инвестициями будут применяться ограничивающие свободное ценообразование нормы Указа Президента Республики Беларусь от 19 мая 1999г. № 285 “О некоторых мерах по стабилизации цен (тарифов) в Республике Беларусь” (на основании того, что Конституция Республики Беларусь толкуется таким образом, что нормы кодексов Республики Беларусь по своей юридической силе не выше норм указов Президента Республики Беларусь). В данном же Указе Президента Республики Беларусь предусмотрено, что Совет Министров Республики Беларусь устанавливает совместно с Национальным банком Республики Беларусь предельные индексы изменения отпускных цен (тарифов) по товарам (работам, услугам), производимым на территории Республики Беларусь (п.1.2).

В случае же невозможности соблюдения данных предельных индексов Указ требует от субъектов хозяйствования регистрировать свои новые цены (п. 1.4). Кроме того, Указ устанавливает перечень товаров, цены на которые регулируются (в том числе и устанавливаются) министерствами, иными республиканскими органами государственного управления, объединениями, подчиненными Правительству, облисполкомами и Мингорисполкомом. Однако в соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12 июля 2001г. №1036 “О предельных индексах изменения отпускных цен (тарифов) на товары (работы, услуги), производимые на территории Республики Беларусь, на III квартал 2001года и на товары (работы, услуги) предприятий с иностранными инвестициями изменение отпускных цен (тарифов) в третьем квартале 2001г. не ограничиваются предельными индексами цен. Кроме того, в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями, несмотря на наличие ст. 94 и права на самостоятельное установление цен, возможно будет распространено действие постановления Совета Министров Республики Беларусь от 24 марта 1999г. № 405 “О вопросах ценообразования при проведении товарообменных операций”, в котором устанавливаются ограничения по ценообразованию при бартере; постановление Министерства экономики от 22 апреля 1999г. № 43 “Об утверждении Положения о порядке формирования и применения цен и тарифов”, в котором через регламентацию порядка определения цены устанавливаются ограничения по свободному ценообразованию, а также иные акты в области ценообразования. Хотя в соответствии с Законом Республики Беларусь “О нормативных правовых актах” указанные в настоящем абзаце акты законодательства по своей юридической силе безусловно ниже Инвестиционного кодекса.

1.1.24. Распоряжение валютной выручкой

Статья 95 Инвестиционного кодекса предусматривает, что выручка в иностранной валюте от экспорта продукции (работ, услуг) собственного производства коммерческой организации с иностранными инвестициями, в уставном фонде которой доля иностранного учредителя (участника) составляет более 30 процентов, после уплаты ею налогов и других обязательных платежей, установленных законодательными актами Республики Беларусь, остается в распоряжении этой организации.

Ст. 95 в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями с долей иностранных участников более 30 % устанавливает льготу, в силу которой они всю свою валютную выручку от экспорта продукции (работ, услуг) собственного производства могут оставлять у себя. В том числе на них не распространяется требование об обязательной продаже части валютной выручки. В настоящее время эта льгота в отношении организаций с иностранными инвестициями закреплена и в Указе Президента Республики Беларусь от 2 июня 1997г. № 311 “О совершенствовании порядка обязательной продажи иностранной валюты”. В соответствии с п. 1 данного Указа все субъекты хозяйствования обязаны продавать 30 % поступивших на их счета в белорусских и иностранных банках средств в СКВ и российских рублях. Однако в пп. 2.1 данного Указа предусмотрено изъятие из этого правила для организаций с иностранными инвестициями, при соответствии их выше указанным требованиям и выполнении ими выше указанных условий.

При этом Указ № 311 использует понятие “организации с иностранными инвестициями”, а не “коммерческие организации с иностранными инвестициями”, тем самым, при определенных условиях, рассмотренная в настоящем абзаце льгота может быть распространена и на некоммерческие организации с иностранными инвестициями, отвечающие выше указанным требованиям. 3. Ст. 95 дублирует положения ст. 17 Закона об иностранных инвестициях, однако ст. 9 указанного Закона для применения льготы предусмотренной ст. 17 требовала, чтобы у предприятия с иностранными инвестициями уже было сви-

детельство о формировании уставного фонда не менее чем на 50 % при условии внесения в него каждым из участников не менее 50 % своей доли. Инвестиционный кодекс же не содержит указанного требования, в силу этого, льгота предусмотренная ст. 95 может применяться в отношении коммерческих организаций с иностранными инвестициями уже с момента их государственной регистрации, даже при отсутствии вкладов со стороны их участников.

1.1.25. Защита и осуществление прав интеллектуальной собственности

Статья 96 Инвестиционного кодекса предусматривает, что защита и осуществление прав интеллектуальной собственности иностранных инвесторов и коммерческих организаций с иностранными инвестициями обеспечиваются актами законодательства Республики Беларусь и международными договорами Республики Беларусь.

Ст. 96 содержит отсылочную норму к иному законодательству Республики Беларусь и международным договорам, в части регулирования вопросов защиты и осуществления прав интеллектуальной собственности иностранными инвесторами и коммерческими организациями с иностранными инвестициями. В силу изложенного, применительно к объектам интеллектуальной собственности, а именно объектам права промышленной собственности: прав на изобретение, полезную модель, промышленный образец, на новые сорта растений и новые породы животных, топологию интегральных микросхем, нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау), средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров (работ, услуг): фирменные наименования, товарные знаки (знаки обслуживания), наименования мест происхождения товаров; а также объектов авторского права и смежных прав, в отношении иностранных инвесторов на территории Республики Беларусь и коммерческих организаций с иностранными инвестициями действуют общие акты законодательства, т.е. регламентирующие и отношения субъектов Республики Беларусь без иностранных инвестиций применительно к данным объектам (причем, как правило, отличие в регулировании касается вопросов уплаты патентных и государственных пошлин для белорусских субъектов, в том числе коммерческих организаций с иностранными инвестициями - в белорусских рублях, а для иностранных субъектов – в СКВ или российских рублях).

Что же касается основных актов законодательства Республики Беларусь в данной сфере, то к ним относятся: Гражданский кодекс; Закон Республики Беларусь от 8 июля 1997г. “О патентах на изобретения и полезные модели”; Закон Республики Беларусь от 7 декабря 1998г. “О правовой охране топологии интегральных микросхем”; Закон Республики Беларусь от 19 апреля 1995г. “О патентах на сорта растений”; Закон Республики Беларусь от 16 мая 1996г. “Об авторском праве и смежных правах”; Закон Республики Беларусь от 5 февраля 1993г. “О патентах на промышленные образцы”; Закон Республики Беларусь от 5 февраля 1993г. “О товарных знаках и знаках обслуживания”. Кроме того, в данной сфере действует значительное количество актов Правительства и Госпатента Республики Беларусь. Также необходимо указать, что Республика Беларусь является участницей основных международных договоров, регулирующих отношения промышленной собственности и авторского права, в частности: Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883г.; Конвенции о создании Всемирной организации интеллектуальной собственности (WIPO) от 14 июня 1967г. (г. Стокгольм), Евразийской патентной конвенции (9 сентября 1994г., г. Москва); Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952г. и т.д.

1.1.26. Трудовые отношения, социальное страхование лиц, работающих в коммерческих организациях с иностранными инвестициями

Статья 97 Инвестиционного кодекса предусматривает, что в коммерческих организациях с иностранными инвестициями производственные, трудовые и связанные с ними отношения регулируются коллективным договором (соглашением) и трудовыми договорами (контрактами). Условия коллективного договора (соглашения) и трудовых договоров (контрактов) не могут ухудшать положение работников этой коммерческой организации с иностранными инвестициями в сравнении с условиями, предусмотренными действующими законодательными актами Республики Беларусь. Вопросы оплаты труда, предоставления отпусков иностранным работникам коммерческой организации с иностранными инвестициями должны решаться в трудовых договорах (контрактах) с каждым из них. Их заработная плата в иностранной валюте может переводиться за границу. Социальное страхование работников коммерческих организаций с иностранными инвестициями и их социальное обеспечение (за исключением пенсионного обеспечения иностранных работников) регулируются законодательными актами Республики Беларусь.

В Трудовом же кодексе предусмотрено, что иное, по сравнению с его положениями, применительно к работникам коммерческих организаций с иностранными инвестициями, являющихся гражданами Республики Беларусь, может устанавливаться в международных договорах Республики Беларусь, а также в учредительных документах коммерческой организации с иностранными инвестициями, ее локальных нормативных актах и трудовых договорах. При этом в указанных документах не могут изменяться положения Трудового кодекса и иного законодательства о труде в части норм: ухудшающих положение работников по сравнению с законодательством об охране труда; о гарантиях по неприменению труда женщин и молодежи на определенных видах работ; о возрасте, с которого допускается заключение трудового договора; о взносах по государственному социальному страхованию, пенсионному обеспечению и содействию занятости.

Тем самым Трудовой кодекс по всем иным вопросам допускает отступление от его положений и положений иных актов законодательства о труде применительно к работникам коммерческих организаций с иностранными инвестициями, являющихся гражданами Республики Беларусь, путем установления данных положений либо в учредительных документах такой коммерческой организации, либо в ее локальных нормативных актах, или в конкретных трудовых договорах, заключаемых с ее работниками. Исходя из изложенного наблюдается определенный конфликт между нормами Инвестиционного кодекса и нормами Трудового кодекса в связи с их нетождественностью друг другу.

На наш взгляд, исходя из того, что часть вторая ст. 97 Инвестиционного кодекса делает отсылку к условиям, предусмотренным для работников коммерческой организации с иностранными инвестициями законодательными актами Республики Беларусь, руководствоваться применительно к трудовым и связанным с ними отношениям в коммерческих организациях с иностранными инвестициями необходимо прежде всего ст. 320 Трудового кодекса Республики Беларусь.

Часть третья ст. 97 предусматривает, что вопросы оплаты труда и предоставления отпусков работникам коммерческой организации с иностранными инвестициями не являющихся гражданами Республики Беларусь должны регулироваться в индивидуальных трудовых договорах (контрактах), а их заработная плата в иностранной валюте может переводиться за границу. Т.е. данным работникам, в отличие от работников коммерческой организации с иностранными инвестициями – граждан Республики Беларусь, заработная плата может выплачиваться не только в белорусских рублях, но и в иностранной валюте.

Часть же вторая ст. 320 Трудового кодекса предусматривает, что трудовые и связанные с ними отношения иностранных работников коммерческих организаций с иностранными инвестициями регулируются прежде всего международными договорами, а также локальными актами таких организаций, ее учредительными документами и конкретными индивидуальными трудовыми договорами, и лишь в части неурегулированных в них вопросов к иностранным работникам применяются положения Трудового кодекса и иных актов законодательства Республики Беларусь о труде. И в этом, на наш взгляд, применительно к иностранным работникам руководствоваться прежде всего необходимо нормами части второй статьи 320 Трудового кодекса.

Часть четвертая ст. 97 предусматривает, что социальное страхование работников коммерческих организаций с иностранными инвестициями и их социальное обеспечение регулируется общими законодательными актами Республики Беларусь, регламентирующими данные отношения. Т.е. в вопросах социального страхования и социального обеспечения правовое положение работников коммерческих организаций с иностранными инвестициями аналогично правовому положению работников организаций без иностранных инвестиций, исключения естественно сделано для пенсионного обеспечения иностранных работников, которое прежде всего регулируется национальными актами государств данных работников.

1.1.27. Контроль за деятельностью коммерческих организаций с иностранными инвестициями

Статья 98 Инвестиционного кодекса предусматривает, что органы государственного контроля могут осуществлять проверки выполнения коммерческой организацией с иностранными инвестициями требований актов законодательства строго в пределах своей компетенции в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь. Коммерческая организация с иностранными инвестициями обязана представлять этим органам необходимые для контроля документы и иные материалы по своей деятельности. Коммерческая организация с иностранными инвестициями имеет право не выполнять требования этих органов по вопросам, не входящим в их компетенцию. Копия документа о результатах проверки направляется коммерческой организации с иностранными инвестициями. При осуществлении проверок органы государственного контроля обязаны обеспечивать сохранность коммерческой тайны коммерческой организации с иностранными инвестициями.

Разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну коммерческой организации с иностранными инвестициями, влечет ответственность в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Часть первая ст. 98 указывает на возможность проверки деятельности коммерческой организации с иностранными инвестициями со стороны государственных органов Республики Беларусь. Данная норма не вводит нового нормативного регулирования указанных отношений, по сравнению с уже существующими актами законодательства. Т.е. контроль со стороны компетентных государственных органов за деятельностью коммерческих организаций с иностранными инвестициями ничем не отличается от подобного контроля за деятельностью иных коммерческих организаций, т.е. он осуществляется в общем порядке, с особенностями, которые зависят от вида осуществляемой деятельности и возможности контроля по определенным вопросам МИДом.

Основным актом, который регламентирует порядок проведения проверок деятельности коммерческих организаций, в том числе и с иностранными инвестициями на территории Республики Беларусь, является Порядок организации и проведения проверок (ревизий) финансово-хозяйственной деятельности и применения экономических санкций, утв.

Указом Президента Республики Беларусь от 15 ноября 1999г. № 673 “О некоторых мерах по совершенствованию координации деятельности контролирующих органов Республики Беларусь и порядка применения ими экономических санкций”. Наряду с указанным актом, действует также ряд иных актов законодательства, регламентирующих порядок проведения проверок конкретными государственными органами, в частности государственными налоговыми органами, однако данные акты должны быть основаны на Указе № 673.

Часть вторая ст. 98 указывает на необходимость соблюдения коммерческой тайны со стороны государственных органов при проведении проверок и на ответственность данных органов и их должностных лиц в связи с раскрытием указанной коммерческой тайны. Вопросы коммерческой тайны регламентируются в праве Республики Беларусь Положением о коммерческой тайне, утв. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 6. 11. 1992г. № 670. Наряду с этим вопросы коммерческой тайны регулируются также главой 66 Гражданского кодекса Республики Беларусь “Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования”. Что же касается ответственности за разглашение коммерческой тайны, то она прежде всего установлена применительно к должностным лицам Уголовным кодексом Республики Беларусь, ст. 255 которого предусматривает уголовную ответственность за умышленное разглашение коммерческой тайны без согласия ее владельца лицом, которому такая тайна известна в связи с профессиональной или служебной деятельностью, повлекшее причинение ущерба в размере свыше 250 МЗП.

1.2. Анализ правового регулирования иностранных инвестиций в Российской Федерации

Иностранные инвестиции на территории Российской Федерации регулируются как общим законодательством Российской Федерации, так и специальным законодательством. В качестве последнего необходимо, прежде всего, указать на Федеральный Закон от 9 июля 1999г. “Об иностранных инвестициях” (далее “Закон РФ об иностранных инвестициях”, если не указано иное”).

Иностранный инвестор имеет право осуществлять инвестиции на территории Российской Федерации в любых формах, не запрещенных законодательством Российской Федерации. В соответствии с законодательством РФ об иностранных инвестициях правовой режим деятельности иностранных инвесторов и использования полученной от инвестиций прибыли не может быть менее благоприятным, чем правовой режим деятельности и использования полученной от инвестиций прибыли, предоставленный российским инвесторам, за изъятиями, устанавливаемыми федеральными законами. При этом изъятия ограничительного характера для иностранных инвесторов могут быть установлены в Российской Федерации только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Изъятия стимулирующего характера в виде льгот для иностранных инвесторов могут быть установлены в интересах социально-экономического развития Российской Федерации.

Российская коммерческая организация получает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями со дня вхождения в состав ее участников иностранного инвестора. С этого дня коммерческая организация с иностранными инвестициями и иностранный инвестор пользуются специальной правовой защитой, гарантиями и льготами. Коммерческая организация утрачивает статус коммерческой организации с иностранными инвестициями со дня выхода иностранного инвестора из состава ее участников (при наличии нескольких иностранных инвесторов в составе ее участников - в случае выхода всех иностранных инвесторов). С этого дня указанная коммерческая организация и иностранный инвестор утрачивают специальную правовую защиту, гарантии и льготы. Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями с иностранными инвестициями, подлежат государственной регистрации в органах юстиции в течение одного месяца со дня представления необходимых документов. Коммерческой организации с иностранными инвестициями может быть отказано в государственной регистрации в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В Российской Федерации дочерние и зависимые общества коммерческой организации с иностранными инвестициями не пользуются специальной правовой защитой, гарантиями и льготами. Однако коммерческая организация с иностранными инвестициями, созданная на территории Российской Федерации, в которой иностранный инвестор (иностранные инвесторы) владеет (владеют) не менее чем 10 процентами доли, долей (вклада) в уставном (складочном) капитале указанной организации, при осуществлении ими реинвестирования пользуются в полном объеме специальной правовой защитой, гарантиями и льготами.

В Российской Федерации под филиалом иностранного юридического лица, созданный на территории Российской Федерации, выполняет часть функций или все функции, включая функции представительства, от имени создавшего его иностранного юридического лица (далее - головная организация) при условии, что цели создания и деятельность головной организации имеют коммерческий характер и головная организация несет непо-

средственную имущественную ответственность по принятым ею в связи с ведением указанной деятельности на территории Российской Федерации обязательствам. Государственный контроль за созданием, деятельностью и ликвидацией филиала иностранного юридического лица в Российской Федерации осуществляется посредством его аккредитации.

В Российской Федерации в случае, если вступают в силу новые федеральные законы и иные нормативные правовые акты, изменяющие размеры ввозных таможенных пошлин (за исключением таможенных пошлин, вызванных применением мер по защите экономических интересов Российской Федерации при осуществлении внешней торговли товарами в соответствии с законодательством Российской Федерации), федеральных налогов (за исключением акцизов, налога на добавленную стоимость на товары, производимые на территории Российской Федерации) и взносов в государственные внебюджетные фонды (за исключением взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации), либо вносятся в действующие федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации изменения и дополнения, которые приводят к увеличению совокупной налоговой нагрузки на деятельность иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями по реализации приоритетных инвестиционных проектов либо устанавливают режим запретов и ограничений в отношении иностранных инвестиций в Российской Федерации по сравнению с совокупной налоговой нагрузкой и режимом, действовавшими в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации на день начала финансирования приоритетного инвестиционного проекта за счет иностранных инвестиций, то такие новые федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также изменения и дополнения, вносимые в действующие федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, не применяются в течение указанных ниже сроков, в отношении иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями, осуществляющих приоритетные инвестиционные проекты за счет иностранных инвестиций, при условии, что товары, ввозимые на таможенную территорию Российской Федерации иностранным инвестором и коммерческой организацией с иностранными инвестициями, используются целевым назначением для реализации приоритетных инвестиционных проектов.

Указанные гарантии не распространяются на изменения и дополнения, которые вносятся в законодательные акты Российской Федерации, или принимаемые новые федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Указанные льготы распространяются лишь на коммерческую организацию с иностранными инвестициями, если доля, доли (вклад) иностранных инвесторов в уставном (складочном) капитале такой организации составляют свыше 25 процентов, а также на коммерческую организацию с иностранными инвестициями, реализующую приоритетный инвестиционный проект, независимо от доли, долей (вклада) иностранных инвесторов в уставном (складочном) капитале такой организации. Стабильность для иностранного инвестора, осуществляющего инвестиционный проект, условий и режима, гарантируется в течение срока окупаемости инвестиционного проекта, но как правило, не более семи лет со дня начала финансирования указанного проекта за счет иностранных инвестиций.

В Российской Федерации иностранный инвестор после уплаты предусмотренных законодательством Российской Федерации налогов и сборов имеет право на свободное использование доходов и прибыли на территории Российской Федерации и на беспрепятственный перевод за пределы Российской Федерации доходов, прибыли и других право-

мерно полученных денежных сумм в иностранной валюте в связи с ранее осуществленными им инвестициями.

Рассматривая вопросы иностранных инвестиций в экономику Российской Федерации нельзя не указать на особенности, связанные с инвестициями в поиски, разведку и добычу минерального сырья. Данные отношения регулируются в том числе и Федеральным законом Российской Федерации от 30 декабря 1995г. "О соглашениях о разделе продукции".

В соответствии с данными Закона соглашение о разделе продукции является договором, в соответствии с которым Российская Федерация предоставляет инвестору на возмездной основе и на определенный срок исключительные права на поиски, разведку, добычу минерального сырья на участке недр, указанном в соглашении, и на ведение связанных с этим работ, а инвестор обязуется осуществить проведение указанных работ за свой счет и на свой риск. Соглашение определяет все необходимые условия, связанные с использованием недрами, в том числе условия и порядок раздела произведенной продукции между сторонами соглашения.

Данное соглашение заключается с победителем конкурса или аукциона. При этом инвестор имеет право передать полностью или частично свои права и обязанности по соглашению любому юридическому лицу или любому физическому лицу только с согласия государства при условии, если эти лица располагают достаточными финансовыми и техническими ресурсами и опытом управленческой деятельности, необходимыми для выполнения работ по соглашению. Условия соглашения сохраняют свою силу в течение всего срока действия. Изменения в соглашении допускаются только по согласию сторон, а также по требованию одной из сторон в случае существенного изменения обстоятельств в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

В случае, если в течение срока действия соглашения законодательством будут установлены нормы, ухудшающие коммерческие результаты деятельности инвестора в рамках соглашения, в соглашение вносятся изменения, обеспечивающие инвестору коммерческие результаты, которые могли быть им получены при применении действовавших на момент заключения соглашения законодательства.

Указанное положение об изменении условий соглашения не применяется в случае, если законодательством Российской Федерации вносятся изменения в стандарты (нормы, правила) по безопасному ведению работ, охране недр, окружающей природной среды и здоровья населения, в том числе в целях приведения их в соответствие с аналогичными стандартами (нормами, правилами), принятыми и общепризнанными в международной практике. В Российской Федерации применительно к соглашению о разделе продукции на инвестора не распространяется действие нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, а также законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и правовых актов органов местного самоуправления, если указанные акты устанавливают ограничения прав инвестора, приобретенных и осуществляемых им в соответствии с соглашением, за исключением предписаний соответствующих органов надзора, которые выдаются в соответствии с законодательством в целях обеспечения безопасного ведения работ, охраны недр, окружающей природной среды, здоровья населения, а также в целях обеспечения общественной и государственной безопасности.

При этом нельзя не отметить, что в Российской Федерации перечни участков недр, право пользования которыми на условиях раздела продукции может быть предоставлено инвесторам, устанавливаются федеральными законами Российской Федерации, за следующим исключением. Перечни участков недр устанавливаются на основании решения Правительства Российской Федерации и решения органа государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации без утверждения федеральными законами, если указанные участки недр включают в себя следующие месторождения полезных ис-

копаемых: месторождения нефти, извлекаемые запасы которых составляют до 25 миллионов тонн; месторождения газа, запасы которых составляют до 250 миллиардов кубических метров; месторождения коренного золота, запасы которых составляют до 50 тонн; месторождения россыпного золота, запасы которых составляют до 1 тонны; месторождения иных полезных ископаемых, не относящихся к стратегическим видам полезных ископаемых и не являющихся валютными ценностями.

В Российской Федерации предусмотренные соглашением о разделе продукции работы и виды деятельности выполняются инвестором в соответствии с программами, проектами, планами и сметами, которые утверждаются в порядке, определяемом соглашением. При этом соглашением предусматриваются обязательства инвестора по: предоставлению российским юридическим лицам преимущественного права на участие в работах по соглашению в качестве подрядчиков, поставщиков, перевозчиков или в ином качестве на основании договоров (контрактов) с инвесторами; привлечению работников - граждан Российской Федерации, количество которых должно составлять не менее чем 80 процентов состава всех привлеченных работников, привлечению иностранных рабочих и специалистов только на начальных этапах работ по соглашению или при отсутствии рабочих и специалистов - граждан Российской Федерации соответствующих квалификаций; размещению заказов на изготовление оборудования, технических средств и материалов, необходимых для геологического изучения, добычи и первичной переработки полезных ископаемых, в объеме не менее чем 70 процентов общей стоимости таких заказов между российскими юридическими лицами или иностранными юридическими лицами, осуществляющими соответствующую деятельность и зарегистрированными в качестве налогоплательщиков на территории Российской Федерации; приобретению на конкурсной основе новой техники и внедрению прогрессивных технологий для ведения работ по соглашению.

При этом российские товары (оборудование, технические средства и материалы) в отношении надежности, безопасности, качества и сроков поставок должны быть конкурентоспособными по отношению к аналогичным иностранным товарам; осуществлению мер, направленных на предотвращение вредного влияния указанных работ на окружающую природную среду, а также по ликвидации последствий такого влияния; страхованию ответственности по возмещению ущерба в случае аварий, повлекших за собой вредное влияние на окружающую природную среду; ликвидации всех сооружений, установок и иного имущества по завершении работ по соглашению, а также по очистке от загрязнения территории, на которой проводились работы по соглашению.

Нельзя не отметить, что в Российской Федерации произведенная продукция в рамках соглашения о разделе продукции подлежит разделу между государством и инвестором в соответствии с соглашением, которое должно предусматривать условия и порядок: определения общего объема произведенной продукции и ее стоимости; определения части произведенной продукции (в том числе ее предельного уровня), которая передается в собственность инвестора для возмещения его затрат на выполнение работ по соглашению (компенсационная продукция).

При этом состав затрат, подлежащих возмещению инвестору за счет компенсационной продукции, определяется соглашением в соответствии с законодательством Российской Федерации; раздела между государством и инвестором прибыльной продукции, под которой понимается произведенная продукция за вычетом части этой продукции, используемой для уплаты платежей за пользование недрами и компенсационной продукции; передачи государству принадлежащей ему в соответствии с условиями соглашения части произведенной продукции или ее стоимостного эквивалента; получения инвестором произведенной продукции, принадлежащей ему в соответствии с условиями соглашения. При этом компенсационная продукция, а также часть прибыльной продукции, являющаяся в

соответствии с условиями соглашения долей инвестора, принадлежат на праве собственности инвестору.

Минеральное сырье, поступающее в соответствии с условиями соглашения в собственность инвестора, может быть вывезено им с таможенной территории Российской Федерации на условиях и в порядке, которые определены этим соглашением, без количественных ограничений экспорта.

И наконец, в соответствии с Федеральным законом за исключением налога на прибыль, платежей за пользование недрами, платежей по социальному и медицинскому страхованию работников-граждан Российской Федерации и отчислений в фонд занятости и пенсионный фонд, инвестор в течение срока действия соглашения освобождается от взимания налогов, сборов, акцизов и иных обязательных платежей, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Взимание указанных налогов, сборов и иных обязательных платежей заменяется разделом продукции на условиях соглашения.

1.3. Предложения по изменению законодательства Республики Беларусь, в части улучшения режима иностранных инвестиций

Принятие Инвестиционного кодекса в Республики Беларусь и особое регулирование данным законодательным актом иностранных инвестиций указывает на то, что Беларусь представляет собой государство с развивающейся экономикой и в связи с этим заинтересовано в широком привлечении иностранных инвестиций и создании для них особых (льготных) условий. Однако, по прошествии определенного периода времени, когда экономика Республики Беларусь стабилизируется, от особого регулирования иностранных инвестиций следует отказаться, в связи с тем, что государство должно с равной степенью заботы относиться как иностранным инвестициям, так и к национальным инвестициям, предоставляя при этом им равный режим защиты, то есть национальный инвестор не должен быть ни в чем ущемлен по сравнению с иностранным инвестором (практически все государства с развитой экономикой не имеют специального законодательства, регулирующего иностранные инвестиции и распространяет на них общий режим инвестирования).

Инвестиционный кодекс Республики Беларусь в целом представляет собой законодательный акт, направленный на улучшение инвестиционного климата на территории Республики Беларусь, однако, данный законодательный акт содержит ряд положений, которые нуждаются в корректировке. Для улучшения инвестиционного климата в Республике Беларусь необходимо стабилизировать законодательство, то есть отказаться от его постоянного изменения и особенно от “уточнения” положений законов путем принятия подзаконных актов, которые зачастую не разъясняют положения законов, а направлены на их изменение. Также на наш взгляд необходимо отказаться от регулирования значительной части общественных отношений, в частности в сфере инвестиций актами Правительства, а также министерств и иных республиканских органов государственного управления.

Для улучшения инвестиционного климата, на наш взгляд, необходимо также общая либерализация в экономической сфере, которая может быть достигнута путем упрощения процедур регистрации коммерческих организаций, лицензирования видов хозяйственной деятельности, а также изменения регулирования ценообразования и т.д. И, наконец, улучшению инвестиционного климата будет безусловно способствовать изменение психологии государственных служащих всех уровней и прежде всего судей, которое будет заключаться в иной оценке “защиты интересов государства”. Суть которой состоит в том, что интересы государства – это прежде всего точное соблюдение его законов, кроме того в основе интересов государства должны находиться интересы его граждан и юридических лиц, то есть в случае разногласий между государственными органами и гражданами (юридическими лицами) суды должны исходить из того, что при применении закона государственные органы также могут ошибаться, а в силу этого, если граждане и юридические лица точно и надлежаще соблюдают законы, то суды должны становиться на защиту добросовестных и добропорядочных граждан и действующих в полном соответствии с законами юридических лиц.

Конкретные предложения по изменению инвестиционного законодательства:

1. Внести изменения в Инвестиционный кодекс Республики Беларусь путем исключения значительного количества отсылок к законодательству Республики Беларусь, которые в нем содержатся, либо заменить их отсылками к законам Республики Беларусь. (Реализация данного предложения позволит избежать изменений (зачастую не в пользу иностранных инвесторов) положений Инвестиционного кодекса в связи с принятием подзаконных актов).

2. В ст. 12 Инвестиционного кодекса необходимо заменить указание на то, что при национализации или реквизиции имущества инвестору выплачивается его “реальная стоимость”, указанием на то, что при национализации и реквизиции инвестору выплачивается “рыночная стоимость” изъятого имущества, определяемое независимыми экспертами”.
3. Предоставить возможность создания коммерческих организаций с иностранными инвестициями также в форме полного товарищества, командитного товарищества и крестьянского (фермерского) хозяйства, так как это представляется неоправданным ограничением возможности создания коммерческих организаций с иностранными инвестициями организационно-правовых формам, которые предусматривают большую по сравнению с хозяйственными обществами степень участия их участников в деятельности данных организаций. В связи с этим необходимо дополнить часть третью ст. 77 Инвестиционного кодекса указанием на возможность создания коммерческих организаций с иностранными инвестициями и в трех выше указанных формах.
4. Уточнить часть третью ст. 79 Инвестиционного кодекса путем указания на то, что в течении 5-ти лет к коммерческим организациям с иностранными инвестициями не применяются акты законодательства не только ухудшающие их положение и условия деятельности в целом, но и по отдельным позициям.
5. Предоставить статус коммерческих организаций с иностранными инвестициями унитарным предприятиям, право собственности на имущество которых принадлежит коммерческим иностранным организациям. В связи с этим необходимо дополнить наименование и текст ст. 82 Инвестиционного кодекса.
6. Отменить предоставленное Инвестиционным кодексом право органам исполнительной власти устанавливать отдельные льготы для отдельных инвесторов, так как это нарушает принцип равенства инвесторов (необходимо изменить ст. 91 Инвестиционного кодекса).
7. Отменить особое право государства на участие в управлении акционерными обществами (“золотая акция”). В связи с этим признать утратившим силу Указ Президента Республики Беларусь от 14 ноября 1997 г. № 591 “Об особом праве (“золотой акции”) государства на участие в управлении акционерными обществами”.
8. Отменить субсидиарную ответственность акционеров и участников иных хозяйственных обществ по обязательствам данных обществ. В связи с этим внести изменения в Гражданский кодекс Республики Беларусь.
9. Упростить процедуру приватизации, снизив роль трудового коллектива в принятии решений о приватизации. В связи с этим внести изменения в Декрет Президента Республики Беларусь от 20 марта 1998г. №3 “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь”.
10. Ввести продажу акций акционерных обществ, созданных в процессе разгосударствления и приватизации и принадлежащих Республике Беларусь по прямым договорам со стратегическими иностранными инвесторами. В связи с этим внести изменения в Закон Республики Беларусь от 19 января 1993 г. “О разгосударствлении и приватизации государственной собственности в Республике Беларусь”.
11. Упростить процедуру дополнительной эмиссии акций, в части возможности принятия на одном общем собрании акционеров решений об изменении номинала акций и о дополнительной эмиссии акций с новым номиналом. В связи с этим внести изменения в Постановление Государственного комитета по ценным бумагам Республики Беларусь от 27 июня 2000г. № 12/П “Об утверждении Положения о порядке эмиссии, регистрации и размещения ценных бумаг на территории Республики Беларусь”.

2. АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, РЕГУЛИРУЮЩЕГО ОТНОШЕНИЯ СОБСТВЕННОСТИ. ВЫРАБОТКА ПРЕДЛОЖЕНИЙ ПО ЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ

2.1. Законодательство, регулирующее отношения собственности

2.1.1. Конституционные гарантии права собственности

Поскольку право собственности относится к категории основных прав, оно, естественно, нашло отражение и в Конституции Республики Беларусь (далее – Конституция). Основными в этом смысле являются две нормы – ст.13 и ст. 44. При этом следует заметить, что ст.13 находится в разделе I "Основы конституционного строя", а ст. 44 в разделе II "Личность, общество, государство", в котором перечислены конституционные права и свободы граждан. Представляется, что включение положений о праве собственности в раздел I уже само по себе повышает статус этого права (отнесение его к основам конституционного строя), хотя, что касается содержания ст.13, то отдельные ее положения (точнее, включение их в Конституцию), исходя из мировой практики, представляются далеко не бесспорными.

Согласно части первой ст.13 Конституции в Республике Беларусь существуют две формы собственности: государственная и частная. При этом, как следует из других статей Конституции, а также иных актов законодательства, государственная собственность выступает в двух видах: республиканская и коммунальная (собственность административно-территориальных единиц). Следует отметить, что в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (п.1 ст.212 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности (часть вторая ст.13). Таким образом, можно констатировать, что гарантии равной защиты и равных условий любых форм собственности в Республике Беларусь закреплены непосредственно на уровне Основного закона, что несомненно весьма важно, так как все остальные акты законодательства должны соответствовать Конституции. Более того, ст. 112 Конституции предусматривает возможность и обязанность судов принимать решения на основе непосредственно конституционных норм в том случае, если при рассмотрении конкретного дела суд придет к выводу о несоответствии нормативного акта Конституции.

В соответствии с частью четвертой ст.13 Конституции государство гарантирует всем равные возможности для свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Это означает, в частности, что не может быть дискриминации (установление ограничений) в осуществлении экономической деятельности по национальному, расовому, половому, религиозному и др. признакам. Следует также отметить, что в соответствии со ст.11 Конституции иностранные граждане и лица без гражданства (далее - иностранцы) на территории Беларуси пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами. Непосредственно в Конституции иностранцы ограничены только в политических правах.

Непосредственно в Конституции (часть шестая ст.13) определены объекты исключительной собственности государства: недра, воды и леса, а также земли сельскохозяйственного назначения. Именно включение этой нормы в Конституцию представляется не

совсем удачным. Так, в настоящее время активно обсуждаются проблемы реформирования агропромышленного комплекса и в связи с этим неизбежно встает вопрос о возможности права частной собственности на землю, в том числе сельскохозяйственного назначения. Однако наличие указанной нормы в Конституции, тем более в разделе, который может быть изменен только через референдум (часть третья ст. 140), делает указанную задачу практически неразрешимой.

Законом могут быть определены и другие объекты, которые находятся только в собственности государства, либо установлен особый порядок перехода их в частную собственность, а также закреплено исключительное право государства на осуществление отдельных видов деятельности. В настоящее время эта норма нашла воплощение в ряде актов законодательства (см. об этом ниже). В то же время в Инвестиционном кодексе Республики Беларусь, вступившем в силу 10 октября 2001 г., предусмотрено, в частности, что инвестиционная деятельность в отношении недр, вод, лесов, земель и объектов, находящихся только в собственности государства, либо деятельность, на осуществление которой распространяется исключительное право государства, могут осуществляться на основе концессий, т.е. специальных договоров, заключаемых между Республикой Беларусь и национальными либо иностранными инвесторами (глава 11 Инвестиционного кодекса).

В соответствии со ст. 44 Конституции: государство гарантирует каждому право собственности и содействует ее приобретению; собственник имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом как единолично, так и совместно с другими лицами; неприкосновенность собственности, право ее наследования охраняются законом; собственность, приобретенная законным способом, защищается государством. Здесь особого толкования по всей вероятности требует норма о содействии государства приобретению собственности. В принципе ее, видимо, следует понимать таким образом, что государство создает необходимые, прежде всего экономические, условия для того, чтобы граждане могли реализовать свои способности, в том числе заняться предпринимательской деятельностью, и за счет доходов от этого приобретать имущество в собственность. Кроме того, государство также создает условия для приобретения гражданами в свою собственность имущества, находившегося в государственной собственности, путем приватизации. Эта же статья предусматривает, что "принудительное изъятие имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, а также согласно постановлению суда".

В данном случае следует обратить особое внимание на то, что, именно законом, а не каким-либо иным актом законодательства, могут быть определены порядок и условия принудительного изъятия имущества (к тому же основанием для такого изъятия является общественная необходимость), а также на то, что непосредственно в Конституции в качестве важнейшего условия изъятия имущества определено своевременное и полное компенсирование стоимости отчужденного имущества. Что касается изъятия согласно постановлению суда, то в этом случае имеется в виду прежде всего конфискация, т.е. безвозмездное изъятие имущества в случае совершения правонарушений. Представляется, что при любых условиях безвозмездное изъятие имущества возможно только по постановлению суда.

Право собственности относится к категории абсолютных прав (субъективные права, носителям которых противостоит неопределенное число обязанных лиц), а также, как отмечалось выше, является одним из основных (естественных, неотъемлемых) прав человека. Тем не менее, это не означает, что права собственника беспредельны и не подлежат никаким ограничениям. Это подтверждает, например, статья 1 Протокола №1 Европейской конвенции по правам человека. В ней, в частности, сказано следующее: "Прежыдушие положения ни в коей мере не ущемляют право государства обеспечивать выполнение

таких законов, какие ему представляются необходимыми для осуществления контроля за использованием права собственности и в соответствии с общими интересами или для обеспечения уплаты налогов, или для других сборов и штрафов".

Часть шестая ст. 44 Конституции Республики Беларусь установила, что осуществление права собственности не должно противоречить общественной пользе и безопасности, наносить вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям, ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц. В данном случае конституционная норма определила не только пределы поведения собственников, но и, полагаем, ограничения права собственности. Поскольку право собственности относится к категории основных прав и в связи с этим прямо указано в Конституции, в отношении этого права, конечно же, должна также применяться и норма ст.23 Конституции, согласно которой "Ограничение прав и свобод личности допускается только в случаях, предусмотренных законом, в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц". В контексте данной нормы слово "закон" следует понимать в прямом смысле, именно как акт, принятый Парламентом. На практике, однако, эта норма в Республике Беларусь не всегда соблюдается (см. об этом ниже).

На практике, конечно же, возникают проблемы в связи с толкованием "ограничительных" норм как ст. 44, так и ст.23 Конституции Республики Беларусь. Такие проблемы возникают не только в Беларуси, поскольку государство, например, имеет тенденцию к расширительному толкованию этих норм, а граждане, естественно, наоборот. Практика Европейского суда по правам человека это подтверждает. При этом следует учесть, что возможности оценки государства в отношении этих пределов, учитывая специфику права собственности, гораздо более широкие, чем, например, в отношении других прав и свобод человека. Но Европейский суд, в частности, в решении по делу Спорронг и Ленрот подтвердил, что это не означает ограниченное значение принципа, изложенного в первом предложении пункта 1 Протокола №1 Европейской конвенции по правам человека (то есть, права беспрепятственного пользования имуществом, что нашло также отражение в ст.44 Конституции Беларуси). В указанном деле Суд счел, что осуществление государством своего права контролировать пользование имуществом противоречило принципу беспрепятственного пользования.

Гарантии права собственности и его защиты вытекают не только из указанных выше статей Конституции Беларуси, непосредственно относящихся к праву собственности, но также и других норм, имеющих более общий характер. Так, согласно ст. 7 в Беларуси устанавливается принцип верховенства права; в соответствии со ст. 8 Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им законодательства; ст.21 объявляет высшей целью государства обеспечение прав и свобод граждан; согласно ст.22 все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов; ст.60 гарантирует защиту прав и свобод компетентным, независимым и беспристрастным судом и т.д.

В принципе можно констатировать, что Конституция Республики Беларусь содержит надлежащие гарантии права собственности, соответствующие общепризнанным принципам международного права. Вместе с тем, необходимо учитывать, что большинство конституционных норм, в том числе о праве собственности, должны реализовываться через другие законы и подзаконные акты. В то же время включение некоторых норм о праве собственности непосредственно в текст Конституции представляется недостаточно обоснованным, так как затрудняет возможность принятия решений, учитывающих изменяющуюся политическую, экономическую, социальную и т.д. ситуацию. Это отрицательно сказывается и на привлечении в страну иностранных инвестиций, например, в связи с проблемой права собственности на землю.

2.1.2. Реализация в Гражданском кодексе Республики Беларусь

Конституционные нормы о праве собственности нашли свое развитие в актах законодательства Республики Беларусь. В настоящее время основным актом законодательства, регулирующим отношения собственности, является Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее - ГК). В ГК положения о праве собственности включены в число основных принципов (начал) гражданского законодательства. В частности, среди таких принципов назван следующий (ст.2 ГК): "право собственности, приобретенной законным способом, охраняется законом и защищается государством, ее неприкосновенность гарантируется, а принудительное отчуждение допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества либо согласно постановлению суда (принцип неприкосновенности собственности)". Нетрудно заметить, что в этой части ГК абсолютно согласуется с нормами Конституции. Кроме того, в отличие от ГК Российской Федерации, в котором только обозначен этот принцип, в ГК раскрыто его содержание (параллельно следует отметить, что в ГК избран такой же метод в отношении всех остальных принципов гражданского законодательства). Важнейшим для регулирования отношений собственности является раздел II ГК РБ "Право собственности и другие вещные права".

Среди норм этого раздела необходимо обратить особое внимание на следующие положения, часть которых является для белорусского законодательства новыми, ориентированными на рыночные отношения:

- Определены правомочия собственника в отношении принадлежащего ему имущества. Согласно пункту 2 ст.210 собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества "любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и защищаемых законом интересов других лиц".

В ГК Российской Федерации условием таких действий является не противоречие законам и другим правовым актам и не нарушение прав и охраняемых законом интересов других лиц. Полагаем, что такое различие носит явно не формальный характер, поскольку ГК РБ расширяет, на наш взгляд, возможности для субъективных оценок действий собственника. Так, весьма широко может трактоваться понятие "общественная польза"; если говорить о нанесении вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям, то в принципе это могло бы охватываться, как и в Российской Федерации, условием непротиворечия законам. Вместе с тем следует иметь в виду, что п.2 ст. 210 ГК дословно повторяет часть шестую ст. 44 Конституции Беларуси;

- Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами в той мере, в какой их оборот допускается законодательством, осуществляется их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает права и защищаемые законом интересы других лиц (п.3 ст..210).

Таким образом, земля и другие природные ресурсы отнесены к категории вещей, оборот которых ограничен;

- Впервые на уровне ГК урегулирован вопрос о передаче имущества в доверительное управление;

- Установлено, что в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое не может находиться в их собственности в соответствии с законом (п.1 ст.214). Для граждан такие ограничения установлены, прежде всего, Законом Республики Беларусь "Об объектах, которые могут находиться только в собственности государства", для юридических лиц - ука-

занным законом и другими актами законодательства. Вместе с тем ГК отличается, в частности, от ГК Российской Федерации тем, что установил специальную правоспособность коммерческих организаций.

Если, согласно абзацу второму п.1 ст. 49 ГК Российской Федерации, коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, кроме запрещенных законом (общая правоспособность), то согласно п.1 ст.45 ГК, все юридические лица могут иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в их учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (специальная правоспособность). Такая норма влечет за собой и ограничение права собственности. Дело в том, что, во-первых, коммерческая организация, имеющая в собственности определенное имущество (например, грузовой автомобиль), не сможет его использовать для конкретного вида деятельности, так как он не указан в ее учредительных документах; с другой стороны, согласно ст.174, может быть признана недействительной сделка юридического лица, противоречащая целям его деятельности (в широком смысле под этим подразумевается специальная правоспособность), т.е. если коммерческая организация купит, к примеру, оборудование для производства какого-либо вида товаров, а этот вид деятельности не указан в ее учредительных документах, такая сделка может быть признана недействительной; в-третьих, ст.239 ГК предусматривает прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать;

□ Определено, что количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. Для юридических лиц такие ограничения могут быть установлены законодательными актами (примерно такая же норма содержится и в ГК Российской Федерации);

□ Также как и в Конституции, названы две формы собственности – государственная и частная, при этом государственная делится на республиканскую и коммунальную. В свою очередь государственная собственность состоит из двух частей – казны и имущества, закрепленного за государственными юридическими лицами; четко определены и урегулированы вещные права лиц, не являющихся собственниками, и статус этих прав: право хозяйственного ведения и право оперативного управления; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного пользования земельным участком; сервитуты; определены основания и способы приобретения права собственности (глава 14), в том числе новелла – приобретательная давность (ст. 235);

□ детально урегулировано прекращение права собственности. Установлено, что оно происходит в случаях, предусмотренных законодательством (в ГК Российской Федерации – законом).

В данном случае снижение уровня регулирования означает и снижение гарантий собственникам, поскольку право собственности формально может быть прекращено на основании не только актов Парламента (законов), но и актов, принимаемых органами исполнительной власти. Это особенно опасно, поскольку ст.3 ГК к актам гражданского законодательства относит широкий перечень актов, начиная от актов Парламента и Президента и заканчивая актами местных органов управления и самоуправления. Принудительное изъятие имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законом, а также согласно постановлению суда. В ст.236 перечислены эти случаи (всего 9).

Особо следует выделить такие, которые могут иметь прямое отношение к собственности иностранных инвесторов: конфискация - безвозмездное изъятие в связи с совер-

шением преступления или иного правонарушения; реквизиция – изъятие в чрезвычайных ситуациях по решению государственных органов с выплатой компенсации; национализация – обращение имущества в государственную собственность на основании специального закона со своевременной и полной компенсацией стоимости имущества и других убытков, причиняемых его изъятием. Иностранные инвесторы особую озабоченность проявляют в отношении возможности национализации. Следует отметить, что проект закона о национализации направлен в Палату представителей Национального собрания Республики Беларусь, однако до настоящего времени он не принят. В то же время из смысла ст.245 ГК вытекает, что национализация конкретного имущества должна производиться всякий раз на основании специального закона. Вместе с тем ни Конституция, ни ГК не установили оснований для национализации, а некоторые предлагаемые в проекте закона основания вызывают вполне обоснованную тревогу иностранных инвесторов. Согласно ст.11 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь инвестиции, в том числе иностранные, не могут быть безвозмездно национализированы, реквизированы, к ним также не могут быть применены меры, равные указанным по последствиям. Необходимо также отметить, что ст.244 ГК вопреки ст.2 допускает конфискацию в административном порядке "лишь с соблюдением условий и порядка, предусмотренных законом";

- специальная глава посвящена регулированию права общей собственности (долевой и совместной). При этом установлено, что по общему правилу общая собственность является долевой, за исключением случаев, когда законодательными актами допускается образование совместной собственности. ГК и другие акты законодательства сегодня допускают наличие только двух случаев общей совместной собственности: супругов и членов крестьянского фермерского хозяйства;

- также специальная глава посвящена праву собственности и другим вещным правам на жилые помещения.

Для этих помещений установлен специальный правовой режим – режим целевого назначения, для собственников введены определенные ограничения в части как использования, так и распоряжения этими помещениями (так, отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, допускается только с согласия органа опеки и попечительства). Несмотря на то, что собственники квартир в многоквартирном жилом доме имеют право общей долевой собственности на общие помещения, конструкции и т.д., они не вправе (в отличие от общего правила) отчуждать свою долю в праве собственности на общее имущество, а также совершать иные действия, влекущие передачу этой доли отдельно от права собственности на квартиру;

- в главе 20 содержатся гарантии защиты права собственности, предусмотрено предъявление двух видов исков: об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск) и об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск). При этом законодатель установил, что от добросовестного приобретателя, *возмездно* приобретшего имущество, собственник вправе истребовать его в случае, когда имущество утеряно собственником либо лицом, которому оно было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли. Если же имущество приобретено *безвозмездно* от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник имеет право истребовать его во всех случаях. Предусмотрено также, что указанные права принадлежат не только собственнику, но также и лицам, владеющим имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законодательством либо договором. Эти лица имеют право на защиту их владения также против собственника. Особое внимание следует обратить на норму ст.287, согласно которой государство обязано возместить убытки, причиненные

собственнику в случае принятия акта законодательства, прекращающего право собственности.

Следует отметить, что нормы ГК, регулирующие отношения собственности, в основном совпадают с ГК Российской Федерации, за исключением некоторых особенностей, отмеченных в настоящем разделе.

2.1.3. Реализация в актах законодательства и правоприменительная практика

В предыдущих разделах сделан вывод о том, что содержащиеся в Конституции и Гражданском кодексе Республики Беларусь нормы о праве собственности в основном согласуются с международными нормами и законодательством Российской Федерации. Однако не всегда продекларированные в актах более высокого порядка нормы абсолютно точно реализуются в актах, имеющих меньшую силу, а тем более на практике.

Не всегда на практике полно реализуются нормы 13 Конституции о равной защите и равных условиях для всех форм собственности, гарантиях ее защиты; зачастую устанавливаются необоснованные ограничения для собственников, особенно негосударственной собственности; производится дискриминация в зависимости от форм собственности.

Закон Республики Беларусь "Об объектах, находящихся только в собственности государства" (Ведомости Национального собрания Республики Беларусь", 1998 г., №19, ст.216), перечислив в ст. 2 такие объекты (35 пунктов), не только не допускает приобретение этих объектов субъектами негосударственной собственности, но и запрещает им создавать такие объекты за счет собственных средств, хотя среди них не все являются "стратегически важными".

Это ограничивает возможности не только отечественных, но и иностранных инвесторов по направлению инвестиций в важные отрасли экономики страны.

В соответствии с законодательством Республики Беларусь (Кодекс о земле, Указ Президента Республики Беларусь от 22 февраля 2000 г. №81) иностранные инвесторы могут приобрести в собственность земельные участки только при 1) приватизации объектов государственной собственности и 2) осуществлении инвестиционных проектов. При этом передача земель в собственность происходит только на основании решения Президента Республики Беларусь и по довольно сложной процедуре (так, при этом необходимо пройти следующие инстанции: райисполком - облисполком - Государственный комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии.- Совет Министров Республики Беларусь - Президент Республики Беларусь; указанная процедура может занять весьма длительный срок (например, рассмотрение материалов только в райисполкоме может осуществляться в срок не менее двух месяцев). К тому же некоторые органы государственного управления считают, что предприятиям с иностранными инвестициями земельные участки могут быть предоставлены только в аренду, хотя на самом деле они являются резидентами Республики Беларусь.

Декрет Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000 г. №22 (далее – Декрет №22-"Рэспубліка", 18 ноября 200 г.), упростив процедуры регистрации и прекращения деятельности предпринимателей по сравнению с Декретом от 16 марта 1999 г. №11 (далее – Декрет №11), тем не менее оставил возможность внесудебной (по решению регистрирующих органов) ликвидации коммерческих организаций, что естественно будет касаться преимущественно субъектов негосударственной собственности. Многие из оснований для ликвидации, предусмотренные указанным Декретом, являются явно нелогичными, необоснованно ограничивают права собственников: наличие убытков по итогам второго и каждого последующего финансовых годов и ненаправление сообщения о причинах этого в государственные органы; уменьшение стоимости чистых активов ниже установленного минимального размера уставного фонда по итогам второго и каждого последующего го-

дов (эта норма дублирует ГК); неосуществления деятельности в течение 6 месяцев подряд и ненаправления сообщения о причинах соответствующим государственным органам. Тот же Декрет №22 установил *внесудебное ограничение* на регистрацию коммерческих и некоммерческих организаций, если в качестве собственников их имущества (участников, учредителей) выступают лица, имеющие судимость за широкий "спектр" преступлений.

В то время как негосударственные объединения (концерны, союзы, ассоциации) обязаны привести свои учредительные документы в соответствие с ГК, для государственных объединений установлен особый статус (отличающийся от предусмотренного ГК и расширяющий их компетенцию) и они имеют право действовать до особого решения Президента и Правительства. Государственные унитарные предприятия, созданные до вступления в силу Декрета №22, формируют минимальные уставные фонды в *сроки, установленные Правительством*, в то время как все остальные обязаны это сделать до 1 июля 2001 г.

Некоторые статьи ГК (89, 99, 114) предусматривают возможность ликвидации ряда коммерческих организаций в случае, если стоимость их чистых активов по окончании второго и или каждого последующего финансовых годов окажется меньше установленного законодательством минимального размера уставного фонда. Указанная мера представляется необоснованным ограничением права собственности, не учитывает специфику предпринимательской деятельности, означает возможность ликвидации по формальным признакам. Проблему экономической несостоятельности можно решить в рамках процедур банкротства, а инициаторами такой процедуры могут выступить кредиторы, в том числе и государство. Кроме того, подобная ликвидация может привести к ограничению прав кредиторов ликвидируемой организации, которые в рамках процедуры банкротства могут иметь большие шансы получить удовлетворение своих претензий.

Не всегда выдерживаются при принятии отдельных решений в Республике Беларусь указанные выше критерии, определяющие пределы вмешательства государства в отношения собственности. Так, согласно распоряжению Президента Республики Беларусь от 24 декабря 1997 г. №382 "О некоторых мерах по защите государственных экономических интересов" было приостановлено до особого указа Президента совершение сделок и иные действия, связанные с распоряжением акциями и имуществом, восьми субъектов хозяйствования негосударственной собственности, а Правительству поручено ввести государственное управление указанными юридическими лицами, создав специальную государственную комиссию. При этом среди указанных субъектов имелись предприятия с иностранными инвестициями. Несмотря на то, что такое решение было принято всего один раз, для иностранных инвесторов оно означает опасный прецедент, подрывающий их доверие к способности белорусского государства обеспечить гарантии их права собственности.

Одним из важнейших принципов предпринимательской деятельности является принцип ограниченной ответственности. В то же время в актах законодательства Республики Беларусь и на практике зачастую этот принцип нарушается. Так, в Декрете Президента Республики Беларусь от 16 ноября 2000 г. №22 содержится отсылка в этом отношении к нормам ГК, однако вопреки ГК установлен минимальный размер дополнительной ответственности в обществе с дополнительной ответственностью, в то время как согласно ст.94 ГК, пределы такой ответственности определяются самим обществом в учредительных документах (такая же норма содержится в ГК Российской Федерации). К тому же, как уже отмечено выше, указанный Декрет содержит прямое запрещение на регистрацию коммерческих организаций, учредителями которых выступают собственники имущества (учредители) организаций, имеющих задолженность по платежам в бюджет, организаций, процесс ликвидации которых не завершен и др. На практике ограничивался выезд указанных лиц за границу и чинились другие препятствия в осуществлении их прав. Таким обра-

зом, на указанных лиц в сущности возлагалась не предусмотренная законом дополнительная (субсидиарная) ответственность по обязательствам коммерческих организаций.

Весьма широки внесудебные полномочия государственных органов и в отношении изъятия имущества, наложения на него ареста, приостановления операций по счетам, бесспорного списания средств, лишения лицензий, приостановления деятельности субъектов хозяйствования, их закрытия и т.д. Такими правами обладают многие органы, причем они зачастую имеют "перекрестную компетенцию". Несмотря на то, что в этих случаях лишение права собственности формально не происходит, однако ограничения такого права явно присутствуют. Вместе с тем весьма расплывчаты и туманны нормы об ответственности государственных органов в случаях, когда в результате их незаконных решений и действий причинен ущерб собственникам. Практика показывает, что в таких ситуациях и пострадавшие довольствуются лишь отменой необоснованных ограничений и не помышляют о взыскании причиненных убытков.

Особо следует "отметить" принятый в 2000 г. Закон Республики Беларусь "О мерах по предотвращению легализации доходов, полученных незаконным путем" ("Звезда" от 26 июля 2000 г. №137-138). Указанный Закон предусматривает, в частности, тотальную регистрацию всеми лицами, осуществляющими финансовые операции (а к таковым отнесен крайне широкий перечень субъектов), финансовых операций, подлежащих особому контролю (их перечень также достаточно широк – практически все сделки с имуществом), и направление специальных формуляров в соответствующие государственные органы. Помимо этого, возникает немало вопросов в связи с этим Законом и в отношении тайны банковских вкладов, коммерческой тайны и т.д. При общей благородной цели Закона он, как представляется, может явиться той "дубинкой" в руках отдельных ретивых исполнителей, которая будет крушить все налево и направо без разбора. В то же время в такой редакции Закон может иметь обратное действие: финансовые операции еще больше уйдут в "тень".

По данным, полученным в результате опроса субъектов хозяйствования, Белорусским союзом предпринимателей и нанимателей им. М. Кунявского, их очень волнуют проблемы "двойных стандартов" при установлении цен и тарифов, ставок арендной платы, доступа к лимитируемым материальным ресурсам, получении налоговых льгот и преференций. На практике известны также случаи, когда, особенно местные органы, дают официальные и неофициальные указания субъектам хозяйствования государственной собственности ограничивать продажу (поставку) субъектам частной собственности материальных ресурсов, товаров и т.д. Широко известны случаи ограничений, вводимые местными органами, движения товаров внутри республики (особенно пива и винно-водочных изделий).

На местном уровне широкое применение получила практика возложения на субъектов хозяйствования, в том числе предприятия с иностранными инвестициями, различных поборов, возложение обязанностей, не предусмотренных законодательством Республики Беларусь (благоустройство городов, помощь селу, медицинским учреждениям и др.).

Ограничения права собственности государством зачастую осуществляются и дают "эффект" и в случаях казалось бы с эти правом не связанных. Так, введение лицензирования и других мер "регулирования" посреднической деятельности при продаже товаров (особый порядок заключения договоров, установление перечня и субъектов реализации товаров, ценовые ограничения, экономическая ответственность) отрицательно сказывается прежде всего на деятельности субъектов хозяйствования негосударственной собственности, поскольку предприятия, особенно государственные, страхуются и требуют от этих субъектов соблюдения установленных ограничений и тогда, когда по смыслу Указа Пре-

зидента Республики Беларусь от 7 марта 2000 г. №117 ("Советская Белоруссия" от 10 марта 2000 г., №59) это не требуется.

Не способствуют стабилизации отношений собственности и периодически проводимые по решению государства перерегистрации субъектов хозяйствования, поскольку в результате этих "акций" прекращают свою деятельность не только те, кто не работает вообще либо является банкротом и другие "неблагополучные", но и зачастую относительно благополучные субъекты хозяйствования. К тому же неразбериха с их ликвидацией приводит к тому, что они находятся в этой стадии длительное время, а их собственники (учредители, участники) не могут в связи с этим выступить в этом качестве в отношении других субъектов. Попытки искусственно сдерживать цены не за счет конкуренции на рынке и других экономических методов, а путем прямого государственного регулирования также из той же серии. Справедливости ради следует отметить, что Правительство в последнее время все чаще "урезает" перечень товаров, цены на которые им регулируются.

2.2. Предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего отношения собственности

В связи с вышеизложенным считаем необходимым внести следующие изменения и дополнения в законодательство Республики Беларусь, регулирующее отношения собственности:

1. Уточнить, содержание правомочий собственника (п.2 ст. 210 ГК), изложив его в следующей редакции: "Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе. .." (далее - по тексту). Это повысит гарантии прав собственников в использовании принадлежащего им имущества, исключит возможность введения ограничений на уровне подзаконных актов. Следует иметь в виду, что настоящее предложение в основном соответствует аналогичной норме ГК Российской Федерации, за исключением того, что в ГК РФ кроме закона указаны "иные правовые акты".
2. Внести изменения в ст.45 ГК, установив, что коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (соответствует абзацу второму п.1 ст. ст. 49 ГК РФ). Введение этой нормы означает установление принципа общей правоспособности коммерческих организаций, повышает гарантии их деятельности и использования ими принадлежащего им имущества.
3. В п.1 ст.236 ГК "Основания прекращения права собственности" слова "предусмотренных законодательством" заменить словами "предусмотренных законом" (такая же норма содержится в п.1 ст. 235 ГК РФ). Таким образом, будет исключена возможность установления оснований прекращения права собственности на уровне подзаконных актов.
4. Отменить все акты, допускающие внесудебное изъятие имущества. Из ст.244 ГК РБ исключить норму о конфискации в административном порядке. Необходимо пересмотреть компетенцию контролирующих органов, лишив их права изъятия имущества без судебного решения, а также других полномочий, равнозначных по последствиям лишению либо ограничению права собственности: приостановление деятельности; закрытие предприятий, лишение лицензий и т.д. Такая мера резко повысит доверие инвесторов, в том числе иностранных, к Республике Беларусь, позволит увеличить приток в страну инвестиций.
5. Ускорить принятие закона о национализации, установив в нем, в частности: четкие основания для национализации; что национализация конкретного имущества должна производиться всякий раз на основании специального закона, в котором должны быть определены порядок и условия возмещения стоимости национализированного имущества. Это позволит устранить неопределенность указанных отношений и опасения иностранных инвесторов о возможности необоснованного применения национализации.
6. Уточнить нормы Закона "Об объектах, находящихся только в собственности государства", имея в виду наряду с запрещением приобретения субъектами права частной собственности указанных в ст. 2 Закона объектов, из собственности государства, разрешить им создавать либо иным образом приобретать право соб-

ственности на отдельные объекты. Это позволит привлекать инвестиции в важные отрасли экономики страны.

7. Предоставить предприятиям с иностранными инвестициями право приобретать в собственность земельные участки при приобретении объектов приватизации и реализации инвестиционных проектов в упрощенном порядке (изменения в ст.12 Кодекса о земле, Указ Президента Республики Беларусь от 22 февраля 200 г. №81). Исследования показывают, что подобная мера может быть положительно воспринята иностранными инвесторами, поскольку повысит гарантии их деятельности и в конечном счете будет способствовать увеличению притока иностранных инвесторов и расширению инвестиционной деятельности тех, кто уже присутствует на рынке Беларуси.
8. Внести изменения в соответствующие статьи ГК (89, 99, 114), исключив в качестве основания для ликвидации уменьшение по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимости чистых активов меньше определенного законодательством минимального размера уставного фонда. Отмена указанных норм будет способствовать повышению гарантий предпринимательской деятельности, расширит свободу маневра предпринимателей, позволит избежать ситуаций с "избирательным" подходом чиновников к отдельным коммерческим организациям.
9. Необходимо отменить ряд оснований для отказа в регистрации. предусмотренных Декретом Президента от 16 ноября 200 г. №22 и, в частности: 1) наличие судимости за целый ряд преступлений: 2) задолженность по зарплате, платежам в бюджет и (или) государственные целевые внебюджетные фонды. Отмена указанных норм будет означать отмену внесудебных, не предусмотренных законом, ограничений прав граждан, облегчит поиск партнеров для бизнеса, в том числе для иностранных инвесторов.

3. ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ

3.1. Общее представление о лицензировании в Республики Беларусь.

В настоящее время в Республике Беларусь общие вопросы лицензирования регулирует постановление Совета Министров Республики Беларусь от 16 октября 1991г. № 386 “О порядке выдачи субъектам хозяйствования специальных разрешений (лицензий) на осуществление отдельных видов деятельности и государственной регистрации предпринимателей, осуществляющих свою деятельность без образования юридического лица”. В данном постановлении определен общий порядок выдачи и отмены субъектам хозяйствования специальных разрешений (лицензий) на осуществление видов деятельности, которые подлежат лицензированию. Вышеуказанное постановление является обязательным для всех субъектов хозяйствования, зарегистрированных и осуществляющих свою деятельность на территории Республики Беларусь, а также для субъектов хозяйствования, зарегистрированных за пределами Республики Беларусь, но осуществляющих свою деятельность полностью или частично на ее территории.

В соответствии с общим порядком лицензирования в Республике Беларусь на каждый вид деятельности, подлежащий лицензированию, выдается отдельная лицензия, действующая на всей территории Республики Беларусь. В случаях, когда один вид деятельности предполагает обязательное осуществление иных лицензируемых видов деятельности, неразрывно связанных с ним технически и организационно, выдается одна лицензия на основной вид. Конкретный вид деятельности, который лицензируется в праве Республики Беларусь указывается в положениях о лицензировании, утверждаемых государственными органами, осуществляющими лицензирование. Выдача субъектам хозяйствования лицензий на осуществление деятельности, подлежащей лицензированию, производится министерствами, иными республиканскими органами государственного управления, а также местными исполкомами по месту их регистрации. Нерезиденту лицензия выдается местным органом по месту осуществления лицензируемого вида деятельности или министерством, иным республиканским органом государственного управления.

Лицензия выдается по заявлению заинтересованного субъекта хозяйствования. К заявлению прилагаются копии его учредительных документов (за исключением индивидуального предпринимателя), документ, подтверждающий внесение платы за выдачу лицензии, а также другие документы, подтверждающие возможность соблюдения им установленных требований к результатам и условиям деятельности, которая подлежит лицензированию. Перечень таких документов, а также виды требований, которым должно соответствовать лицо, испрашивающее лицензию, определяется в положениях о лицензировании конкретного вида деятельности.

В соответствии с законодательством по общему правилу за выдачу лицензии юридическому лицу, взимается плата в размере пятнадцати минимальных заработных плат, а за продление лицензии - в размере семи минимальных заработных плат. За выдачу лицензии индивидуальному предпринимателю, взимается плата в размере двух минимальных заработных плат, а за продление лицензии - в размере одной минимальной заработной платы. Однако для получения лицензий на отдельные виды деятельности, например, на предоставление услуг сотовой связи взимается повышенная плата, в приведенном примере – 5 миллионов долларов США.

Решение о выдаче или об отказе в выдаче лицензии принимается в течение 30 дней с момента подачи заявления с приложением необходимых документов, а сама лицензия или решение об отказе в ее выдаче выдается заявителю в срок до 5 дней после принятия соответствующего решения. В решении об отказе в выдаче лицензии должны быть названы причина отказа и правовые нормы, являющиеся его основанием.

При решении вопроса о выдаче лицензии лицензирующий орган может назначить проведение экспертизы. Основания для проведения такой экспертизы в законодательстве не указаны, их определяет лицензирующий орган, однако, это могут быть например: приостановление действия лицензии для принятия решения о возобновлении либо прекращении ее действия из-за выявленных нарушений правил (условий) осуществления деятельности субъектом хозяйствования; требование заявителя; выявление противоречий и несоответствий при рассмотрении документов, которые не позволяют вынести решение о выдаче лицензии; наличие в экспертном заключении рекомендаций по проведению экспертизы отдельных направлений деятельности другими специалистами; отказ заявителю в выдаче лицензии, полученный им ранее и др.

В случае, если для принятия решения о выдаче лицензии требуется проведение экспертизы, окончательное решение принимается в 15-дневный срок после получения экспертного заключения. При этом экспертиза должна быть проведена в течение 45 дней с момента подачи заявления и необходимых документов в лицензирующий орган. В случае несогласия субъекта хозяйствования с назначением экспертизы или с ее результатами он имеет право обжаловать решение о ее назначении и представленное заключение в суд или хозяйственный суд по месту нахождения ответчика.

Срок действия лицензии устанавливается в положениях о лицензировании конкретных видов деятельности, однако по общему правилу, не может быть менее 5 лет. (Из данного общего правила также существуют исключения).

В лицензии должно быть указано: наименование органа, выдавшего лицензию; наименование и адрес юридического лица или фамилия, имя и отчество, место жительства индивидуального предпринимателя; наименование вида деятельности, на который выдается лицензия; особые условия и правила осуществления данного вида деятельности; номер регистрации лицензии; дата ее выдачи; срок действия; подпись ответственного за ее выдачу должностного лица; печать органа, выдавшего лицензию; Лицензия оформляется в двух экземплярах, один из которых передается заявителю. (В случае утраты лицензии выдается дубликат с оплатой 50 процентов ее стоимости).

В случае внесения изменений в учредительные документы юридического лица или выдачи нового свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя в связи с изменениями законодательства и образующегося несоответствия указанным изменениям текста лицензии юридическое лицо и индивидуальный предприниматель обязаны в 20-дневный срок со дня государственной регистрации внесения изменений в учредительные документы юридического лица или выдачи нового свидетельства о государственной регистрации индивидуального предпринимателя подать лицензирующему органу, заявление о внесении изменений в лицензию. (За внесение изменений в лицензию плата не взимается). К заявлению прилагаются копии учредительных документов юридического лица, свидетельства о государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя. Внесение изменений в лицензию осуществляется путем оформления нового бланка лицензии на оставшийся срок действия ранее выданной лицензии. В бланке новой лицензии делается отметка "Внесены изменения" и указывается дата внесения изменений. До получения новой лицензии юридическое лицо или индивидуальный предприниматель осуществляет деятельность на основании ранее выданной лицензии при условии обращения с заявлением о внесении изменений в 20-ти дневный срок.

В случае нарушения субъектом хозяйствования указанных в лицензии особых условий и правил осуществления данного вида деятельности лицензирующий орган может: приостановить ее действие до устранения допущенных нарушений или на определенный срок; либо дать указание об устранении нарушений, не приостанавливая действия лицензии.

При повторном или грубом нарушении правил осуществления деятельности, на которую выдана лицензия, эта лицензия может быть аннулирована по решению лицензирующего органа. Лицензирующий орган может без предупреждения лишить субъект хозяйствования лицензии за нарушения законодательства или действия, в результате которых возникает опасность аварий, катастроф, угроза гибели людей или нанесение ущерба их здоровью, других тяжких последствий.

За нарушение порядка рекламирования видов деятельности, подлежащих лицензированию, действие выданной рекламодателю лицензии может быть приостановлено либо он может быть лишен такой лицензии по решению органа, выдавшего лицензию, или Министерства предпринимательства и инвестиций. Лицензия возвращается выдавшему ее органу субъектом хозяйствования при лишении права пользования лицензией.

Решения об отказе в выдаче лицензии, о лишении или о приостановлении действия лицензии могут быть обжалованы в суд или хозяйственный суд в течение 30 дней по месту нахождения органа, выдавшего лицензию. В случае признания судом решения о лишении лицензии необоснованным субъекту хозяйствования выдается повторная лицензия без взимания платы.

3.2. Виды деятельности, для осуществления которых в соответствии с законодательством Республики Беларусь требуется получение лицензии

В соответствии с законодательством Республики Беларусь, в частности с постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 21 августа 1995 г. N 456 “О перечне видов деятельности, на осуществление которых требуется специальное разрешение (лицензия), и органов, выдающих эти разрешения” в Республике Беларусь лицензируются следующие виды деятельности, табл. 3.2.1.

Таблица 3.2.1.

Перечень лицензируемых видов деятельности

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
1	Банковская деятельность (по перечню, указанному в Банковском кодексе Республики Беларусь)	Национальный банк Республики Беларусь
2	Внешний аудит банков и небанковских финансовых (кредитно-финансовых) организаций	Национальный банк Республики Беларусь
3	Проектная и изыскательская деятельность для строительства, расширения, реконструкции и капитального ремонта объектов I и II классов ответственности (в том числе проектные работы, связанные с реставрацией и консервацией памятников истории и культуры), жилых домов всех типов, а также разработка градостроительной и проектно-планировочной документации	Министерство архитектуры и строительства
4	Выполнение строительно-монтажных и специальных работ (кроме объектов, по которым лицензирование этих работ осуществляют другие министерства и иные центральные органы управления)	Министерство архитектуры и строительства
5	Производство бутылок стеклянных, предназначенных для розлива, хранения и транспортирования алкогольных напитков	Министерство архитектуры и строительства
6	Осуществление функций технического надзора в строительстве	Министерство архитектуры и строительства
7	Импорт табачных изделий	Министерство иностранных дел
8	Внешнеторговая деятельность в отношении специфических товаров (работ, услуг)	Министерство иностранных дел
9	Оказание платных услуг по учреждению и регистрации в иностранных государствах предприятий, представительств и филиалов, открытию счетов в иностранных банках	Министерство иностранных дел
10	Изготовление печатей и штампов	Министерство внутренних дел
11	Производство, реализация и ремонт холодного оружия невоенного назначения, оружия охотничьего, спортивного, газового, в том числе газовых баллончиков, боеприпасов к нему	Министерство внутренних дел
12	Детективная деятельность	Министерство внутренних дел

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
13	Эксплуатация пожаро- и взрывоопасных производств и объектов с массовым пребыванием людей, перечень которых устанавливается Главным управлением пожарной охраны Министерства внутренних дел	Министерство внутренних дел
14	Проектирование, монтаж, наладка и техническое обслуживание систем пожарной автоматики и противодымной защиты	Министерство внутренних дел
15	Проведение испытаний на пожарную опасность и огнестойкость веществ, материалов, изделий, оборудования и строительных конструкций	Министерство внутренних дел
16	Организация и функционирование подразделений, осуществляющих предупреждение и тушение пожаров на предприятиях, в учреждениях и организациях	Министерство внутренних дел
17	Производство и капитальный ремонт пожарной техники (машин и оборудования), снаряжения, спасательных устройств, аппаратов индивидуальной защиты, огнетушителей, огнетушащих веществ и других средств противопожарной защиты, торговля указанной продукцией	Министерство внутренних дел
18	Производство огнезащитных составов и выполнение работ с их применением	Министерство внутренних дел
19	Подготовка и переподготовка водителей транспортных средств	Министерство внутренних дел
20	Устройство и ремонт печного отопления	Министерство внутренних дел
21	Научно-техническая, экспертная и консультационная деятельность по обеспечению пожарной безопасности	Министерство внутренних дел
22	Охрана государственными органами, предприятиями, учреждениями, организациями, независимо от форм собственности, своих штатных работников	Объединение "Охрана" при министерстве внутренних дел
23	Охрана государственными органами, предприятиями, учреждениями, организациями, независимо от форм собственности, принадлежащих им объектов (имущества)	Объединение "Охрана" при министерстве внутренних дел
24	Проектирование, монтаж, наладка и техническое обслуживание средств и систем охраны (за исключением средств индивидуального пользования)	Объединение "Охрана" при министерстве внутренних дел
25	Медицинская деятельность по видам, утверждаемым Министерством здравоохранения	Министерство здравоохранения
26	Фармацевтическая деятельность по видам, утверждаемым Министерством здравоохранения	Министерство здравоохранения
27	Производство, реализация (оптовая или розничная), монтаж, наладка, техническое обслуживание и ремонт изделий медицинской техники и изделий медицинского назначения	Министерство здравоохранения

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
28	Обучение, последипломная подготовка и повышение квалификации специалистов медицинского и фармацевтического профиля в высших и средних учебных заведениях (подразделениях) по видам, утверждаемым Министерством здравоохранения, при наличии лицензии Министерства образования на организацию соответствующего учебного заведения (подразделения)	Министерство здравоохранения
29	Обучение и повышение квалификации специалистов на курсах медицинского профиля по видам, утверждаемым Министерством здравоохранения	Министерство здравоохранения
30	Эксплуатация сетей, сооружений и инженерного оборудования систем водоснабжения и водоотведения	Министерство жилищно-коммунального хозяйства
31	Производство кино- и видеопродукции (съемка), ее тиражирование и демонстрация и прокат	Министерство культуры
32	Гастрольно-концертная деятельность	Министерство культуры
33	Ввоз на территорию Республики Беларусь в целях сбыта, а также изготовление в целях сбыта и распространение продукции эротического характера	Министерство культуры
34	Заготовка древесины	Комитет лесного хозяйства при Совете Министров Республики Беларусь
35	Заготовка живицы	Комитет лесного хозяйства при Совете Министров Республики Беларусь
36	Заготовка древесных соков	Комитет лесного хозяйства при Совете Министров Республики Беларусь
37	Лесопильное и строгальное производство	Комитет лесного хозяйства при Совете Министров Республики Беларусь
38	Разработка, производство, реализация и ремонт вооружений и боеприпасов, защитных средств, военной техники и запасных частей к ним, комплектующих изделий и приборов, если они не используются в других отраслях, а также специальных материалов и специального оборудования для их производства	Министерство обороны
39	Разработка, производство, реализация и ремонт ракетно-космических комплексов, систем связи и управления к ним	Министерство обороны
40	Ликвидация (уничтожение, утилизация, захоронение) и переработка высвобождаемых военнотехнических средств и боеприпасов, разработка специальных технологий и оборудования для этих целей	Министерство обороны

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
41	Проведение научно-исследовательских работ и фундаментальных поисковых исследований по созданию вооружений и военной техники	Министерство обороны
42	Организация колледжей, профессионально-технических, средних специальных и высших учебных заведений, а также учебных заведений (подразделений) по переподготовке и повышению квалификации кадров, за исключением учебных заведений, организуемых органами государственного управления Республики Беларусь	Министерство образования
43	Деятельность специализированного инвестиционного фонда, аккумулирующего именные приватизационные чеки "Имущество"	Министерство экономики (или Департамент по управлению государственным имуществом Министерства экономики)
44	Организация и проведение аукционов и конкурсов по продаже имущественных прав и иных объектов государственной собственности	Министерство экономики (или Департамент по управлению государственным имуществом Министерства экономики)
45	Оказание риэлтерских услуг при совершении сделок с объектами недвижимости	Министерство экономики (или Департамент по управлению государственным имуществом Министерства экономики)
46	Экспертные работы по оценке имущества, вносимого в виде неденежного вклада в уставный фонд юридического лица.	Министерство экономики (или Департамент по управлению государственным имуществом Министерства экономики)
47	Деятельность управляющего в производстве по делу об экономической несостоятельности (банкротстве) (код ОКЭД - 74119)	Департамент по санации и банкротству Министерства экономики (или Министерство экономики)

№/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
48	Контроль радиоактивного загрязнения природной среды, продуктов питания, предметов домашнего обихода	Комитет по проблемам последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС при Совете Министров
49	Разработка, производство, переработка, хранение, применение, транспортировка (включая транзитную), реализация промышленных взрывчатых материалов	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетике Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
50	Производство, хранение, получение, применение, транспортировка (включая транзитную), утилизация (переработка) радиоактивных материалов и изделий на их основе, а также транспортировка (включая транзитную), хранение (складирование) и захоронение радиоактивных отходов	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетике Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
51	Проектирование, строительство, изготовление, монтаж, наладка, диагностирование, эксплуатация, ремонт и обслуживание радиационных устройств и установок, объектов атомной энергетике, а также изготовление для них технологического оборудования, средств радиационной защиты	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетике Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
52	Проектирование, изготовление, монтаж, пусконаладочные работы, диагностирование, эксплуатация и ремонт объектов котлонадзора, грузоподъемных машин и сооружений, оборудования и приборов высокого давления, подъемных устройств рудников, оборудования горно-шахтного, геологоразведочного, нефтепромыслового, бурового, плавильного и для разлива металла, оборудования и электроустановок для химических и горных производств и процессов, где возможно образование взрывоопасных сред	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетике Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)

№/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
53	Проектирование, строительство, эксплуатация производств и объектов, на которых возможно образование взрывоопасных сред (смеси газов, паров и пыли с воздухом и другими окислителями; веществ, склонных к взрывному превращению), а также производств и объектов с вредными веществами, хранение и транспортировка (включая транзитную) этих веществ	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетики Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
54	Проектирование, строительство, монтаж, наладка, диагностирование, эксплуатация и ремонт оборудования и систем газоснабжения, изготовление изделий для них	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетики Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
55	Проектирование горных производств и объектов разработки месторождений полезных ископаемых, в том числе пресных и минеральных подземных вод, лечебных грязей, а также специальных подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетики Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
	Профессиональная подготовка в системе профтехобразования, на предприятиях и в организациях, частных учебных заведениях персонала поднадзорных объектов и производств	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетики Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
56	Добыча полезных ископаемых (кроме торфа и сапропелей)	Департамент по надзору за безопасным ведением работ в промышленности и атомной энергетики Министерства по чрезвычайным ситуациям (или Министерство по чрезвычайным ситуациям)
57	Переработка, захоронение (складирование) и транспортировка токсичных отходов производства и потребления, а также пестицидов (при наличии экспертного заключения Министерства здравоохранения)	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
58	Промысловая заготовка (закупка) дикорастущих растений (их частей), грибов, технического и лекарственного сырья растительного происхождения в целях их промышленной переработки или реализации	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
59	Пользование диким животным миром (за исключением рыбных запасов)	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
60	Производство, хранение, использование в хозяйственной деятельности, рециклирование (обработка с целью повторного использования), утилизация (обезвреживание) озоноразрушающих веществ в соответствии с перечнем регулируемых веществ, согласованным Сторонами Монреальского протокола по веществам, разрушающим озоновый слой, от 16 сентября 1987 г.	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
61	Геологическое изучение недр (ведение поисков и разведки месторождений полезных ископаемых, подготовка перспективных участков недр для строительства и эксплуатации подземных сооружений, не связанных с добычей полезных ископаемых)	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
62	Добыча торфа и сапропелей, сбор минералогических, палеонтологических и других уникальных геологических материалов	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
63	Комитет рыбоохраны	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
64	Промысловый лов рыбы и добыча водных беспозвоночных, а также организация платного любительского рыболовства	Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды
65	Установление (восстановление) границ земельных участков собственников, землевладельцев и землепользователей, а также охраняемых территорий	Комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь
66	Выполнение топографо-геодезических, картографических и аэрофотосъемочных работ, а также картоиздательских работ	Комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь
67	Производство приемников телевизионных	Министерство промышленности
68	Изготовление сложной радиоэлектронной аппаратуры и ее узлов, их техническое обслуживание и ремонт, кроме осуществляемых для собственных нужд	Министерство промышленности
69	Изготовление кассовых аппаратов, их техническое обслуживание и ремонт	Министерство промышленности

№/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
70	Изготовление электронных весов, их техническое обслуживание и ремонт	Министерство промышленности
71	Изготовление приборов контроля, учета и регулирования расхода (подачи) воды, газа, тепловой и электрической энергии, их техническое обслуживание и ремонт	Министерство промышленности
72	Производство укупорочных материалов, применяемых для укупорки бутылок стеклянных, предназначенных для розлива, хранения и транспортирования алкогольных напитков	Министерство промышленности
73	Продажа тракторов, производимых в Республике Беларусь, юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, не являющимися их производителями	Министерство промышленности
74	Производство алюминия, свинца, цинка, олова, меди. Отливка готовых изделий и полуфабрикатов из алюминия и тяжелых цветных металлов	Министерство промышленности
75	Использование радиочастотного ресурса и технических средств с радиоизлучением вне диапазонов, разрешенных для свободного пользования	Министерство связи
76	Проектирование, строительство, эксплуатация сетей, систем и сооружений связи и информатики	Министерство связи
77	Предоставление услуг связи	Министерство связи
78	Посев, возделывание и сбыт культур, содержащих наркотические и ядовитые вещества	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
79	Ветеринарная практика	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
80	Производство пищевого спирта, спиртосодержащих жидких пищевых экстрактов, вина, пива, водки, ликеро-водочных, коньячных и табачных изделий	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
81	Проектирование, строительство, эксплуатация и капитальный ремонт объектов гидротехники и мелиорации	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
82	Производство, закупка и реализация лечебно-профилактических средств для ветеринарных целей	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
83	Проведение комплекса лечебно-профилактических мероприятий при инфекционных заболеваниях животных	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
84	Переработка и консервирование рыбы и рыбных продуктов	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
85	Производство мяса и мясных продуктов	Министерство сельского хозяйства и продовольствия
86	Производство молочных продуктов	Министерство сельского хозяйства и продовольствия

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
87	Монтаж, наладка, диагностирование, ремонт и эксплуатация электрических станций, блок-станций и электрических сетей, электро- и тепломеханического оборудования (исключая объекты котлонадзора) для них	Министерство энергетики с момента утверждения Положения о министерстве (до этого Белорусский государственный энергетический концерн (по согласованию с Министерством экономики)
88	Оптовая и розничная торговля нефтепродуктами	Белорусский государственный концерн по нефти и химии (по согласованию с Министерством экономики)
89	Перевозки пассажиров и грузов (исключая собственные технологические нужды субъекта хозяйствования и внутригородские перевозки автомобильным транспортом) автомобильным, речным и морским транспортом, а также транспортно-экспедиционная деятельность	Министерство транспорта и коммуникаций
90	Строительство, испытание, содержание, обследование, ремонт и реконструкция водных путей сообщения, искусственных сооружений на них, а также инженерных устройств на водном транспорте	Министерство транспорта и коммуникаций
91	Оценка стоимости транспортных средств автомобильного и водного видов транспорта (кроме подлежащих декларированию транспортных средств, оценка стоимости которых осуществляется Министерством транспорта и коммуникаций в порядке, предусмотренном постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 12 марта 1997 г. N 190)	Министерство транспорта и коммуникаций
92	Выполнение работ, связанных со строительством, реконструкцией, ремонтом и содержанием автомобильных дорог общего пользования и искусственных сооружений на них	Департамент "Белавтодор" Министерства транспорта и коммуникаций (или Министерство транспорта и коммуникаций)
93	Привлечение иностранной рабочей силы в Республику Беларусь	Министерство труда и социальной защиты
94	Трудоустройство граждан Республики Беларусь за границей	Трудоустройство граждан Республики Беларусь за границей
95	Организация и проведение республиканских лотерей	Министерство финансов
96	Организация и проведение местных лотерей	Министерство финансов
97	Аудиторская деятельность	Министерство финансов

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
98	Использование в производстве, переработка и обработка, скупка, реализация, хранение, диагностика и оценка, экспертиза драгоценных металлов и драгоценных камней, жемчуга, янтаря во всех видах и состояниях	Министерство финансов
99	Изготовление, в том числе с размещением заказов у иных субъектов хозяйствования, ремонт (реставрация) ювелирных, бытовых и других изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, жемчуга, янтаря, торговля ими, хранение, прием их в залог	Министерство финансов
100	Разработка и производство государственных знаков, бланков ценных бумаг и документов с определенной степенью защиты, специальных материалов для защиты их от подделки	Министерство финансов
101	Добыча, сбор, переработка (извлечение) драгоценных металлов и драгоценных камней из лома и отходов	Министерство финансов
102	Добыча, переработка и использование в производстве мореного дуба, янтаря	Министерство финансов
103	Осуществление профессиональной и биржевой деятельности по ценным бумагам, а также государственным ценным бумагам	Комитет по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь
104	Страхование, включая добровольное, обязательное и перестрахование (код ОКЭД-660)	Министерство финансов
105	Страховое посредничество, включая продажу сертификатов "Зеленая карта" (код ОКЭД-67201)	Министерство финансов
106	Аудит страховых организаций (код ОКЭД-74121)	Министерство финансов
107	Частная нотариальная практика	Министерство юстиции
108	Адвокатская практика и оказание юридических услуг, за исключением частной нотариальной практики, профессиональной защиты прав и законных интересов физических и юридических лиц по уголовным, гражданским делам и делам об административных правонарушениях в следственных и судебных органах	Министерство юстиции
109	Деятельность по распространению правовой информации	Министерство юстиции
110	Доставка пенсий и пособий	Министерство труда и социальной защиты

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
111	Деятельность по оказанию социальных услуг семьям и отдельным категориям граждан	Министерство труда и социальной защиты
112	Издательская деятельность	Министерство информации
113	Полиграфическая деятельность	Министерство информации
114	Производство этикеток, контрэтикеток, коллереток, применяемых для оформления бутылок, предназначенных для розлива, хранения и транспортирования алкогольной продукции	Министерство информации
115	Туроператорская деятельность	Министерство спорта и туризма
116	Турагентская деятельность	Министерство спорта и туризма
117	Получение и распределение гуманитарной помощи	Департамент по гуманитарной деятельности Управления делами Президента Республики Беларусь
118	Организация оздоровления детей за рубежом	Департамент по гуманитарной деятельности Управления делами Президента Республики Беларусь
119	Осуществление деятельности в качестве таможенных агентов	Государственный таможенный комитет
120	Осуществление деятельности в качестве таможенных перевозчиков	Государственный таможенный комитет
121	Учреждение магазинов беспошлинной торговли	Государственный таможенный комитет
122	Создание таможенных складов	Государственный таможенный комитет
123	Создание складов временного хранения	Государственный таможенный комитет
124	Деятельность по осуществлению и обеспечению воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов и почты на коммерческой основе	Государственный комитет по авиации
125	Деятельность по обслуживанию воздушных судов, пассажиров, багажа, грузов и почты на аэродромах и в аэропортах	Государственный комитет по авиации
126	Авиационные работы по обеспечению потребностей юридических и физических лиц, в том числе авиационные работы, выполняемые в воздушном пространстве иностранных государств	Государственный комитет по авиации
127	Деятельность по обеспечению авиационных работ	Государственный комитет по авиации
128	Подготовка специалистов соответствующего уровня согласно перечням должностей авиационного персонала	Государственный комитет по авиации

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
129	Разработка, производство и эксплуатация, техническое обслуживание, текущий и капитальный ремонт воздушных судов, авиационных двигателей и воздушных винтов, а также их переоборудование, выполнение доработок по бюллетеням разработчика и (или) изготовителя	Государственный комитет по авиации
130	Деятельность общественных объединений в области авиации по подготовке специалистов соответствующего уровня согласно перечням должностей авиационного персонала для обеспечения полетов воздушных судов авиации общего назначения, предназначенных для спортивных, учебных, рекламных и иных целей	Государственный комитет по авиации
131	Разработка, производство, реализация, монтаж, наладка, сервисное обслуживание технических и программных средств защиты информации и контроля ее защищенности, специальных материалов и оборудования для производства этих средств, программно-аппаратных средств защиты от несанкционированного доступа, в том числе с применением средств криптографии. Проведение специальных исследований технических средств от утечки информации, работ по выявлению устройств съема информации и контроля ее защищенности	Государственный центр безопасности информации при Совете безопасности Республики Беларусь
132	Разработка, производство, реализация, эксплуатация и ремонт шифровальной техники	Комитет государственной безопасности
133	Изготовление изображения Государственного герба Республики Беларусь полиграфическим способом, из металла, гипса и других материалов, а также в виде резьбы по дереву, чеканки и иных объемных форм	Государственное учреждение “Национальный центр по архивам и делопроизводству”
134	Использование в коммерческих целях информации, содержащейся в документах Национального архивного фонда Республики Беларусь, находящихся на хранении в государственных архивах	Государственное учреждение “Национальный центр по архивам и делопроизводству”
135	Оценка стоимости объектов интеллектуальной собственности в составе нематериальных активов	Комитет по науке (или подчиненное ему Государственное учреждение “Национальный центр интеллектуальной собственности”
136	Изготовление, ремонт, поверка, калибровка, продажа и прокат средств измерений	Комитет по стандартизации, метрологии и сертификации при Совете Министров Республики Беларусь
137	Энергетическое обследование предприятий, учреждений и организаций	Комитет по энергоэффективности при Совете Министров Республики Беларусь

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
138	Заготовка (закупка) лома и отходов черных и цветных металлов	Министерство промышленности (или Белорусское государственное объединение по заготовке, переработке и поставке лома и отходов черных и цветных металлов)
139	Виды бытовых услуг: ремонт, окраска и пошив обуви; ремонт и пошив швейных, меховых и кожаных изделий, головных уборов и изделий текстильной галантереи; ремонт, пошив и вязание трикотажных изделий; ремонт и техническое обслуживание бытовых машин и бытовых приборов, ремонт и изготовление металлоизделий; изготовление и ремонт мебели; химическая чистка и крашение; услуги прачечных; услуги фотоателье, фото- и кинолабораторий, фотосъемка вне павильона, изготовление фотоснимков; услуги парикмахерских; услуги предприятий по прокату за исключением проката кино- и видеопродукции	Министерство торговли (или Белорусский Республиканский Союз бытового обслуживания населения)
140	Право производства и оптовой реализации, хранения (как вида предпринимательской деятельности) спирта этилового ректифицированного технического, спирта этилового денатурированного, производства непивной спиртосодержащей продукции	Белорусский государственный концерн по производству и реализации фармацевтической и микробиологической продукции
141	Розничная торговля и торгово-производственная деятельность	Районные и городские исполкомы
142	Розничная торговля алкогольными напитками	Районные и городские исполкомы
143	Розничная торговля табачными изделиями	Районные и городские исполкомы
144	Хранение (как вид предпринимательской деятельности) алкогольной продукции	Районные и городские исполкомы
145	Хранение (как вид предпринимательской деятельности) табачных изделий	Районные и городские исполкомы
146	Организация ломбардов	Районные и городские исполкомы
147	Проведение археологических раскопок (при наличии экспертного заключения Института истории Академии наук Беларуси)	Районные и городские исполкомы
148	Организация и содержание стрелковых тиров, кегельбанов, казино, залов с игральными автоматами, тотализаторов (на каждый объект)	Районные и городские исполкомы
149	Внутригородские перевозки автомобильным транспортом	Районные и городские исполкомы
150	Продажа грузовых автомобилей и пассажирских автобусов субъектами хозяйствования, не являющимися их производителями	Районные и городские исполкомы

Н/п	Лицензируемый вид деятельности	Орган, выдающий лицензию
151	Оптовая торговля	Районные и городские исполкомы
152	Организация общеобразовательных школ, лицеев, гимназий, воскресных школ при учебных заведениях по согласованию с Республиканской государственной инспекцией системы образования Республики Беларусь, а также детских интернатных учреждений, детских социальных приютов и социально-педагогических центров	Областные и Минский городской исполнительные комитеты
153	Оказание помощи гражданам в самостоятельном образовании в формах народного университета, школы, лектория, национально-культурного (иного) центра, курсов	Областные и Минский городской исполнительные комитеты
154	Оптовая торговля алкогольной продукцией	Областные и Минский городской исполнительные комитеты
155	Оптовая торговля табачными изделиями	Областные и Минский городской исполнительные комитеты
156	Оптовая торговля	Областные и Минский городской исполнительные комитеты

3.3. Анализ законодательства о лицензировании в Российской Федерации и Украине

Лицензирование видов хозяйственной деятельности в Российской Федерации осуществляется на основе Федерального закона от 25 сентября 1998 г. N 158-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности".

В соответствии с указанным Законом лицензия выдается отдельно на каждый лицензируемый вид деятельности. Вид деятельности, на осуществление которого получена лицензия, может выполняться только получившим лицензию юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Срок действия лицензии в Российской Федерации устанавливается положением о лицензировании конкретного вида деятельности, но не может быть менее чем три года. (Лицензия выдается на срок менее чем три года только по заявлению соискателя лицензии). При этом федеральными законами и положениями о лицензировании конкретных видов деятельности может быть предусмотрено бессрочное действие лицензии. Срок действия лицензии может быть продлен по заявлению лицензиата, если иное не предусмотрено положением о лицензировании конкретного вида деятельности. В продлении срока действия лицензии может быть отказано в случае, если за время действия лицензии зафиксированы нарушения лицензионных требований и условий.

Рассматривая вопрос лицензионных требований и условий в Российской Федерации необходимо отметить, что одним из обязательных лицензионных требований и условий при осуществлении лицензиатами лицензируемых видов деятельности является соблюдение законодательства Российской Федерации, экологических, санитарно-эпидемиологических, гигиенических, противопожарных норм и правил, а также положений о лицензировании конкретных видов деятельности. При этом в отношении лицензируемых видов деятельности, требующих для их осуществления специальных знаний, в лицензионные требования и условия могут дополнительно включаться квалификационные требования к соискателю лицензии и лицензиату, в частности квалификационные требования к работникам юридического лица или гражданину, являющемуся индивидуальным предпринимателем. В отношении лицензируемых видов деятельности, требующих специальных условий для их осуществления, в лицензионные требования и условия могут дополнительно включаться требования о соответствии указанным специальным условиям объекта, в котором или с помощью которого осуществляется такой вид деятельности. Перечень дополнительных лицензионных требований и условий в отношении лицензируемого вида деятельности определяется положением о лицензировании конкретного вида деятельности.

В Российской Федерации для получения лицензии соискатель лицензии представляет в соответствующий лицензирующий орган: заявление о выдаче лицензии с указанием наименования и организационно-правовой формы юридического лица, места его нахождения, наименования банка и номера расчетного счета в банке - для юридического лица; фамилии, имени, отчества, данных документа, удостоверяющего личность гражданина, - для индивидуального предпринимателя; лицензируемого вида деятельности, который юридическое лицо или индивидуальный предприниматель намерены осуществлять, и срока, в течение которого будет осуществляться указанный вид деятельности; копии учредительных документов и копию свидетельства о государственной регистрации лицензиата в качестве юридического лица (с предъявлением оригиналов в случае, если копии не заверены нотариусом) - для юридических лиц; копию свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя (с предъявлением оригинала в случае, если копия не заверена нотариусом) - для индивидуальных предпринимателей; справку о постановке лицензиата на учет в налоговом органе; документ, подтверждающий внесение соискателем лицензии платы за рассмотрение лицензирующим орга-

ном заявления соискателя лицензии. В зависимости от специфики деятельности в положении о лицензировании конкретного вида деятельности может быть предусмотрено представление иных документов, подтверждающих соответствие соискателя лицензии установленным лицензионным требованиям и условиям.

За рассмотрение лицензирующим органом заявления соискателя лицензии указанным органом взимается плата, максимальный размер которой не может превышать трехкратный минимальный размер оплаты труда, установленный федеральным законом. Размер платы за рассмотрение заявления соискателя лицензии в Российской Федерации устанавливается Правительством Российской Федерации. За выдачу лицензии взимается лицензионный сбор. Максимальный размер лицензионного сбора за выдачу лицензии не должен превышать десятикратный минимальный размер оплаты труда, установленный федеральным законом. Размер лицензионного сбора за выдачу лицензии устанавливается Правительством Российской Федерации в положениях о лицензировании конкретных видов деятельности.

В Российской Федерации лицензирующий орган принимает решение о выдаче или об отказе в выдаче лицензии в срок, не превышающий тридцати дней со дня получения заявления соискателя лицензии со всеми необходимыми документами. Более короткие сроки принятия решения о выдаче или об отказе в выдаче лицензии могут устанавливаться положениями о лицензировании конкретных видов деятельности. Лицензирующий орган обязан уведомить соискателя лицензии о принятии решения о выдаче или об отказе в выдаче лицензии в течение трех дней после принятия указанным органом соответствующего решения. Выдача документа, подтверждающего наличие лицензии, проводится в течение трех дней после представления соискателем лицензии документа, подтверждающего оплату лицензионного сбора. В случае, если лицензиат в течение трех месяцев не уплатил лицензионный сбор, лицензирующий орган, выдавший лицензию, вправе аннулировать указанную лицензию.

Основанием для отказа в выдаче лицензии в соответствии с указанным Законом Российской Федерации является: наличие в документах, представленных соискателем лицензии, недостоверной или искаженной информации; несоответствие соискателя лицензии лицензионным требованиям и условиям. Соискатель лицензии в Российской Федерации имеет право обжаловать отказ лицензирующего органа в выдаче лицензии или бездействие лицензирующего органа. При обжаловании в административном порядке соискателем лицензии отказа лицензирующего органа в выдаче лицензии соискатель лицензии имеет право требовать проведения независимой экспертизы. Порядок проведения независимой экспертизы и ее оплаты определяется в положениях о лицензировании конкретных видов деятельности. При этом дополнительных оснований для взимания денег, кроме фиксированного лицензионного сбора и фиксированной платы за рассмотрение документов, Закон РФ о лицензировании не устанавливает. Если согласиться с тем, что проведение экспертизы при рассмотрении заявления является одним из условий лицензирования, плата за такую экспертизу может быть отнесена только к плате за рассмотрение заявления и предельный ее размер установлен тем же законом 3 минимальных размера оплаты труда. Следовательно, увеличение платы за рассмотрение заявления (причем произвольное) для проведения экспертизы или по иным мотивам незаконно.

В Российской Федерации лицензирующие органы в пределах своей компетенции имеют право:

- проводить проверки деятельности лицензиата на предмет соответствия осуществляемой лицензиатом деятельности лицензионным требованиям и условиям;
- запрашивать и получать от лицензиата необходимые объяснения и справки по вопросам, возникающим при проведении проверок;

- составлять на основании результатов проверок акты (протоколы) с указанием конкретных нарушений;
- выносить решения, обязывающие лицензиата устранить выявленные нарушения, устанавливать сроки устранения таких нарушений;
- выносить предупреждение лицензиату; осуществлять иные предусмотренные законодательством Российской Федерации полномочия.

В соответствии с законом РФ о лицензировании лицензирующие органы могут приостанавливать действие лицензии в случае:

- выявления лицензирующими органами, государственными надзорными и контрольными органами, иными органами государственной власти в пределах компетенции указанных органов нарушений лицензиатом лицензионных требований и условий, которые могут повлечь за собой нанесение ущерба правам, законным интересам, нравственности и здоровью граждан, а также оборо-не страны и безопасности государства;
- невыполнения лицензиатом решений лицензирующих органов, обязывающих лицензиата устранить выявленные нарушения.

В Российской Федерации лицензия теряет юридическую силу и считается аннулированной в случае, неоплаты лицензионного сбора, либо с момента ликвидации юридического лица или прекращения его деятельности в результате реорганизации, за исключением его преобразования или прекращения действия свидетельства о государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя. Лицензирующий орган обязан установить срок устранения лицензиатом обстоятельств, повлекших за собой приостановление действия лицензии. Указанный срок не может превышать шесть месяцев. В случае, если в установленный срок лицензиат не устранил указанные обстоятельства, лицензирующий орган обязан обратиться в суд с заявлением об аннулировании лицензии. Лицензия может быть аннулирована только решением суда на основании заявления лицензирующего органа, выдавшего лицензию, или органа государственной власти в соответствии с его компетенцией. Одновременно с подачей заявления в суд лицензирующий орган вправе приостановить действие указанной лицензии на период до вступления в силу решения суда.

В случае устранения лицензиатом обстоятельств, повлекших за собой приостановление действия лицензии, лицензирующий орган, приостановивший действие лицензии, обязан принять решение о возобновлении ее действия. Основанием для аннулирования лицензии является: обнаружение недостоверных или искаженных данных в документах, представленных для получения лицензии; неоднократное или грубое нарушение лицензиатом лицензионных требований и условий; незаконность решения о выдаче лицензии. Тем самым законодатель РФ предусмотрел, что бессрочное принудительное прекращение действия лицензии (аннулирование лицензии) возможно только по решению суда, временное же принудительное прекращение действия лицензии (приостановление действия лицензии) возможно и в административном порядке.

В Российской Федерации перечень лицензируемых видов деятельности установлен Законом о лицензировании, (а не постановлением Правительства, как в Республике Беларусь). В соответствии с Законом РФ о лицензировании в РФ лицензирует 214 видов деятельности. Однако, несмотря на такое значительное количество лицензируемых видов деятельности необходимо отметить, что речь идет именно о конкретных видах деятельности, а не о группах видов деятельности, так как например, на производство систем вооружения, производство боеприпасов и производство военной техники необходимо три самостоятельные лицензии, а не одна (и аналогичная ситуация и по иным лицензируемым видам деятельности).

Украина, также как и Россия, установила основные принципы и порядок лицензирования, а также перечни видов подлежащей лицензированию деятельности на уровне Закона. (Это значительно повысило стабильность правового регулирования отношений по лицензированию). Данный закон, а именно, закон Украины от 1 июня 2000г. № 1775-111 “О лицензировании определенных видов хозяйственной деятельности” содержит 60 позиций лицензируемых видов деятельности. При этом указанный Закон Украины не распространяет свое действие на некоторые специфические виды деятельности, лицензирование которых регулируется специальными законами; в частности внешнеэкономическая деятельность, таможенная деятельность, отношения по использованию интеллектуальной собственности.

Законодатель Украины закрепил в Законе о лицензировании лишь следующие основания для отказа соискателю лицензии в ее получении: недостоверность данных, указанных в представленных для получения лицензии документах; несоответствие соискателя лицензии лицензионным условиям, то есть специальным требованиям, обязательным для выполнения при осуществлении соответствующего вида лицензируемой деятельности. При этом лицензирующий орган не может самостоятельно установить критерии, по которым он вправе отказать соискателю в получении лицензии. Закон Украины о лицензировании устанавливает исчерпывающий перечень документов, которые необходимо представить для получения лицензии.

Закон Украины предусматривает, что размер платы за выдачу лицензий определяется Правительством. Лицензирующие органы в Украине обязаны в течении 10 дней принять решение по поступившему заявлению и в 3-дневный срок уведомить об этом соискателя лицензии. При этом, Закон предусматривает, что другой срок принятия решения о выдаче лицензии может быть установлен только специальным законом.

Законодательство Украины не допускает установление срока действия лицензии менее 3 лет. Правительством Украины может быть установлен лишь более длительный срок действия лицензий. Закон Украины устанавливает исчерпывающий перечень оснований для аннулирования лицензий (хотя это осуществляется в судебном порядке). Однако, лицензирующий орган при решении вопроса об аннулировании лицензии обязательно должен пригласить лицензиата (или его представителей). Принятое органом лицензирования решение об аннулировании лицензии вступает в силу только по истечении 10-дней. А в течении указанного срока лицензиат вправе подать жалобу в специально уполномоченный орган по вопросам лицензирования, что приостанавливает действие принятого решения об аннулировании лицензии до рассмотрения жалобы лицензиата.

В соответствии с Законом Украины лицензирующий орган может проводить проверки не чаще одного раза в год (так называемые плановые проверки лицензиата). Внеплановые же проверки владельцев лицензии могут осуществляться только на основании письменных заявлений о нарушении законодательства в сфере лицензирования либо с целью проверки выполнения распоряжений об устранении ранее допущенных нарушений.

3.4. Предложения по изменению законодательства Республики Беларусь о лицензировании

В соответствии с действующим законодательством Республики Беларусь Перечень видов деятельности, для осуществления которых требуется получение лицензии, является слишком объемным (165 укрупненных позиций). Многие из указанных видов деятельности не соответствуют установленным критериям лицензирования: возможность нанесения вреда интересам государства, природной среде и здоровью людей. Кроме того, указанный перечень утвержден на уровне подзаконного акта (постановления Совета Министров Республики Беларусь), что позволяет постоянно его расширять. В связи с этим необходимо значительно уменьшить (по примеру России и Украины) количество подлежащих лицензированию видов деятельности и закрепить исчерпывающий их перечень в Законе о лицензировании, что создаст дополнительные гарантии неизменяемости перечня, исключив или значительно снизив возможность реализации ведомственных интересов по его расширению.

В настоящее время в Республики Беларусь достаточно большие сроки рассмотрения лицензирующими органами заявлений на получение лицензий. Сокращение срока выдачи лицензий будет способствовать повышению гарантий стабильности предпринимательской деятельности, а также создаст более благоприятные условия для планирования бизнеса.

Законодательством Республики Беларусь не установлен исчерпывающий перечень оснований для отказа в выдаче лицензий, следствием чего на практике является необоснованное предъявление государственными служащими к соискателям лицензий не предусмотренных законодательством требований.

Действующий в настоящее время в Республики Беларусь внесудебный порядок аннулирования лицензий должен быть заменен на судебный порядок.

Предложения по проекту Закона Республики Беларусь “О лицензировании в Республике Беларусь”

В настоящее время в Парламенте Республики Беларусь на рассмотрении находится проект Закона Республики Беларусь “О лицензировании в Республике Беларусь”, что представляется положительным явлением, так как данный проект Закона нацелен на достижение единообразного регулирования отношений лицензирования, а также на упрощение процедуры лицензирования, а кроме того регламентация отношений лицензирования на уровне закона позволит несколько снизить ведомственные интересы применительно к лицензированию отдельных видов деятельности.

Вместе с тем указанный проект Закона имеет ряд неточностей, устранение которых позволит улучшить регулирование отношений лицензирования. В связи с этим в проект Закона Республики Беларусь “О лицензировании в Республике Беларусь” необходимо внести следующие изменения:

1. В статье 3 проекта Закона указать, что “Нормы о лицензировании, содержащиеся в других законодательных актах должны соответствовать настоящему Закону. В случае расхождения указанных законодательных актов с настоящим Законом действует последний”.
2. В статье 5 проекта Закона дать исчерпывающий перечень лицензируемых в Республике Беларусь видов деятельности. При этом необходимо, чтобы данный перечень содержал именно лицензируемые виды деятельности, а не группы видов деятельности, для того чтобы исключить необходимость получения лицензии в отношении видов деятельности, которые не требуют особого контроля со сторо-

- ны государства. Иные положения статьи 5 проекта Закона необходимо выделить в самостоятельную статью (статьи).
3. В статье 9 проекта Закона указать на точный объем информации, которую лицензирующие органы обязаны публиковать в связи с выдачей лицензии.
 4. Абзац девятый статьи 9 проекта Закона исключить, так как проект закона должен предусмотреть полный и исчерпывающий объем полномочий лицензирующих органов.
 5. В части первой статьи 12 проекта Закона установить размер платы за выдачу лицензии, приложение к лицензии, продление срока ее действия, внесение изменений и дополнений в лицензию и приложение к ней, за выдачу дубликатов лицензии, а не передавать решение этого вопроса на усмотрение Правительства Республики Беларусь.
 6. В статье 14 проекта Закона предусмотреть что должно содержать заявление о лицензировании.
 7. В части второй статьи 15 проекта Закона уменьшить сроки рассмотрения документов, представленных для получения лицензии с 30 дней до 15 дней.
 8. В части первой статьи 18 проекта Закона указание на 5-ти дневный срок уведомления соискателя о принятом решении необходимо заменить указанием на 3-х дневный срок. В связи с этим часть третью статьи 18 проекта Закона необходимо исключить.
 9. Статьи 26 и 27 проекта Закона объединить введя единое понятие принудительного прекращения действия лицензии (либо через термин “аннулирование”, либо через термин “отзыв”). Кроме того, в указанной статье, регулирующей принудительное прекращение действия лицензии, необходимо предусмотреть, что оно осуществляется лишь исключительно по решению хозяйственного суда. И, наконец, из указанной статьи необходимо исключить такие основания принудительного прекращения действия лицензии как, например, “лицензия не была получена в течении 6 месяцев с даты принятия лицензирующим органом решения о ее выдаче”, либо “лицензия отзывается, если юридическое лицо ликвидировано, индивидуальный предприниматель прекратил деятельность или наступила смерть физического лица, которому была выдана лицензия”, либо “лицензия отзывается если реорганизация юридического лица осуществлена путем разделения или выделения”. Указанные основания представляют собой не основание принудительного прекращения действия лицензии, а основания прекращения ее действия в связи с наступлением определенных событий, с которыми право связывает определенные правовые последствия. То есть рассмотренные основания должны быть отражены в части первой статьи 25 проекта Закона.
 10. В статье 29 проекта Закона предусмотреть сокращенный (по сравнению со статьей 20) перечень документов, которые подает лицензиат в связи с необходимостью продления срока лицензии.
 11. В абзаце втором части второй статьи 31 проекта Закона предусмотреть, что очередные (плановые) проверки деятельности лицензиата по соблюдению лицензионных требований и условий проводятся не чаще одного раза в год. Внеочередные же проверки могут проводится лицензирующим органом лишь по итогам проверок иными контрольными органами других сторон деятельности лицензиата, выявления ими соответствующих нарушений и направления запроса лицензирующему органу с просьбой провести проверку.

4. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО, РЕГУЛИРУЮЩЕЕ ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ КОНТРОЛЯ ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ СУБЪЕКТОВ ХОЗЯЙСТВОВАНИЯ

4.1. Общее состояние законодательства

По результатам опроса руководителей 335 малых и средних предприятий Республики, проведенным в июле-августе 2001 г. в рамках проекта Международной Финансовой Корпорации " Развитие малого и среднего бизнеса в Беларуси" ("Малый и средний бизнес в Беларуси". Аналитический бюллетень, №7, с.7-10), указанные лица назвали в качестве одной из проблем, ограничивающих потенциальный рост их предприятий, частые проверки со стороны контролирующих органов (2,9 балла по четырехбалльной шкале).

Такой вывод подтверждается также и результатами других исследований, в том числе мнением иностранных инвесторов. Это доказывает, в частности, что проблема государственного контроля за деятельностью субъектов хозяйствования является действительно крайне актуальной. При этом необходимо иметь в виду, что рассматривать указанную проблему следует не обособленно, а в контексте с общей проблемой о роли государства в экономике.

Осуществлением контроля за деятельностью субъектов хозяйствования в Республике Беларусь занимаются многие государственные органы. Среди них можно выделить как органы "общей компетенции" (Комитет государственного контроля, прокуратура), так и органы "специальной компетенции", осуществляющие контроль только за отдельными сторонами деятельности (санитарный, пожарный, экологический и т.д.). По подсчетам украинских специалистов, на Украине контрольную деятельность осуществляют около 70 государственных органов и организаций. Можно сделать вывод, что в Республике Беларусь примерно аналогичная ситуация.

Основными органами, осуществляющими контроль за деятельностью субъектов хозяйствования, являются следующие:

- прокуратура
- комитет государственного контроля
- органы государственной безопасности
- органы внутренних дел
- налоговые органы
- органы пожарного надзора
- органы санитарного надзора
- органы государственного надзора за стандартами
- органы контроля за ценами
- антимонопольные органы
- регистрирующие органы
- лицензирующие органы

Вместе с тем существует значительное количество органов, реально осуществляющих контроль, для которых функции контроля за деятельностью субъектов хозяйствования не являются главными в их деятельности, либо осуществляющие контроль в специфических отраслях деятельности. Так, регистрирующие органы осуществляют контроль за соответствием учредительных документов законодательству, за соответствием осуществляемой деятельности указанной в учредительных документах, формированием уставных фондов и др. Органы архитектуры и строительства осуществляют контроль в области ар-

хитектурно-строительной деятельности, торговые инспекции - при осуществлении торговой деятельности и т.д. Деятельность контролирующих органов регулируется:

- Конституцией Республики Беларусь.;
- законами, определяющими статус контролирующих органов (закон о Комитете государственного контроля, закон о государственной налоговой инспекции, закон об органах государственной безопасности, закон о милиции и т.д.);
- законами, регулирующими отдельные правоотношения (закон о налогах и сборах, взимаемых в бюджет Республики Беларусь, закон о пожарной безопасности, закон о санитарно-эпидемиологическом благополучии населения, закон об оперативно-розыскной деятельности, закон о мерах по предотвращению легализации доходов, полученных незаконным путем и др.);
- Положениями об отдельных органах контроля (положение Государственном комитете по энергосбережению и энергетическому надзору, положение о Министерстве торговли и др.) Актами высших органов государственной власти, регулирующими общий порядок осуществления контроля (Указ Президента Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. №673 "О некоторых мерах по совершенствованию координации деятельности контролирующих органов Республики Беларусь и порядке применения ими экономических санкций", положение о ведомственном контроле за финансово-хозяйственной деятельностью предприятий, объединений, организаций и учреждений, утвержденное постановлением Кабинета Министров Республики Беларусь от 27 ноября 1995 г. №642, постановление Совета Министров Республики Беларусь от 22 февраля 2001 г. №248 "О ведении юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями Книги учета проверок (ревизий) "и др.);
- В ряде случаев актами самих контролирующих органов (так, в соответствии с Указом от 15 ноября 1999 г. №673 приняты соответствующие акты Государственного налогового комитета и Государственного таможенного комитета, Министерств торговли и финансов и других государственных органов).

Таким образом, можно констатировать, что осуществление деятельности по контролю за субъектами хозяйствования регулируется значительным количеством актов, зачастую несистематизированных и тем более не кодифицированных, а иногда и не поддающихся такой систематизации. Попыткой систематизировать и упорядочить в определенной мере эту деятельность был Указ Президента Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. №673. Основными особенностями данного Указа являются следующие:

- образован Совет по координации контрольной деятельности;
- утвержден Порядок организации и проведения проверок (ревизий) финансово-хозяйственной деятельности и применения экономических санкций;
- дано определение ряда понятий: экономическое правонарушение; экономическая ответственность; экономическая санкция; проверка; ревизия; проверяемый субъект;
- определены методы проверки (здесь и далее, если специально не указано, под проверкой понимается также и ревизия);
- определен порядок обжалования обоснованности назначения проверок (в Совет по координации контрольной деятельности). При этом оговорено, что не подлежат такому обжалованию проверки, проводимые по поруче-

нию высших органов государственной власти. Вместе с тем, подача жалобы не приостанавливает проведение проверки;

- проверка проводится по письменному приказу (распоряжению) руководителя контролирующего органа и на ее проведение выдается предписание;
- установлено, что срок проведения проверки не должен превышать 30 дней. Однако руководитель контролирующего органа может продлить его (к сожалению, пределы продления не указаны);
- четко определены права проверяющих при проведении проверок; определено содержание акта проверки;
- определен порядок рассмотрения результатов проверки и принятия решения;
- установлена четкая процедура применения экономических санкций; экономические санкции не могут быть применены, если истекло два года со дня совершения правонарушения либо два месяца со дня его обнаружения. Однако этот порядок не распространяется на проводимые проверки по вопросам исчисления и уплаты налогов, сборов и других обязательных платежей в бюджет, целевые бюджетные и внебюджетные фонды;
- установлен порядок обжалования экономических санкций (вышестоящему органу (лицу), затем в суд. А если решение о применении санкций принято руководством вышестоящего контролирующего органа - непосредственно в суд. При этом весьма важно, что подача жалобы приостанавливает исполнение решения о взыскании; определен порядок уплаты экономических санкций - в течение 15 дней со дня получения копии решения, а в случае обжалования - в течение 15 дней со уведомления об установлении жалобы без удовлетворения либо со дня вынесения судом решения об оставлении в силе решения контролирующего органа;
- предусмотрено бесспорное списание сумм экономических санкций;
- установлено, что не подлежит исполнению решение о применении экономических санкций, если оно не было обращено к исполнению в 3-месячный срок со дня вынесения.

Постановлением Совета Министров от 22 февраля 2001 г. №248 установлена обязанность юридических лиц и индивидуальных предпринимателей вести книги учета проверок, а также обязанность работников контролирующих органов вносить при проведении проверок в эту книгу необходимые сведения. При этом они несут ответственность за достоверность содержащейся в книгах информации. Этим Правительство попыталось ограничить количество необоснованных проверок и, по имеющимся сведениям, такая мера уже дала положительный эффект.

4.2. Проблемы регулирования контрольной деятельности

Несмотря на принимаемые в последнее время меры по упорядочению контрольной деятельности, на практике имеется целый ряд проблем, которые негативно влияют на ее состояние и отрицательно сказываются на условиях предпринимательской деятельности, в том числе деятельности иностранных инвесторов.

Основные из них следующие:

- недостаточная согласованность законодательства о контроле. Выше уже отмечалось, что контрольная деятельность регулируется многочисленными актами, не всегда согласующимися между собой. К тому же зачастую сами контрольные органы определяют порядок своей контрольной деятельности, что неизбежно приводит к преобладанию ведомственных интересов. В Российской Федерации, например, с 11 августа 2001 г. действует Закон "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)";
- большое количество контрольных органов;
- чересчур широкие внесудебные полномочия контролирующих органов, зачастую равнозначные по своим последствиям лишению права собственности либо прекращению предпринимательской деятельности. Так, органы Комитета государственного контроля имеют право при определенных обстоятельствах выносить решения: о взыскании в бюджет невнесенных платежей; о приостановлении действия договора аренды, о запрещении аренды, а также разгосударствления, приватизации и иного отчуждения государственного имущества в случае нарушения законодательства; о приостановлении операций по счетам в банках; о приостановлении финансирования строительства и непосредственно строительства; о запрещении торговли, выполнения работ (оказания услуг) населению; о закрытии предприятий торговли, общественного питания, сферы обслуживания; приостанавливать либо запрещать производство (реализацию) товаров, выполнение работ (оказание услуг);
- многие органы имеют перекрестные полномочия, в связи с чем проверки субъектов хозяйствования по одной и той же проблеме проводятся необоснованно часто. Так, практически любой орган имеет право проверить наличие лицензии и на практике соответствие деятельности этой лицензии. Контроль за проведением финансовых операций в соответствии со ст. 7 Закона "О мерах по предотвращению легализации доходов, полученных незаконным путем" осуществляют 9 органов, указанных непосредственно в Законе, а также "иные государственные органы";
- ограничив количество проводимых ревизий, указ Президента Республики Беларусь от 15 ноября 1999 г. №673, к сожалению, не ограничил количество проверок, поэтому на практике контрольные органы злоупотребляют этим;
- установив общий предельный срок проведения проверки - 30 дней, указ №673 не установил никакого предела для случаев, когда срок продлевается по решению руководителя контрольного органа. Законом же Российской Федерации, указанным выше, срок такого продления ограничен одним месяцем;
- недостаточно определена ответственность сотрудников контролирующих органов за причинение ущерба субъектам хозяйствования и нарушение порядка проверок. Как правило, соответствующие нормативные акты отсылают к "действующему законодательству", однако оно не содержит четкого

порядка такой ответственности. В принципе, формально можно решить этот вопрос в рамках Положения о порядке возмещения ущерба, нанесенного субъектам хозяйственной деятельности незаконными действиями государственных органов и их должностных лиц, утвержденного постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 16 июня 1993 г. Однако это Положение явно устарело и на практике практически не применяется. В указанном же Законе Российской Федерации уточнено, что такой вред подлежит возмещению в соответствии с гражданским законодательством. В настоящее время контрольные органы пытаются привлекать к ответственности предпринимателей за отсутствие у них книг учета проверок, даже несмотря на то, что пока не выполнено поручение Правительства об установлении административной ответственности за нарушение порядка ведения таких книг (так, налоговые органы в таких случаях привлекают к ответственности за нарушение правил учета). В то же время не определена ответственность сотрудников контрольных органов за невнесение ими записей в указанные книги. Более того, предприниматели даже не имеют прав отказать в этих случаях в проведении проверки (такое право у них в принципе имеется только при непредставлении предписания и служебного удостоверения);

- в сущности, в законодательстве, регулирующем контрольную деятельность, отсутствует презумпция невиновности и проверяемые всегда вынуждены доказывать свою невиновность. Указанный же Закон Российской Федерации в качестве одного из принципов защиты прав проверяемых установил в ст.3 презумпцию их добросовестности. А согласно ст. 11 этого Закона, контролирующие обязаны доказывать законность своих действий при их обжаловании;
- зачастую установленные законодательством меры ответственности не соответствуют тяжести нарушения. В этом смысле наиболее показательным является Декрет Президента Республики Беларусь от 4 августа 1997 г. №14 "О некоторых мерах по упорядочению экономических отношений". Так, согласно этому Декрету, например, нарушение порядка учета, сбора, хранения, использования и реализации металлопродукции влечет наложение штрафа в размере до трехкратной стоимости использованной или реализованной металлопродукции; реализация товаров без сертификата соответствия влечет наложение штрафа в размере до двукратной стоимости такого товара; невыполнение банком функций агента валютного контроля влечет штраф до среднемесячного дохода банка и т.д.;
- отсутствует четкий порядок установления мер экономической ответственности. Указом №673 только дано определение такой ответственности, но не указаны ее пределы, а также компетенция государственных органов по ее установлению. В настоящее время такая ответственность устанавливается актами самых различных органов - от Президента до сельского Совета.

4.3. Предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего контрольную деятельность

Представляется, что в качестве неотложных мер по совершенствованию законодательства, регулирующего контрольную деятельность, должны быть предприняты следующие:

1. Принять закон, регулирующий общий порядок осуществления контроля, по аналогии с законом Российской Федерации (оптимальный вариант). Это позволит сделать отношения в области контроля более стабильными и предсказуемыми.
2. Сократить количество контрольных органов. Это может быть достигнуто прежде всего за счет сокращения государственного регулирования, устранения необоснованных ограничений в различных отраслях (регистрация, лицензирование, цены, расчеты и др.). Указанная мера позволит повысить доверие инвесторов, в том числе иностранных, к Беларуси, повысит гарантии их стабильной деятельности.
3. Исключить пересекающиеся полномочия государственных органов в области контроля. Это позволит исключить дублирование контрольной деятельности, уменьшить количество проверок, сократить потери времени проверяющих и проверяемых.
4. Лишить (либо, во всяком случае, значительно сократить) контролирующие органы внесудебных полномочий. Это позволит повысить ответственность контролирующих органов за качество проверок, уменьшить возможности для субъективного подхода, будет препятствовать коррупции и т.д. Так, при проведении указанного выше опроса предпринимателей (см. абзац первый раздела 5.4.1.) 85% опрошенных отметили, что они изредка (44%) либо постоянно (41%) вынуждены давать взятки.
5. Внести изменения в Указ №673, ограничив количество проверок. Например, согласно Закону Российской Федерации, в отношении одного субъекта плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года. Внеплановые мероприятия могут проводиться только в определенных указанным Законом случаях (контроль исполнения предписаний, выявленных в результате планового мероприятия; получение информации о ситуациях, которые могут непосредственно причинить вред жизни, здоровью людей, окружающей среде и имуществу; возникновения угрозы здоровью и жизни граждан, загрязнения окружающей среды, повреждения имущества, в том числе в отношении однородных товаров других субъектов; обращение граждан и юридических лиц с жалобами на нарушение их прав и законных интересов). Это позволит избежать немотивированных проверок, исключить предвзятость при назначении проверок, повысить доверие к контролирующим органам.
6. Принять специальный акт либо внести изменения в действующее законодательство, определив четкий порядок установления и предельные размеры экономических санкций, детально разграничив компетенцию государственных органов в этой области. Это позволит навести элементарный порядок в этой сфере, исключить установление разной ответственности за одни и те же нарушения, повысить эффективность применяемых санкций.
7. Определить четкую ответственность контролирующих органов за ущерб, причиненный их незаконными действиями. По примеру Закона Российской Федерации, ввести принцип презумпции добросовестности контролируемых, а также обязанность контролирующих доказывать законность своих действий при их обжаловании. Такие меры повысят качество проверок, позволят сократить количество спорных ситуаций, будут способствовать повышению уровня защищенности бизнеса.

5. ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО О ЦЕНООБРАЗОВАНИИ

5.1. Общее состояние законодательства

В соответствии с абзацем первым п.1 ст.394 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее - ГК) "Расчеты сторон при исполнении договора осуществляются по цене, установленной соглашением сторон с соблюдением норм законодательства". В принципе, эту норму можно было бы считать соответствующей рыночной экономике, если бы не слова "с соблюдением норм законодательства". Дело в том, что ее можно при желании трактовать как возможность государства вмешиваться в ценообразование, в том числе и тогда, когда цены формально являются свободными (договорными). В п.1 аналогичной ст. 424 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) подобная оговорка отсутствует, что несомненно повышает гарантии соблюдения одного из важнейших принципов гражданско-правовых договоров - принципа свободного ценообразования.

Вместе с тем, согласно абзацу второму п.1 ст.394 ГК "В предусмотренных законодательством случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.д.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами". Подобная норма имеется и в ГК РФ, однако она отличается тем, что вместо слова "законодательством" в ней употреблено слово "законом". Таким образом, ГК РФ по сравнению с ГК значительно повысил гарантии от необоснованного вмешательства государственных органов в процесс ценообразования.

Далее под словом "цены" понимаются также и тарифы.

Базовым нормативным актом, регулирующим ценообразование в Республике Беларусь, является Закон от 10 мая 1999 г. "О ценообразовании".

Важнейшие особенности этого Закона следующие:

- он устанавливает основы государственной политики в области ценообразования, сферу применения свободного и регулируемого ценообразования, компетенцию соответствующих государственных органов, права и обязанности субъектов ценообразования;
- закон дает определение основных понятий: цены; тарифа; ценообразования; свободной цены; регулирования ценообразования; регулируемой цены; фиксированной цены; предельной цены; предельной торговой надбавки; предельного норматива рентабельности; декларирования цен.

Уже из одного этого перечня можно делать вывод, что Закон даже по сравнению с ГК значительно ограничивает свободу ценообразования; под регулированием ценообразования в Законе понимается воздействие на процессы установления цен со стороны государственных органов на основе норм прямого (административного) и косвенного (через воздействие на ценообразующие факторы путем проведения мероприятий в области денежно-кредитной, налоговой, тарифной политики) регулирования; под регулируемой ценой Закон подразумевает устанавливаемую соответствующими государственными органами или определяемую субъектами ценообразования с учетом установленных этими органами ограничений. При этом регулируемая цена может иметь фиксированную или предельную величину; под фиксированной ценой понимается регулируемая цена, устанавливаемая субъектом ценообразования в твердо выраженной денежной величине;

- в качестве одного из основных принципов ценообразования определено, в частности, сочетание свободных и регулируемых цен;
- установление регулируемых цен должно обеспечиваться на уровне, обеспечивающем субъектам хозяйствования покрытие экономически обоснованных затрат и получение достаточной для расширенного воспроизводства прибыли с учетом государственных дотаций и мер государственной поддержки. Представляется, что

- на практике подобная норма не может быть реализована, так как вряд ли можно говорить об учете особенностей деятельности различных субъектов хозяйствования и речь может идти только "о средней температуре по больнице";
- в качестве основного принципа объявлено применение в Беларуси свободных цен, за исключением случаев, предусмотренных комментируемым Законом; регулируемые же цены должны применяться в отношении субъектов, доминирующих на рынке Беларуси и включенных в государственный реестр, а также на отдельные социально-значимые товары, конкретный перечень которых устанавливается Президентом или по его поручению Правительством (ст.6 и 7). На практике однако эти нормы нарушаются (см. об этом ниже); определив способы регулирования цен (путем установления фиксированных цен, предельных цен, предельных торговых надбавок (скидок), предельных нормативов рентабельности, порядка определения цен, декларирования цен). Закон предоставил право соответствующим государственным органам самостоятельно принимать решение о выборе конкретного способа исходя из государственных интересов и складывающейся социально-экономической ситуации в республике в порядке, установленном законодательством (ст.8). Представляется, что указанная норма предоставляет государственным органам широкое поле для "усмотрения" и субъективного подхода; к тому же выделение "государственных интересов" в качестве приоритетных приводит в обществе с неустоявшимися демократическими традициями к их трактовке не в пользу граждан и юридических лиц;
 - государственную политику в области ценообразования определяет в соответствии с Конституцией Президент Беларуси. (ст.9). При этом следует иметь в виду, что прямое указание на подобные полномочия в Конституции отсутствует, а согласно части второй ст.79 Конституции Президент лишь "гарантирует реализацию основных направлений внутренней и внешней политики";
 - определена довольно широкая компетенция государственных органов ценообразования (к ним отнесены специальный республиканский орган, другие республиканские органы, на которые возложены функции ценообразования, облисполкомы и Минский горисполком). Таким образом, Закон даже не содержит исчерпывающего перечня органов ценообразования, что в конечном счете предполагает широкое "творчество". Указом Президента Республики Беларусь от 19 мая 1999 г. №285 функции ценообразования возложены на 24 государственных органа, зачастую отраслевого управления. Таким образом, министерства, в подчинении которых находятся соответствующие предприятия, имеют возможность диктовать цены и для своих конкурентов;
 - в качестве мер ответственности, применяемых к лицам, нарушившим законодательство о ценообразовании, предусмотрены санкции в виде взыскания в бюджет выручки, полученной в результате завышения цен либо суммы средств, недополученных в результате применения цен ниже установленных государственными органами, и наложение штрафа в двукратном размере таком же размере. За повторные нарушения установлены еще более высокие санкции (в частности, штраф в двукратном размере). Здесь необходимо отметить во-первых, высокие размеры санкций, во-вторых то, что санкции могут применяться и в том случае, если недополучение средств полностью ложится на результаты деятельности субъекта хозяйствования. Подобная практика в сложившейся экономической ситуации представляется чересчур фискальной. При этом согласно п.1.8. Декрета Президента Республики Беларусь от 4 августа 1997 г. №14 указанные штрафы не подлежат уменьшению на сумму налогов и иных платежей в бюджет и внебюджетные фонды.

Одним из основных актов, непосредственно регулирующих ценообразование в Беларуси, является Указ Президента Республики Беларусь от 19 мая 1999 г. №285 "О некоторых мерах по стабилизации цен (тарифов) в Республике Беларусь". Из анализа этого Указа следует вывод, что объявленный Законом о ценообразовании приоритет свободного ценообразования не соблюдается.

Так, Указом установлено, в частности, что на территории Беларуси не допускается рост цен без принятия соответствующих мер по социальной защите населения и Совет Министров совместно с Национальным банком ежегодно устанавливает и по мере необходимости пересматривает предельные индексы изменения отпускных цен на товары (работы, услуги - далее "товары"), производимые на территории Республики Беларусь. Кроме этого, Указом установлено, что:

- цены, надбавки (скидки) на товары согласно с утвержденным Указом перечнем регулируются республиканскими и местными органами (перечень включает 24 органа и крайне широкий перечень товаров), исходя из государственных интересов и складывающейся социально-экономической ситуации в республике;
- экономически обоснованное повышение отпускных цен может производиться субъектами хозяйствования при условии соблюдения ими предельных индексов, устанавливаемых в соответствии с Указом. В случае невозможности соблюдения таких индексов субъекты хозяйствования должны произвести регистрацию формируемых ими отпускных цен в порядке, установленном Правительством;
- превышение установленных предельных индексов изменения отпускных цен без их регистрации - влечет взыскание с субъектов хозяйствования в соответствующий бюджет дохода, полученного в результате превышения цен и штраф в двукратном размере, а реализация товаров с нарушением установленного порядка регистрации цен, а также при отсутствии экономических расчетов, подтверждающих их уровень - штраф в размере до 30% стоимости реализованных товаров;
- совершение указанных в предыдущем абзаце нарушений повторно в течение года после привлечения к экономической ответственности является основанием для принятия решения о ликвидации (прекращении деятельности), причем не судом, а регистрирующим органом. Подобная мера также представляется необоснованно суровой, особенно если учесть к тому же внесудебный порядок ликвидации;
- установлены также меры административной ответственности должностных лиц и индивидуальных предпринимателей за нарушение норм Указа (до 40 МЗП, а при повторе - до 80 МЗП).

Необходимо также учесть, что в преамбуле Указа №285 сказано, что регулирование цен вводится не только для недопущения необоснованного роста цен, но и "в целях улучшения социально-экономического положения населения". Таким образом, на цены были возложены чуждые им функции социального регулирования, в то время как они должны выступать регулятором эффективности предпринимательской деятельности.

Из сказанного следует, что в настоящее время в Республике Беларусь определяющим является административное регулирование цен. Справедливости ради следует отметить, что Правительство, утверждая ежеквартально предельные индексы цен, в последнее время постоянно сокращает перечень товаров, на которые эти индексы устанавливаются. Однако утверждение индексов происходит с запозданием (так, на II квартал 2001 г. постановление Правительства №398 принято 26 марта, а на III квартал - 12 июля). В связи с этим субъекты хозяйствования не могут нормально спланировать свою деятельность и, во-

вторых, рискуют быть наказанными за нарушения. К тому же по подсчетам специалистов, в 1999 -2000 г.г. предельные индексы цен устанавливались ниже темпов инфляции (см. "Малый и средний бизнес в Беларуси". Аналитический бюллетень, №3, с. 3).

Около 3000 предприятий включено в настоящее время на республиканском и областном уровне в списки монополистов, что является основанием для регулирования их цен в соответствии с антимонопольным законодательством. Однако в условиях открытости белорусско-российской границы такое регулирование зачастую не имеет смысла, поскольку российские товары свободно попадают на белорусский рынок и составляют сильную ценовую конкуренцию.

Следует также учесть, что зачастую регулирование цен осуществляется государством не прямым, а косвенным путем. Так, согласно постановлению Совета Министров Республики Беларусь от 23 июля 2001 г. №1081, экономические министерства получили право изменять состав затрат, включаемых в себестоимость продукции, в течение месяца после утверждения бюджета. Вместе с тем это, во-первых, равносильно изменению налоговой системы, во-вторых, естественно, сказывается на уровне цен. Для предприятий с долей государственной собственности менее 50% (частная собственность) установлены ограничения на включение в себестоимость затрат на консультационные, аудиторские, информационные услуги, а также затрат на рекламу и маркетинговые услуги.

В соответствии со ст.94 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь коммерческие организации с иностранными инвестициями вправе самостоятельно устанавливать цены на продукцию (работы, услуги) собственного производства. Вместе с тем на практике и эта норма не выдерживается, поскольку эти организации понуждают декларировать их цены.

Кроме того, следует отметить, что для отнесения к продукции собственного производства существуют определенные критерии и процедура подтверждения. В отношении же продукции "несобственного производства" действует порядок, установленный для всех остальных субъектов. Кроме того, отрицательное влияние на ценообразование коммерческих организаций с иностранными инвестициями оказывает также практика административного регулирования цен для остальных субъектов хозяйствования.

5.2. Предложения по совершенствованию законодательства о ценообразовании

Представляется, что в качестве неотложных мер по совершенствованию законодательства Республики Беларусь о ценообразовании могут быть приняты следующие:

1. Из п.1 ст. 394 ГК необходимо исключить слова "с соблюдением норм законодательства". Это позволит однозначно утвердить принцип свободного ценообразования в качестве одного из важнейших условий свободы договора, что соответствует принципам рыночной экономики.
2. Абзац второй п.1 ст. 394 ГК РБ изложить в следующей редакции: "В случаях, предусмотренных законом, применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами". Такая норма позволит предотвратить необоснованное вмешательство государственных органов в ценообразование за счет принятия подзаконных актов, повысит гарантии деятельности субъектов хозяйствования.
3. Внести изменения в часть вторую ст. 8 Закона "О ценообразовании", определив, что выбор конкретных форм ценообразования осуществляется соответствующими государственными органами с учетом не только государственных интересов и складывающейся социально-экономической ситуации, но и с учетом интересов субъектов хозяйствования. Это будет понуждать государственные органы более тщательно подходить к выбору способов регулирования, повысит гарантии защиты субъектов хозяйствования.
4. Внести изменения в ст.10 Закона о ценообразовании, определив непосредственно в ней перечень государственных органов, осуществляющих регулирование и контроль за ценообразованием. При этом представляется целесообразным установить норму, согласно которой органы отраслевого управления не будут иметь права осуществлять регулирование цен, оказывая тем самым воздействие на конкурентов.
5. Уточнить редакцию ст. 14 Закона о ценообразовании, исключив ответственность субъектов хозяйствования в виде взыскания в бюджет суммы средств, недополученных в результате применения цен ниже установленных государственными органами. При этом необходимо учесть, что Закон предусматривает еще и наложение штрафа в таком же размере, который не подлежит уменьшению на сумму налогов и иных платежей в бюджет. Таким образом, субъекты хозяйствования, зачастую вынужденные объективно идти на снижение цен, подвергаются санкциям, несоизмерным с тяжестью нарушения.
6. Отменить постановление Совета Министров от 23 июля 2001 г. №1081, предоставившее право экономическим министерствам менять состав затрат, включаемых в себестоимость, в течение месяца после принятия бюджета. Утверждение и изменение состава указанных затрат должно осуществляться в том же порядке, что и законодательство о налогах. Это повысит предсказуемость условий хозяйствования, в том числе для иностранных инвесторов.
7. Отменить ограничения на включение в состав затрат консультационных, аудиторских и информационных маркетинговых услуг, а также затрат на рекламу и маркетинговые услуги. Отмена этих ограничений не скажется на налогообложении, так как включенные в затраты расходы одного субъекта хозяйствования станут доходами у другого.
8. Внести изменения в список предприятий-монополистов, отнеся к ним те, которые являются таковыми на всем таможенном пространстве Российской Федерации - Беларуси. На областном уровне в этих списках следует оставить только естественных монополистов.

9. Отменить Указ Президента Республики Беларусь от 19 мая 1999 г. №285 об установлении Правительством предельных индексов цен, поскольку это утратило смысл в условиях трудностей сбыта. Следует также учесть, что ежеквартальное, тем более с опозданием, утверждение таких перечней отрицательно сказывается на стабильности хозяйственной деятельности.

6. РАСЧЕТЫ И ВАЛЮТНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

6.1. Общее понятие о расчетах

В основе расчетов находится обязанность должника исполнить свое денежное обязательство перед кредитором за поставленный товар, выполненные работы, оказанные услуги и т.д. Расчеты могут осуществляться как наличными деньгами, так и в безналичном порядке. В соответствии с Гражданским кодексом (п. 1, п. 2 и п. 3 ст. 775) расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами или в безналичном порядке, установленном законодательством. Расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием индивидуальных предпринимателей производятся в безналичном порядке, расчеты между этими лицами могут производиться также наличными деньгами в случаях, предусмотренных законодательством. При этом безналичные расчеты производятся, как правило, через банки. Если расчеты осуществляются наличными деньгами, то самостоятельного правоотношения по расчетам, независимого от обязательства, во исполнение которого расчеты осуществляются, не возникает. Участниками отношений по расчетам наличными деньгами являются стороны договора, из которого возникло денежное обязательство.

В случае же безналичных расчетов, которые осуществляются через банки, возникает самостоятельное обязательство между стороной, обязанной осуществить платеж в пользу своего контрагента, и банком, которое не зависит от сделки, в силу которой клиент должен произвести расчеты со своим контрагентом. В связи с этим банки не связаны условиями такой сделки, а также фактическим исполнением сторонами обязательств по такой сделке, даже если в поручении есть указание на данную сделку в качестве основания для проведения расчетов. Так, например, в случае осуществления через банки расчетов за товар, поставляемый по договору, банки никоим образом не связаны условиями договора купли-продажи товаров, а также той формой расчетов, которая указана в договоре. Банк осуществляет расчет, например, посредством аккредитива, не в силу того, что такая форма расчетов указана в договоре, а в силу того, что клиент банка дает поручение банку открыть аккредитив. То есть, даже в случае, если в договоре будет указана форма расчетов, например, посредством инкассо, банк обязан открыть аккредитив, если клиент дает ему поручение на открытие аккредитива.

В основе правовой природы безналичных расчетов находятся отношения, близкие по своей правовой природе к договору поручения, то есть отношения, связанные с совершением одним лицом от имени и за счет другого лица определенных юридических действий. Однако в отличие от общегражданского договора поручения, при котором поверенный совершает от имени доверителя лишь определенные юридические действия, банки совершают также и фактические действия, связанные с переводом денежных средств.

Кроме того, по общему правилу, применимому к договору поручения, поверенный обязан исполнить данное ему поручение лично и лишь в исключительных случаях может передать исполнение другому лицу (заместителю), при исполнении поручения при проведении расчетов первоначальный поверенный (банк) практически всегда исполняет поручение с использованием заместителей поверенного (иных банков), поскольку помимо первоначального поручения, которое дает клиент своему банку о проведении платежа практически всегда имеет место поручение этого банка другому банку о зачислении средств на счет клиента контрагента. Отношения по безналичным расчетам не всегда могут быть сведены лишь к договору поручения – они могут включать в себя и иные по своей правовой природе отношения. Например, достаточно часто отношения между плательщиком и банком включают в себя также и элементы кредитования (при контокоррентном счете)

или предоставления гарантии (поручительства) (при открытии подтвержденного аккредитива).

Однако наряду со взглядом на безналичные расчеты как на отношения, близкие к договору поручения, существуют также мнения о том, что отношения, возникающие при расчетах посредством инкассо, более близки к отношениям по уступке права требования, при которых должник по денежному обязательству уступает своему кредитору право требования получения денежной суммы от банка, на счете в котором находятся средства должника. То есть, банк в такой ситуации должен предоставить денежные средства должнику по денежному обязательству, который, в свою очередь, уступает данное право требования своему кредитору. Но подобный подход к правовой природе безналичных расчетов вряд ли оправдан, поскольку одновременно с уступкой требования должник по денежному обязательству должен был бы брать на себя поручительство за исполнение своим банком обязательства перед новым кредитором (ст. 361).

Иначе в случае, если банк по каким-либо причинам не исполнит денежное обязательство перед получателем платежа, последний не сможет обратиться с требованием о взыскании задолженности к плательщику, а вынужден будет обращаться с требованием только к банку, за исключением случаев недействительности переданного требования (например, при отсутствии денег на счете). Тем самым, после надлежащей уступки требования получатель платежа не сможет требовать от плательщика исполнения денежного обязательства, что противоречило бы смыслу банковских расчетов. Что же касается расчетов платежными поручениями, то встречается точка зрения, в соответствии с которой отношения между клиентом и банком по поводу проведения расчетов представляют собой возложение исполнения обязательства на третье лицо. Однако данные доктринальные подходы не реализованы в законодательстве Республики Беларусь, что дает основания говорить о том, что банковские расчеты все-таки по своей правовой природе ближе к договору поручения, чем к иным институтам.

6.2. Наличные расчеты на территории Республики Беларусь

Как указано выше, расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами (п. 1 ст. 775 Гражданского кодекса Республики Беларусь). В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000 г. № 359 “Об утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь” расчеты между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями наличными денежными средствами как правило не допускаются, однако такие расчеты (т.е. наличными денежными средствами) допускаются:

- между юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь в размере не более 50 минимальных заработных плат в месяц. При этом расчеты юридических лиц, их обособленных подразделений наличными денежными средствами осуществляются с разрешения руководителя обслуживающего банка;
- между юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь в размере, превышающем 50 минимальных заработных плат в месяц;
- с рынками за оказываемые услуги, за исключением аренды помещений, в порядке, установленном Национальным банком Республики Беларусь;
- с магазинами-складами за приобретаемые у них товары в порядке, определенном Советом Министров Республики Беларусь и Национальным банком Республики Беларусь;
- с ветеринарными и фитосанитарными службами в порядке, устанавливаемом Национальным банком Республики Беларусь.

При этом юридические лица, их обособленные подразделения, индивидуальные предприниматели, осуществляющие международные автомобильные перевозки грузов, могут рассчитываться в наличном порядке в размере, превышающем 50 минимальных заработных плат в месяц, но только за услуги, связанные с этими перевозками, по перечню, определяемому Советом Министров Республики Беларусь, - в порядке, установленном Национальным банком.

Кроме того, допускаются расчеты юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями в размере, превышающем 50 минимальных заработных плат в месяц, за продукцию (товары, работы, услуги), аренду площадей, платежей в бюджет (в том числе в государственные целевые бюджетные фонды) и в государственные внебюджетные фонды при внесении этих денежных средств непосредственно в кассы банков с последующим их зачислением на текущие (расчетные) счета получателей в порядке, определенном Национальным банком.

Для юридических лиц, их обособленных подразделений, индивидуальных предпринимателей допускается прием в кассы наличных денежных средств без ограничения их размера в части осуществления ими:

- выставочной деятельности (за услуги, кроме оплаты аренды площадей);
- розничной торговли.

Наличные расчеты на территории Республики Беларусь между субъектами Республики Беларусь осуществляются, как правило, в национальной денежной единице (валюте) Республики Беларусь. Расчеты с использованием наличной иностранной валюты между субъектами Республики Беларусь запрещены, за исключением случаев, установленных Национальным банком Республики Беларусь или расчетов проводимых с разрешения Национального банка Республики Беларусь.

При этом в соответствии с Положением об использовании наличной иностранной валюты на территории Республики Беларусь, утв. Протоколом заседания Правления На-

ционального банка Республики Беларусь от 28.05.1998г. № 11.8 (Национальный банк Республики Беларусь 2 июня 1998г., № 51), прием наличной иностранной валюты юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями Республики Беларусь допускается в случаях, когда источниками поступления иностранной валюты являются:

- иностранная валюта, получаемая в оплату обязательств по договорам (контрактам) или иным документам, свидетельствующим о фактическом заключении сделки с нерезидентами (за исключением физических лиц, не являющихся предпринимателями);
- иностранная валюта, получаемая от нерезидентов (за исключением физических лиц, не являющихся предпринимателями), в оплату таможенных пошлин (сборов), дорожных сборов, декларирования грузов и иных налогов и сборов, установленных законодательством, в том числе иностранная валюта, получаемая таможенными органами на временной основе в качестве финансовых гарантий (залоговой стоимости);
- иностранная валюта, поступающая на безвозмездной основе (дары, пожертвования); иностранная валюта, получаемая от осуществления выездной торговли, в т.ч. на выставках (ярмарках), за пределами Республики Беларусь;
- иностранная валюта, поступающая от оказания услуг, выполнения работ за пределами Республики Беларусь физическим лицам-нерезидентам (за исключением физических лиц, являющихся предпринимателями);
- иностранная валюта, выданная (полученная) ранее под отчет, но не использованная, в том числе выданная (полученная) через кассы филиалов и иных обособленных подразделений;
- иностранная валюта, получаемая от международных перевозчиков (экспедиторов)-резидентов в оплату таможенных пошлин (сборов), дорожных сборов и иных налогов и сборов, если законодательством Республики Беларусь их оплата предусмотрена в иностранной валюте;
- иностранная валюта, полученная предприятием (предпринимателем) со своего счета; иностранная валюта, получаемая от резидентов Республики Беларусь в оплату книжек МДП (карнет-TIR), декларирования грузов, страховых услуг, услуг (работ), оказываемых (выполняемых) на пограничных (таможенных) переходах, в том числе иностранная валюта, получаемая таможенными органами на временной основе, в качестве финансовых гарантий (залоговой стоимости), если проведение данных расчетов связано с транспортировкой (экспедированием) грузов за пределы и из-за пределов Республики Беларусь и если законодательством Республики Беларусь их оплата разрешена в иностранной валюте;
- иностранная валюта, получаемая от нерезидентов и физических лиц-резидентов (за исключением физических лиц, являющихся предпринимателями) в качестве взносов в уставные фонды юридических лиц; иностранная валюта, изъятая (конфискованная) правоохранительными, налоговыми, таможенными и иными контролирующими органами в порядке, установленном законодательством;
- иностранная валюта, ранее полученная от резидентов Республики Беларусь в оплату договоров перевозки и экспедирования грузов за пределы и из-за пределов Республики Беларусь и не использованная;
- иностранная валюта, получаемая от нерезидентов в качестве оплаты за участие в спортивных соревнованиях;
- иностранная валюта, поступающая в кассы органов Министерства внутренних дел и Комитета государственной безопасности Республики Беларусь;

- иные источники при наличии разрешения Национального банка Республики Беларусь.
- В Республике Беларусь уполномоченным банком юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям наличной иностранной валюты допускается на следующие цели: - для выдачи под отчет на расходы, связанные со служебными командировками (расходы, связанные с разъездами индивидуальных предпринимателей) за границу Республики Беларусь;
- для оплаты государственной пошлины, иных сборов, финансовых гарантий таможенным органам в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь;
- для полной либо частичной оплаты договоров (в том числе заключенных с резидентами) перевозки и экспедирования грузов за пределы и из-за пределов Республики Беларусь, если это предусмотрено условиями договора. Оплата указанных договоров может производиться путем выдачи наличной иностранной валюты международным перевозчикам (экспедиторам) (их представителям - водителю, экспедитору и т.д.);
- для оплаты открытия виз в Посольствах и иных официальных представительствах иностранных государств; для оплаты в Республике Беларусь книжек МДП (карнет-TIR), декларирования грузов, страховых услуг (включая страхование водителя, груза, транспортного средства и т.д.), услуг, оказываемых на пограничных (таможенных) переходах, если законодательством Республики Беларусь их оплата разрешена в иностранной валюте;
- для удовлетворения потребности органов Комитета государственной безопасности и Министерства внутренних дел Республики Беларусь (без указания целей использования); для возврата судебными, правоохранительными, налоговыми, таможенными и иными контролирующими органами ранее изъятой (конфискованной) иностранной валюты в порядке, предусмотренном законодательством; для возврата таможенными органами иностранной валюты, полученной на временной основе в качестве финансовых гарантий (залоговой стоимости);
- для выплаты заработной платы, полевого довольствия и надбавок взамен суточных и иных вознаграждений и компенсаций работникам в случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь;
- для выплаты средств, поступивших по целевому назначению на безвозмездной основе (дары, пожертвования) из-за пределов Республики Беларусь;
- в иных случаях - с разрешения Национального банка Республики Беларусь.

6.3. Виды безналичных расчетов субъектов Республики Беларусь

В соответствии с законодательством Республики Беларусь безналичные расчеты осуществляются через Национальный банк Республики Беларусь, банки и небанковские кредитно-финансовые организации, имеющие лицензии Национального банка Республики Беларусь на совершение банковских операций.

Законодательством Республики Беларусь предусмотрены следующие виды безналичных расчетов:

– ***платежные требования.***

Платежное требование представляет собой расчетный документ, содержащий требование получателя средств к плательщику об уплате определенной суммы через банк. Платежные требования оплачиваются с предварительным акцептом. Списание средств со счетов юридических лиц без их согласия осуществляется инкассовыми распоряжениями. Инкассо - банковская операция, при которой банк по поручению своего клиента - получателя средств и на основании составленного им (получателем) расчетного документа получает причитающуюся получателю сумму денежных средств от плательщика и зачисляет ее в установленном порядке на счет получателя. Форма расчетов платежными требованиями определяется в договоре между плательщиком и получателем средств и применяется для расчетов за отгруженные (отпущенные) товары;

– ***платежными поручениями.***

Платежное поручение представляет собой расчетный документ, содержащий поручение плательщика обслуживающему банку о перечислении определенной суммы с его счета на счет получателя. Платежным поручением производятся: расчеты за полученные товары, расчеты по нетоварным операциям (платежи в бюджет и во внебюджетные фонды, финансирование расходов из республиканского и местных бюджетов, государственных целевых бюджетных и внебюджетных фондов, погашение задолженности банку по ссуде и процентам, переводы средств на выплату заработной платы и других платежей в пользу отдельных граждан, оказание и возврат временной финансовой помощи, предоставление займа и пр.), предварительная оплата в случаях, предусмотренных нормативными актами, договорами (под предварительной оплатой понимается оплата товаров, готовых к отгрузке (отпуску) покупателям к моменту платежа и отгружаемых (вывозимых) не позднее трех рабочих дней со дня получения платежа, если другие сроки не определены договором или нормативными актами, которыми предусмотрен данный порядок расчетов), авансовые платежи (авансовый платеж - сумма денежных средств, перечисленная, выданная в счет условленного платежа или расходов, по которым отчет будет дан впоследствии); оплата товарных векселей.

Юридические лица могут осуществлять расчеты в порядке перевода средств через предприятия связи: на имя отдельных граждан причитающихся лично им средств (пенсии, алименты, заработная плата, авторский гонорар и другие, приравненные к заработной плате платежи); на расходы для выплаты заработной платы по организованному набору рабочих и по заготовке сельскохозяйственной продукции в местах, где нет банков; наличных сумм торговой выручки, налогов и других средств для зачисления на счета в банках. С предприятиями связи расчеты за переводы осуществляются, как правило, акцептованными поручениями.

– ***платежными требованиями-поручениями***

Платежное требование-поручение - расчетный документ, содержащий требование получателя средств к плательщику оплатить на основании направленных ему, минуя обслуживающий банк, расчетного, отгрузочных и других документов, предусмотренных договором, стоимость поставленного по договору товара, произвести платежи по другим операциям.

– **аккредитивами**

Аккредитив представляет собой соглашение между банком плательщика (далее - "банк-эмитент") и плательщиком (далее - "приказодатель аккредитива"), в силу которого банк-эмитент по поручению приказодателя предоставляет в пользу получателя средств по аккредитиву (далее - "бенефициар") обязательство произвести платеж против представленных в соответствии с условиями аккредитива документов и выполнения других условий аккредитива.

Аккредитив может быть отзывным и безотзывным. Каждый аккредитив должен ясно указывать, является ли он отзывным или безотзывным. При отсутствии такого указания аккредитив является безотзывным. Отзывный аккредитив может быть изменен или аннулирован в любой момент без предварительного уведомления бенефициара. Безотзывный аккредитив не может быть изменен или аннулирован без согласия банка-эмитента и бенефициара. Открытие аккредитива производится за счет собственных средств приказодателя или за счет кредита банка, депонируемых в сумме аккредитива, в банке-эмитенте на отдельном балансовом счете "Аккредитивы". Открытие аккредитива частично за счет собственных средств приказодателя и частично за счет кредита банка не допускается. Аккредитив предназначается для расчетов только с одним бенефициаром и не может быть передересован.

– **чеками**

Чек – это составленное на специальном бланке письменное поручение владельца счета (чекодателя) обслуживающему его учреждению банка произвести перечисление указанной на чеке денежной суммы получателю средств (чекодержателю). Чекодатель - юридическое лицо или физическое лицо, в том числе индивидуальный предприниматель, осуществляющий платеж за товары или услуги посредством чека. Чекодержатель - юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель, являющееся получателем платежа по чеку. Кроме чеков как таковых используется расчетный чек - именной расчетно-денежный документ, составленный на специальном бланке, содержащий письменное поручение чекодателя банку о перечислении с его счета определенной суммы на счет получателя-чекодержателя (либо о выдаче наличных денежных средств). Расчетный чек предназначен для безналичных расчетов физических лиц с юридическими лицами, включая предпринимателей без образования юридического лица - резидентов Республики Беларусь, за товары, а также для получения физическими лицами наличных денежных средств в системе банка чекодателя. Получение наличных денег может быть разрешено и в других банках при условии заключения соответствующих договоров между банком чекодателя и другими банками. Действие расчетного чека распространяется только на территории Республики Беларусь.

– **банковскими пластиковыми карточками**

Банковская пластиковая карточка – платежное средство (может быть персонализированное или неперсонализированное), предназначенное для осуществления безналичных расчетов за товары (услуги), получения налично-денежных средств.

Указанные в предыдущем пункте виды безналичных расчетов используются в расчетах между юридическими лицами, физические же лица вправе использовать лишь следующие формы расчетов: платежными поручениями; чеками; банковскими пластиковыми карточками.

Применение той или иной формы расчетов между физическими и/или юридическими лицами определяется в договоре. При расчетах возможен зачет взаимных требований. Под расчетами, основанными на зачете взаимных однородных требований, понимаются безналичные расчеты, при которых взаимные требования и обязательства юридических лиц друг к другу погашаются в равновеликих суммах, и лишь на разницу производится платеж в установленном порядке. По заявлениям клиентов и по согласованию меж-

ду банками расчеты могут осуществляться путем зачета взаимных требований между двумя или группой юридических лиц одной или разных отраслей экономики, независимо от имеющихся претензий к участникам зачета.

Для проведения расчетов допускается использование электронного расчетного документа. Электронный расчетный документ представляет собой электронный образ расчетного документа, утвержденного Национальным банком Республики Беларусь, и содержит все реквизиты первичного расчетного документа на бумажном носителе. Электронный расчетный документ создается, заверяется, защищается, передается и принимается с использованием средств электронно-вычислительной техники и телекоммуникаций. Для подтверждения подлинности электронного расчетного документа используется электронно-цифровая подпись.

Расчетные отношения необходимо также рассматривать и в части взаимоотношений, складывающихся между банками. Межбанковские расчеты - это расчеты по выполнению денежных требований и обязательств, возникающих между банками, между банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями, между небанковскими финансовыми организациями, а также между банками по исполнению платежей, инициированных клиентами. Необходимым условием для проведения межбанковских расчетов является установление между банками и небанковскими финансовыми организациями корреспондентских отношений, а также установление ими данных отношений с Национальным банком Республики Беларусь. Корреспондентские отношения между банками - это договорные отношения, согласно которым один банк (корреспондент) держит депозиты, принадлежащие другим банкам (респондентам), и осуществляет операции по счету банка-респондента (корреспондентскому счету) в соответствии с законодательством Республики Беларусь и договором на установление корреспондентских отношений.

Безналичные расчеты на территории Республики Беларусь между субъектами Республики Беларусь осуществляются, как правило, в национальной денежной единице (валюте) Республики Беларусь.

Расчеты с использованием иностранной валюты осуществляются между субъектами Республики Беларусь лишь в исключительных случаях в порядке и с соблюдением условий, предусмотренных законодательством Республики Беларусь. Так, Указом Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000г. № 359 “Об утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь” разрешено производить расчеты между юридическими лицами, их обособленными подразделениями, индивидуальными предпринимателями - резидентами Республики Беларусь в иностранной валюте за природный газ, нефть, другое углеводородное сырье, нефтепродукты, уголь, сжиженный газ, электрическую энергию, импортируемые в Республику Беларусь, а также за нефтепродукты и сжиженный газ, произведенные (в том числе на белорусских предприятиях из давальческого сырья) из импортируемых в Республику Беларусь нефти и другого углеводородного сырья, за электрическую и тепловую энергию, выработанную с использованием природного газа и топочного мазута.

В соответствии же с Положением о порядке проведения валютных операций на территории Республики Беларусь, утв. Правлением Национального банка Республики Беларусь 25 июня 1996г., протокол № 11 (Национальный банк Республики Беларусь от 01.08.1996г. № 768) между юридическими лицами-резидентами использование иностранной валюты, ценных бумаг и платежных документов в иностранной валюте допускается в следующих случаях:

- при расчетах с транспортными и экспедиторскими организациями за перевозку и экспедирование грузов за пределы и из-за пределов Республики Беларусь;

- при расчетах с транспортными организациями за покупку авиа-, авто- и железнодорожных билетов при командировании работников за пределы Республики Беларусь, при наличии у транспортной организации лицензии на право реализации авиа-, авто- и железнодорожных билетов гражданам за иностранную валюту;
- при расчетах со страховыми организациями по страхованию работников, командированных за пределы Республики Беларусь, при наличии у страховой организации лицензии на страхование граждан за иностранную валюту;
- при расчетах за услуги предприятий связи по аренде международных каналов связи (включая абонентную плату за аренду международных каналов связи и плату за установку устройств для приема и передачи информации по международным каналам, если данные устройства являются неотъемлемой частью и условием передачи информации по международным каналам связи) для юридических лиц – резидентов Республики Беларусь в случаях, если расчеты с иностранными владельцами средств коммуникации осуществляются предприятиями связи;
- при оплате расходов банков, если указанные расходы производились этими банками в иностранной валюте или были предъявлены им нерезидентами в иностранной валюте; при оплате комиссий, которые взимаются банками по операциям с иностранной валютой, за исключением комиссий за открытие (закрытие) счетов и комиссий по покупке и продаже иностранной валюты;
- при проведении операций по покупке и продаже иностранной валюты на внутреннем валютном рынке; при расчетах между поставщиками и субпоставщиками продукции (работ, услуг) на экспорт из валютной выручки, остающейся в распоряжении экспортеров после оплаты продукции (работ, услуг) нерезидентом;
- при проведении расчетов, связанных с получением банковского кредита в иностранной валюте и его погашением, а также погашением процентов по кредиту, выданному в иностранной валюте;
- при внесении резидентом вкладов, взносов в иностранной валюте в уставные фонды юридических лиц, а также в случае возврата данных средств при его выходе или исключении из состава участников этих юридических лиц (кроме участников акционерных обществ);
- при расчетах между субъектами хозяйствования, не являющимися уполномоченными банками, по получению и возврату займов в иностранной валюте;
- при расчетах посреднических организаций, осуществляющих операции по реализации товаров нерезидентам, с поставщиками-производителями экспортной продукции;
- при размещении средств в иностранной валюте в депозиты уполномоченных банков или в иные виды банковских долговых обязательств, а также при возврате данных средств и процентов по ним;
- при осуществлении безвозмездных переводов (дары, пожертвования и т.п.); в иных случаях, установленных законодательными актами Республики Беларусь, в том числе указами Президента Республики Беларусь либо Национальным банком Республики Беларусь.

Проведение иных расчетов в иностранной валюте между резидентами в каждом отдельном случае допускается только с разрешения Национального банка Республики Беларусь либо при наличии у получателя средств в иностранной валюте разрешения (лицензии) Национального банка на осуществление данного вида операций. Все расчеты между

юридическими лицами-резидентами в иностранной валюте производятся на основании заключенных между ними договоров, выписанных счетов и других документов в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Вид иностранной валюты для расчетов определяется по договоренности сторон. Покупка иностранной валюты для проведения расчетов между резидентами запрещается, за исключением случаев покупки иностранной валюты для погашения процентов и основного долга по банковским кредитам, полученным в иностранной валюте, если иное не предусмотрено Национальным банком Республики Беларусь.

6.4. Очередность платежей в законодательстве Республики Беларусь

В соответствии с законодательством Республики Беларусь, в частности Указом Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000г. № 359 “Об утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь” при осуществлении платежей с текущих (расчетных) счетов юридические лица, их обособленные подразделения и индивидуальные предприниматели обязаны соблюдать следующую очередность:

Вне очереди производить платежи в счет:

- неотложных нужд в размере до 10 процентов средств, поступивших на указанные счета за предыдущий месяц;
- погашения задолженности по выплате заработной платы в суммах, соответствующих размеру утвержденного бюджета прожиточного минимума для трудоспособного населения на каждого работника с учетом коэффициентов повышения тарифных ставок рабочих в установленном порядке исходя из списочной численности работников и размеру оплаты отпусков, выплаты страховых взносов на эти суммы в Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты, выходных пособий, алиментов, пособий по государственному социальному страхованию, а также подоходного налога, исчисленного из данных сумм доходов, подлежащих налогообложению. При отсутствии или недостаточности средств в белорусских рублях на текущих (расчетных) счетах указанные платежи осуществлять за счет средств, полученных от продажи (в том числе обязательной) иностранной валюты. В этом случае продажа средств, поступивших на текущие (расчетные) счета в иностранной валюте, должна производиться до исполнения предъявленных к данным счетам платежных требований или иных платежных инструкций;
- погашения банковских кредитов, выданных на выплату задолженности по заработной плате, в пределах утвержденного бюджета прожиточного минимума на одного работающего.

В первоочередном порядке производить платежи:

- в бюджет, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды (налоги, неналоговые платежи, ссуды, займы, обязательства, возникшие в случае осуществления Правительством Республики Беларусь платежей по погашению и обслуживанию кредитов, полученных под гарантии Правительства Республики Беларусь, и проценты по ним);
- по исполнительным документам о взыскании (выплате) заработной платы, алиментов, сумм по возмещению вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, а также в случае потери кормильца;
- за реализованные материальные ценности государственного и мобилизационного резервов.

Во вторую очередь осуществлять платежи:

- за полученные природный газ, электрическую и тепловую энергию;
- за коммунальные услуги;
- в счет погашения задолженности по банковским кредитам и процентов по ним;

- по бесспорному взысканию пени за не выполненные в срок обязательства по оплате потребителями (кроме граждан) полученных природного газа, электрической и тепловой энергии;

В третью очередь производить платежи за сельскохозяйственную продукцию, продукты ее переработки, продовольственные товары, лекарственные препараты, дрожжи кормовые и провит.

В четвертую очередь осуществлять платежи, не указанные выше.

Платежи в пределах одной и той же очереди производить в порядке календарного поступления расчетных документов в банк плательщика, за исключением:

- платежей по исполнительным документам судов, осуществляемых в первоочередном порядке в той очередности, к которой относится предмет иска;
- платежей четвертой очереди, по которым юридические лица, их обособленные подразделения, индивидуальные предприниматели вправе самостоятельно определять очередность оплаты расчетных документов.

6.5. Общие положения о валютных операциях субъектов Республики Беларусь

Валютные операции субъектов Республики Беларусь проводятся через уполномоченные банки Республики Беларусь. Юридические лица-резиденты хранят принадлежащую им иностранную валюту на счетах в уполномоченных банках Республики Беларусь и в своих валютных кассах. В разрешенных Национальным банком Республики Беларусь случаях средства юридических лиц-резидентов Республики Беларусь могут находиться на их счетах в иностранных банках за пределами Республики Беларусь.

Расчеты в иностранной валюте осуществляются юридическими лицами-резидентами в пределах имеющихся в их распоряжении валютных средств. Валютные средства должны иметь легальное происхождение и могут быть получены законным путем из следующих источников:

- средства Государственного валютного фонда Республики Беларусь и валютных фондов местных органов управления и самоуправления;
- валютная выручка от разрешенной деятельности по установленным нормативам;
- взносы в уставный фонд;
- кредиты в иностранной валюте от уполномоченных банков, а также от иностранных банков и финансовых учреждений, других иностранных юридических лиц либо иные заемные и привлеченные средства в иностранной валюте;
- иностранная валюта, приобретенная на внутреннем валютном рынке Республики Беларусь;
 - дары, пожертвования.

Иностранная валюта, причитающаяся к получению резидентами Республики Беларусь от резидентов Республики Беларусь в результате их деятельности, подлежит обязательному зачислению на счета резидентов в уполномоченных банках Республики Беларусь, за исключением случаев, на которые получено разрешение Национального банка Республики Беларусь.

Поступление денежных средств от экспорта товаров (работ, услуг) осуществляется только на счета экспортеров, если иное не определено Советом Министров Республики Беларусь и Национальным банком Республики Беларусь. Данное требование не распространяется на суммы авансов в наличной иностранной валюте, полученные представителями международных перевозчиков (экспедиторов) от нерезидентов за границей Республики Беларусь и используемые для оплаты расходов по перевозке (экспедиции) грузов по договорам, в счет оплаты которых эти средства получены.

Расчеты по внешнеторговым договорам, предусматривающим импорт товаров (работ, услуг), осуществляются только со счетов импортеров, за исключением случаев, когда платежи осуществляются со счетов нерезидентов Республики Беларусь либо если иное не определено Советом Министров Республики Беларусь и Национальным банком Республики Беларусь.

Расчеты в белорусских рублях между резидентами в оплату обязательств по экспорту товаров (работ, услуг) не допускаются, если иное не определено Советом Министров Республики Беларусь и Национальным банком Республики Беларусь.

Уплата денежных средств в белорусских рублях в качестве получения эквивалента в иностранной валюте (за границей либо в Республике Беларусь), а также получение денежных сумм в белорусских рублях в качестве эквивалента за уплату иностранной валюты (за границей либо в Республике Беларусь) не допускается без специального разрешения (лицензии) Национального банка Республики Беларусь. Данный порядок не действует в случаях, когда уплата или получение денежных сумм связаны с направлением за границу или

приемом в Республике Беларусь делегаций или отдельных работников юридических лиц (резидентов или нерезидентов) на условиях безвалютного обмена в соответствии с договорами между ними.

Юридические лица-резиденты приобретают иностранную валюту на внутреннем валютном рынке в соответствии с правилами, устанавливаемыми Национальным банком Республики Беларусь.

Валютные операции, связанные с движением капитала, осуществляются в порядке, устанавливаемом Национальным банком Республики Беларусь (как правило, при наличии лицензии Национального банка Республики Беларусь).

Юридические лица-резиденты, не являющиеся уполномоченными банками и не имеющие задолженности по кредитам перед уполномоченными банками Республики Беларусь, вправе за счет собственных средств и в пределах собственных средств в иностранной валюте предоставлять иным юридическим лицам-резидентам займы в иностранной валюте на основании заключенных между ними договоров. Займы могут предоставляться только на бесплатной основе. Предоставление займов осуществляется путем перечисления иностранной валюты со счета заимодавца на счет заемщика.

Уполномоченные банки вправе предоставлять кредиты клиентам под залог валютных ценностей. При отказе должника выполнить требования по возврату полученных кредитов валютные ценности реализуются в установленном законодательством Республики Беларусь порядке, и за счет выручки в белорусских рублях от их реализации покрываются требования кредиторов.

Уполномоченным банкам запрещается получение с кредитополучателей процентов в иностранной валюте по кредитам, предоставленным в белорусских рублях, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Уполномоченным банкам запрещается получение иностранной валюты в погашение кредитов, выданных в белорусских рублях, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Погашение основного долга и процентов по кредитам, выданным в иностранной валюте, может производиться в белорусских рублях, если это предусмотрено условиями кредитного договора.

Резидент не вправе продлевать срок, в течение которого нерезидент обязан оплатить свои обязательства, а также каким-либо способом уменьшать сумму обязательств нерезидента, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Валютная выручка, подлежащая переводу в Республику Беларусь и поступившая в собственность или распоряжение резидента за границей, может использоваться им до осуществления перевода для оплаты банковских комиссий и расходов, непосредственно связанных с операцией, по которой получена эта выручка.

После завершения строительства объектов за границей резидент обязан перевести в Республику Беларусь остаток средств в иностранной валюте в течение 30 дней от даты подписания акта о приемке объекта и урегулировании претензий заказчика.

Прибыль в иностранной валюте от проведения фондовых операций за границей подлежит переводу в Республику Беларусь в течение 30 дней от даты завершения операций.

Валютные поступления от проведения за границей выставок, спортивных, культурных и иных мероприятий подлежат переводу в Республику Беларусь в течение 30 дней от даты завершения этих мероприятий или от даты исполнения отдельных контрактов при постоянном функционировании выставок. Перевод иностранной валюты в отделения уполномоченных банков за границей не может рассматриваться как выполнение обязательств по переводу иностранной валюты в Республику Беларусь.

Индивидуальные предприниматели проводят валютные операции в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь для юридических лиц.

Расчеты резидентов, кроме физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, в иностранной валюте и в белорусских рублях при проведении валютных операций осуществляются в безналичном порядке, если иное не установлено Национальным банком Республики Беларусь.

Если номинальная стоимость ценной бумаги выражена в иностранной валюте, а стоимость - в белорусских рублях, то операции с такими ценными бумагами производятся в порядке, предусмотренном для проведения операций с ценными бумагами в иностранной валюте. Если номинальная стоимость ценной бумаги выражена в белорусских рублях, а стоимость - в иностранной валюте, то операции с такими ценными бумагами проводятся в порядке, предусмотренном для проведения операций с ценными бумагами в белорусских рублях.

Открытие резидентами, кроме физических лиц, счетов в белорусских рублях и иностранной валюте в банках и иных кредитных организациях за пределами Республики Беларусь и совершение операций по этим счетам осуществляются на основании лицензии Национального банка Республики Беларусь, если иное не предусмотрено международными договорами или законодательством Республики Беларусь.

Открытие физическими лицами-резидентами счетов в белорусских рублях и иностранной валюте в банках и иных кредитных организациях за пределами Республики Беларусь осуществляется в порядке, устанавливаемом Национальным банком Республики Беларусь.

6.6. Расчеты между лицами Республики Беларусь и иностранными юридическими и физическими лицами

Все расчеты по операциям между резидентами и нерезидентами осуществляются в свободно конвертируемой валюте, расчеты в иных валютах и белорусских рублях производятся, если это предусмотрено межправительственными соглашениями или соглашениями между Национальными (Центральными) банками сторон, осуществляющих расчеты, а также в иных случаях, установленных законодательством Республики Беларусь.

Расчеты в белорусских рублях с субъектами хозяйствования государств, с которыми не заключены данные соглашения (т.е. межправительственные, между Национальными (Центральными) банками) через корреспондентские счета банков государств, их заключивших, запрещены.

Данные требования не распространяются на операции по купле-продаже и конверсии иностранной валюты, осуществляемые уполномоченными банками Республики Беларусь.

Расчеты в белорусских рублях через счета юридических лиц- нерезидентов (кроме банков), открытые в банках Республики Беларусь, производятся в соответствии с режимом данных счетов.

Расчеты по операциям купли-продажи государственных ценных бумаг Республики Беларусь и ценных бумаг Национального банка Республики Беларусь, номинированных в белорусских рублях, осуществляются в белорусских рублях.

В соответствии с международными актами и национальным законодательством Республики Беларусь безналичные расчеты субъектов Республики Беларусь с иностранными субъектами осуществляются, в частности, в следующих формах:

- **международные банковские переводы** - переводы средств из-за границы, переводы за границу, прочие международные переводы. Международные банковские переводы осуществляются посредством платежных поручений, адресуемых одним банком другому, а также, при наличии межбанковской договоренности, посредством банковских чеков или иных расчетных документов. Указанная договоренность оформляется путем подписания двустороннего договора или обмена письмами (тестированными телетрансмиссионными сообщениями). Уполномоченные банки выставляют платежные поручения и банковские чеки на банки-нерезиденты, а также выполняют платежные поручения банков-нерезидентов и оплачивают в соответствии с условиями корреспондентских соглашений выставленные на них чеки. Банки, не имеющие лицензии Национального банка Республики Беларусь на проведение операций, связанных с международными банковскими переводами, производят указанные операции через уполномоченные банки, получившие соответствующие лицензии;
- **аккредитивы**. Аккредитив, в том числе резервный аккредитив, означает соглашение, в силу которого банк (банк-эмитент), действуя в соответствии с инструкциями клиента (приказодателя) или от своего имени, должен произвести платеж третьему лицу (бенефициару) или по его поручению или должен акцептовать и оплатить переводные векселя (тратты), выставленные бенефициаром, или уполномочивает другой банк произвести такой платеж или акцептовать и оплатить такие переводные векселя (тратты), или уполномочивает другой банк произвести неоглашенную против представленных в соответствии с условиями аккредитива документов. (Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов, которые издала Международная торговая палата и кото-

рые, несмотря на свой рекомендательный характер, практически во всех случаях используется при осуществлении расчетов с использованием аккредитива между субъектами различных государств).

Первая редакция данных правил была издана в 1933 году, последующие в 1951, 1962, 1974, 1983 годах. В настоящее время действует публикация Международной торговой палаты № 500, изданная в 1993 году. Наряду с данными Унифицированными правилами МТП также разработала иные правила, связанные с аккредитивом, а именно Унифицированные правила МТП для межбанковского рамбурсирования по документарным аккредитивам (публикация 525, ноябрь 1995 г.), Резервные и коммерческие аккредитивы, публикация МТП № 923.

Кроме того, МТП были изданы Исследование прецедентов по документарным аккредитивам (к Унифицированным обычаям и практике по документарным аккредитивам, (UCP 400) публикация МТП № 400) (том 1), публикация МТП № 459, Документарные аккредитивы: сравнение UCP 400 и UCP500, публикация МТП № 511, Типовые образцы МТП для документарного аккредитива для UCP 500, публикация МТП №516, Исследование прецедентов по документарным аккредитивам по UCP 500, публикация МТП № 535, Комментарий к Унифицированным правилам для межбанковского рамбурсирования, публикация МТП № 551);

- **инкассо.** Инкассо означает операции с документами, осуществляемые банками согласно полученным инструкциям в целях получения от плательщика платежа и/или акцепта либо выдачи документов против платежа и/или акцепта, либо выдачи документов на других условиях. (Унифицированные правила по инкассо, которые изданы Международной торговой палатой).

Последняя редакция Унифицированных правил представляет собой публикацию Международной торговой палаты № 522, изданную в 1995 году (предыдущая редакция была издана в 1978 году, публикация МТП № 322). Международной торговой палатой выпущен также Комментарий к Унифицированным правилам по инкассо, публикация МТП №550).

6.7. Дополнительные особенности расчетов иностранных субъектов в Республике Беларусь

Иностранные субъекты на территории Республики Беларусь осуществляют расчеты в тех же формах и с соблюдением тех же требований, что и субъекты Республики Беларусь с изъятиями, которые будут прокомментированы ниже. В частности, иностранные субъекты вправе открывать в уполномоченных банках Республики Беларусь счета как в иностранной валюте, так и в денежных единицах Республики Беларусь (без права перевода сумм в валюту Республики Беларусь за границу).

Нерезиденты могут открывать в уполномоченных банках счета в иностранной валюте в порядке, установленном Национальным банком Республики Беларусь. Источниками валютных средств на указанных счетах могут быть:

- поступления от резидентов и нерезидентов за реализуемые на территории Республики Беларусь товары, работы и услуги;
- средства, переведенные, ввезенные или пересланные из-за границы;
- проценты, уплачиваемые уполномоченными банками за хранение средств на счетах, и по средствам, размещенным в депозиты и другие виды долговых обязательств;
- поступления со счетов других нерезидентов в уполномоченных банках Республики Беларусь;
- поступления от инвестиций на территории Республики Беларусь;
- средства, поступающие в погашение иных обязательств перед владельцами счетов.

Средства со счетов могут использоваться на:

- приобретение товаров, работ и услуг на территории Республики Беларусь;
- размещение в срочные вклады и иные виды долговых обязательств;
- инвестиции на территории Республики Беларусь;
- платежи благотворительного характера;
- оплату иных обязательств перед резидентами и нерезидентами.

Без разрешения Национального банка Республики Беларусь нерезиденты (кроме банков-нерезидентов) имеют право получать в наличной форме иностранную валюту, находящуюся на их счетах, в пределах остатка средств на счете, если иное не установлено уполномоченным банком, в котором открыт счет, но не более 50000 долларов США в эквиваленте в течение календарного года. Определение такого эквивалента производится путем пересчета суммы иностранной валюты, получаемой со счета в наличной форме, в доллары США по официальному курсу Национального банка Республики Беларусь, действующему на день ее получения.

Наличные средства в иностранной валюте со счета нерезидента могут быть получены только представителем нерезидента, открытым на территории Республики Беларусь в порядке, установленном законодательством.

Снятие наличной иностранной валюты с корреспондентского счета банка-нерезидента без разрешения (лицензии) Национального банка запрещается.

Выше указанное не распространяется на дипломатические и иные официальные представительства иностранных государств, а также на международные организации, их филиалы и представительства. Внесение резидентами наличной иностранной валюты на счета нерезидентов (в том числе и на корреспондентские счета банков-нерезидентов), открытые в уполномоченных банках Республики Беларусь, запрещается.

Внесение на счет нерезидента (в том числе и на корреспондентский счет банка-нерезидента) в уполномоченном банке Республики Беларусь наличной иностранной валю-

ты осуществляется на основании документов, подтверждающих ввоз иностранной валюты на территорию Республики Беларусь (таможенная декларация), за исключением случаев:

- если сумма наличной иностранной валюты, вносимой в течение года, не превышает 10 тысяч долларов США в эквиваленте;
- внесение иностранными дипломатическими представительства сумм консульских и иных сборов.

Внесение на счета и снятие наличной иностранной валюты может производиться нерезидентами только в случае, если это предусмотрено в договоре на обслуживание счета уполномоченным банком Республики Беларусь.

Внесение наличной иностранной валюты может осуществляться лицами, уполномоченными на распоряжение счетом, либо иными лицами на основании надлежащим образом оформленной доверенности.

Нерезиденты имеют право открывать в уполномоченных банках Республики Беларусь счета в белорусских рублях в случаях и порядке, установленных законодательством:

- типа "И" (инвестиционные);
- типа "Т" (текущие);
- иные счета, определенные Национальным банком Республики Беларусь.

Банки-нерезиденты могут открывать на свое имя в уполномоченных банках Республики Беларусь только такие корреспондентские счета в белорусских рублях, через которые осуществляются расчеты, предусмотренные режимом счетов типа "Т".

Счета типа "Т" могут открываться только представителям нерезидентов, открытым на территории Республики Беларусь в установленном законодательством порядке.

На счета типа "И" могут зачисляться:

- выручка от продажи на внутреннем валютном рынке Республики Беларусь иностранной валюты в порядке, устанавливаемом Национальным банком;
- поступления в виде дивидендов по акциям, процентов по паевым и долевым вкладам и иных доходов, полученных в результате распределения прибыли (дохода) юридического лица-резидента;
- суммы возврата средств из республиканского и местных бюджетов, а также от резидентов-продавцов объектов приватизации и иных объектов иностранных инвестиций, средств по расчетам по сделкам купли-продажи вышеуказанных объектов, а также средств, ранее перечисленных в качестве задатка по этим сделкам;
- суммы штрафных санкций, взыскиваемых по сделкам купли-продажи объектов приватизации и иных объектов иностранных инвестиций;
- поступления денежных средств, оставшихся от реализации активов ликвидированных юридических лиц с участием нерезидента после удовлетворения требований кредиторов;
- поступления сумм компенсаций стоимости объектов, принадлежащих нерезиденту-владельцу счета и национализированных либо реквизируемых в случаях и порядке, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь, а также убытков, причиненных нерезиденту-владельцу счета в результате принятия законодательных актов Республики Беларусь или в результате действий органов государственной власти, прекращающих право собственности на принадлежащие ему ранее объекты иностранных инвестиций или препятствующих осуществлению этого права;
- денежные средства от реализации акций, паевых и долевого вкладов, являющихся объектами иностранных инвестиций на территории Республики Беларусь.

Средства со счетов типа "И" по распоряжению владельцев счетов (распорядителей) могут быть использованы для:

- покупки иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Республики Беларусь в порядке, устанавливаемом Национальным банком, после уплаты налогов и сборов в соответствии с законодательством Республики Беларусь;
- платежей по сделкам купли-продажи объектов иностранных инвестиций (в том числе объектов приватизации), кроме платежей по сделкам купли-продажи ценных бумаг, не являющихся акциями, выраженными в белорусских рублях;
- платежей по сделкам купли-продажи приватизационных чеков;
- переводов сумм задатка на счет продавца (в том числе и на счет соответствующего фонда имущества для участия в конкурсе (аукционе) по приобретению объектов приватизации) в связи со сделками купли-продажи объектов иностранных инвестиций;
- уплаты штрафных санкций, предусмотренных договорами купли-продажи объектов иностранных инвестиций и законодательством Республики Беларусь;
- выплаты комиссионного вознаграждения уполномоченному банку, осуществляющему обслуживание счета;
- платежей в пользу резидентов в качестве дара, пожертвования;
- платежей в виде взносов в уставные фонды юридических лиц - резидентов.

Запрещается зачисление на счета типа "И" средств, полученных в кредит в белорусских рублях, начисление и выплаты процентов по остаткам на счетах типа "И", переводы со счетов типа "И" на счета типа "И", а также на корреспондентские счета банков-нерезидентов и счета типа "Т", открытые на имя других владельцев-нерезидентов.

На счета типа "И" средства зачисляются только в безналичном порядке. Снятие наличных денег со счетов типа "И" не допускается.

Не допускается предоставление в кредит средств со счетов типа "И", зачисление на счета типа "И" средств со счетов типа "Т" и счетов банков-нерезидентов в белорусских рублях, а также размещение средств со счетов типа "И" в банковские депозиты, депозитные сертификаты банков, облигации (в том числе государственные) и иные виды долговых обязательств.

На счета типа "Т", а также на корреспондентские счета банков-нерезидентов могут зачисляться:

- поступления от резидентов за поставляемые в Республику Беларусь товары, за производимые нерезидентом работы, оказываемые услуги;
- выручка в белорусских рублях от продажи иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Республики Беларусь в порядке, устанавливаемом Национальным банком;
- суммы привлекаемых нерезидентами кредитов, займов в белорусских рублях, а также суммы, поступающие в погашение ранее предоставленных нерезидентами кредитов, займов, и суммы процентов за пользование ими;
- суммы штрафных санкций, взыскиваемых с резидентов по договорам, заключенным с нерезидентом;
- поступления от резидентов в виде переводов неторгового характера;
- суммы страховых выплат по обязательным и добровольным видам страхования;
- суммы возврата от резидентов средств в белорусских рублях в случае расторжения (изменения условий) договора (контракта);

- суммы возврата на счета остатка кассы представительскими нерезидентов, превышающего установленный лимит;
- суммы возврата средств, ранее размещенных в банковские депозиты, а также поступления от реализации депозитных сертификатов банков, облигаций (в том числе государственных) и иных долговых обязательств;
- суммы начисленных процентов по остаткам на счете и по средствам, размещенным в банковские депозиты, депозитные сертификаты банков, облигации (в том числе государственные) и иные виды долговых обязательств;
- суммы консульских сборов дипломатических представительств иностранных государств;
- выручка от реализации товарно-материальных ценностей, принадлежащих нерезиденту;
- переводы со счетов того же типа, в том числе открытых на имя иных нерезидентов;
- переводы со счета типа "И", открытого на имя того же владельца.

Средства со счетов типа "Т", а также с корреспондентских счетов банков-нерезидентов в белорусских рублях могут быть использованы для:

- платежей в пользу резидентов в оплату поставляемых из Республики Беларусь товаров (кроме товаров, в отношении которых применяются нетарифные меры внешнеэкономического регулирования (установлена исключительная оплата экспорта в иностранной валюте), по перечню, устанавливаемому Правительством Республики Беларусь), а также платежей в пользу резидентов за выполняемые ими работы, оказываемые услуги нерезидентам;
- платежей, связанных с размещением средств со счета в банковские депозиты, депозитные сертификаты банков, облигации (в том числе государственные) и иные виды долговых обязательств;
- уплаты штрафных санкций по договорам (контрактам), заключенным с резидентами;
- платежей в пользу резидентов в виде переводов неторгового характера;
- уплаты налогов, пошлин, сборов и других обязательных платежей подобного характера, а также взносов на социальное страхование;
- осуществления переводов суммы страховых взносов (премий) по обязательным и добровольным видам страхования;
- оплаты текущих расходов на содержание на территории Республики Беларусь представительств нерезидента (включая арендные платежи, платежи за коммунальные и другие подобные услуги, приобретение товарно-материальных ценностей для обеспечения текущей деятельности представительств и филиалов, оплату аренды каналов связи, оплату пересылки и доставки грузов, почтовых отправлений и периодических изданий, выплаты заработной платы и других вознаграждений работникам по трудовым и гражданско-правовым договорам, командировочные расходы работников, переводы страховых взносов по обязательным и добровольным видам страхования, оплату лечения работников при несчастных случаях и заболеваниях и т.п.);
- выплаты комиссионного вознаграждения банку, осуществляющему обслуживание по счету, а также сумм в погашение основного долга и процентов по привлеченным кредитам в белорусских рублях;
- осуществление переводов на счета типа "Т" (в том числе корреспондентские счета банков-нерезидентов), в том числе в пользу иных нерезидентов;

- осуществление платежей в пользу резидентов в качестве дара, пожертвования.

Запрещается покупка иностранной валюты на внутреннем валютном рынке Республики Беларусь с оплатой в белорусских рублях со счетов типа "Т" и корреспондентских счетов банков-нерезидентов, а также перевод средств со счетов типа "Т" и корреспондентских счетов банков-нерезидентов на счета типа "И".

На счета типа "Т" средства зачисляются как правило в безналичном порядке, за исключениями установленными законодательством. Наличные средства со счета типа "Т" могут быть получены в пределах, необходимых для выплаты заработной платы и других видов вознаграждений работникам по трудовым и гражданско-правовым договорам, оплаты командировочных расходов работников, а также для оплаты текущих расходов в порядке, установленном для юридических лиц-резидентов. Наличные средства со счета типа "Т" могут быть получены только представительством нерезидента. Выдача наличных средств с корреспондентского счета банка-нерезидента запрещается.

Лимит рублевой кассы представительства нерезидента устанавливается обслуживающим банком по согласованию с владельцем счета. Представительства нерезидентов обязаны соблюдать установленный для резидентов Республики Беларусь порядок ведения кассовых операций.

6.8. Анализ законодательства Российской Федерации о валютном регулировании

Регулирование валютных отношений в Российской Федерации осуществляется прежде всего на основании Закона РФ от 9 октября 1992 г. N 3615-1 "О валютном регулировании и валютном контроле". В соответствии с указанным Законом, расчеты между резидентами Российской Федерации осуществляются в валюте Российской Федерации без ограничений. Расчеты между резидентами и нерезидентами в валюте Российской Федерации осуществляются в порядке, устанавливаемом Центральным банком Российской Федерации. Порядок приобретения и использования в Российской Федерации валюты Российской Федерации нерезидентами устанавливается Центральным банком Российской Федерации.

В Российской Федерации ее резиденты имеют право покупать иностранную валюту на внутреннем валютном рынке Российской Федерации в порядке и на цели, определяемые Центральным банком Российской Федерации. Покупка и продажа иностранной валюты в Российской Федерации производятся через уполномоченные банки. Сделки купли-продажи иностранной валюты могут осуществляться непосредственно между уполномоченными банками, а также через валютные биржи. Покупка и продажа иностранной валюты в Российской Федерации минуя уполномоченные банки не допускаются. При этом Центральный банк Российской Федерации в целях регулирования внутреннего валютного рынка Российской Федерации может устанавливать предел отклонения курса покупки иностранной валюты от курса ее продажи, а также проводить операции по покупке и продаже иностранной валюты.

Резиденты Российской Федерации могут иметь счета в иностранной валюте в уполномоченных банках. При этом иностранная валюта, получаемая резидентами-юридическими лицами, подлежит обязательному зачислению на их счета в уполномоченных банках, если иное не установлено Центральным банком Российской Федерации.

Резиденты Российской Федерации могут иметь счета в иностранной валюте в банках за пределами Российской Федерации в случаях и на условиях, устанавливаемых Центральным банком Российской Федерации. При этом резиденты могут иметь счета в иностранной валюте, не являющейся свободно конвертируемой валютой, в банках за пределами территории Российской Федерации для расчетов по договорам международного строительного подряда, заключенным с субподрядчиками, выполняющими отдельные виды работ (услуг), расчетов, связанных с закупкой необходимых для исполнения указанных договоров товаров, и расчетов с командированными специалистами гражданами Российской Федерации, осуществляемых в соответствии с этими договорами. Резиденты обязаны уведомить налоговые органы по месту своего учета об открытии указанных счетов на основании указанных выше договоров и ежемесячно отчитываться перед указанными налоговыми органами о движении денежных средств на этих счетах с приложением банковских выписок по таким счетам.

Текущие валютные операции осуществляются резидентами Российской Федерации без ограничений. Валютные операции, связанные с движением капитала, осуществляются резидентами Российской Федерации в порядке, устанавливаемом Центральным банком Российской Федерации (т.е., как правило, при наличии лицензии).

Резиденты Российской Федерации имеют право без ограничений переводить, ввозить и пересылать валютные ценности в Российскую Федерацию при соблюдении таможенных правил.

Нерезиденты Российской Федерации могут иметь счета в иностранной валюте и в валюте Российской Федерации в уполномоченных банках. Нерезиденты Российской Федерации имеют право без ограничений переводить, ввозить и пересылать валютные ценности в Российскую Федерацию при соблюдении таможенных правил. Нерезиденты имеют

право продавать и покупать иностранную валюту за валюту Российской Федерации в порядке, устанавливаемом Центральным банком Российской Федерации. Нерезиденты имеют право беспрепятственно переводить, вывозить и пересылать из Российской Федерации валютные ценности при соблюдении таможенных правил, если эти валютные ценности были ранее переведены, ввезены или пересланы в Российскую Федерацию или приобретены в Российской Федерации на основаниях, указанных в законодательстве.

6.9. Предложения по изменению законодательства Республики Беларусь о валютном регулировании

Нормативные акты Республики Беларусь, регулирующие валютные отношения представляют собой наименее систематизированные и зачастую противоречащие друг другу акты в рамках всего законодательства Республики Беларусь. В связи с этим, давно возникла необходимость принятия закона Республики Беларусь предметом регулирования которого были бы валютные отношения. При этом данный законодательный акт должен представлять собой не только свод понятий и терминов, применяемых в законодательстве Республики Беларусь в сфере валютного регулирования, но и являться актом прямого действия, вобравшим в себя всю существующую в действующем законодательстве Республики Беларусь регламентацию валютных отношений.

Итак, по нашему мнению, сфера валютных отношений нуждается в систематизации, а то и кодификации нормативных актов ее регулирующих. Сфера валютных отношений должна регулироваться прежде всего законами. Что же касается подзаконных нормативных актов, то с одной стороны их количество должно быть как можно более меньшим, с другой стороны они должны регулировать технические вопросы валютного регулирования, а не устанавливать новые правила валютного регулирования, и наконец, в-третьих указанные акты должны быть укрупнены, то есть сведены в несколько основополагающих актов, которые в своей совокупности будут охватывать всю техническую сторону регулирования валютных отношений.

Сфера валютных отношений должна регулироваться лишь с помощью предусмотренных законодательством Республики Беларусь нормативных правовых актов. В связи с этим государственным органам, и прежде всего, Национальному банку Республики Беларусь необходимо отказаться от таких видов регламентирующих документов как телеграммы и письма. При этом, безусловно, в качестве положительного аспекта нельзя не указать на то, что в последнее время Национальный банк все реже использует подобные формы регулирования отношений, однако, для наведения необходимого порядка в данной сфере необходимо вообще отказаться от регулирования каких-либо отношений с помощью писем и телеграмм, а применительно к действующим письмам и телеграммам необходимо их отменить (признать утратившими силу) предварительно “перенеся” всю их нормативную составляющую в надлежащие акты законодательства Республики Беларусь).

В сфере валютного регулирования необходимо отказаться от принятия нормативных актов, которые вводятся с применением их обратной силы. Для стабильности же экономики необходимо, чтобы принимаемые нормативные акты в сфере валютного регулирования вступали в силу как минимум через 30 дней после их официального опубликования.

До принятия закона Республики Беларусь, регулирующего валютные отношения, необходимо изменить или отменить ряд ограничений, мешающих нормальному функционированию субъектов хозяйствования применительно к валютной сфере, например, разрешить нигде не регистрировать и использовать с предметом и целями хозяйственной деятельности беспроцентные валютные займы, предоставить возможность субъектам Республики Беларусь использовать институты перемены лиц в обязательствах в своей внешнеэкономической деятельности и т.д.

Конкретные предложения по проекту Закона Республики Беларусь “О валютном регулировании и валютном контроле”:

1. Проект Закона Республики Беларусь “О валютном регулировании и валютном контроле” нуждается в его полной переработке. Это объясняется тем, что представленный

проект Закона не содержит конкретных норм, регулирующих валютные отношения в Республике Беларусь, а представляет собой глоссарий, разъясняющий термины, используемые в законодательстве Республики Беларусь для регулирования валютных отношений, а также акт, где разграничены компетенция и полномочия государственных органов по валютному регулированию.

По нашему мнению, указанный проект Закона наряду с выше изложенными положениями должен также содержать нормы, регулирующие порядок проведения валютных операций субъектами Республики Беларусь, а также иностранными субъектами на территории Республики Беларусь, а кроме того, в нем должны содержаться меры ответственности за нарушение порядка осуществления валютных операций.

В связи с этим, в проект Закона как минимум необходимо включить нормы, которые будут регламентировать отношения в настоящее время урегулированные Положением о порядке проведения валютных операций на территории Республики Беларусь, утв. Правлением Национального банка Республики Беларусь 25 июня 1996г. протокол № 11 (Национальный банк Республики Беларусь 1 августа 1996г. № 768); Положением об использовании наличной иностранной валюты на территории Республики Беларусь, утв. протоколом заседания Правления Национального банка Республики Беларусь 25.05.1998г. № 11.5 (Национальный банк Республики Беларусь, 2 июня 1998г. № 51); Постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 28.04.2001г. № 100 “Об утверждении Правил проведения валютных операций, связанных с движением капитала”; Указа Президента Республики Беларусь № 311; иных актов законодательства, регулирующих осуществление валютных операций, в частности расчетов в валюте.

2. В проекте Закона необходимо исключить отсылки к регулированию соответствующих отношений иными актами законодательства, то есть как указано в п. 1. Проект Закона должен содержать нормы прямого действия.

3. В проект Закона необходимо включить положение о запрете принятия актов законодательства, регулирующих валютные отношения и обладающих обратной силой. При этом проект Закона должен также предусматривать, что акт валютного законодательства вступает в силу по истечении 30 дней с момента их принятия.

4. В проект Закона необходимо включить норму, в соответствии с которой все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов законодательства о валютном регулировании толкуются в пользу участников валютных отношений (как резидентов Республики Беларусь, так и нерезидентов Республики Беларусь).

5. В проекте Закона также должно найти отражение положение, в соответствии с которым нормы урегулированные указанным Законом могут быть изменены или отменены лишь путем принятия изменений и дополнений в данный Закон.

7. НАЛОГООБЛОЖЕНИЕ ПРИ РЕАЛИЗАЦИИ ИНВЕСТИЦИОННЫХ ПРОЕКТОВ НА ТЕРРИТОРИИ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ: ВОПРОСЫ ТАМОЖЕННОГО ОФОРМЛЕНИЯ И ПРИМЕНЕНИЯ ТАМОЖЕННЫХ ПОШЛИН, НАЛОГА НА ДОБАВЛЕННУЮ СТОИМОСТЬ И АКЦИЗОВ. ПРЕДЛОЖЕНИЯ ПО ИХ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ

Как показывает мировая практика, активизация инвестиционных процессов является одним из важнейших факторов успешного развития экономики любого государства. В этой связи вопросы привлечения иностранных инвестиций и создания более благоприятного инвестиционного климата для зарубежных инвесторов остаются для экономики республики по-прежнему приоритетными и их решение во многом зависит от уровня развития всей совокупности факторов: политических, правовых, социальных, финансово-экономических и др., которые прямо или косвенно влияют как на их рост, так и отток из экономики. Ключевым моментом эффективной работы промышленного комплекса является обновление активной части основных фондов, то есть техническое перевооружение и модернизация производств. Это должно осуществляться с использованием передовых и ресурсосберегающих технологий.

Промышленные товары - одна из основных статей экспорта Республики Беларусь, а внешняя торговля для республики является важнейшим фактором социально-экономического развития. Однако в настоящее время сложилась ситуация, при которой возможности увеличения экспорта ограничены. Отечественной промышленной отрасли требуется серьезная техническая и технологическая модернизация, что сопряжено со значительными капиталовложениями. Предприятия, располагающие определенными финансовыми средствами, вынуждены закупать оборудование, которое не производится в Республике Беларусь, за рубежом.

При ввозе на таможенную территорию республики (при отсутствии льгот) им необходимо уплачивать налог на добавленную стоимость в размере 20 процентов и таможенную пошлину 10--15 процентов, что ведет к значительному удорожанию оборудования. Возможности большинства белорусских предприятий проводить техническое перевооружение в настоящее время значительно сократились, в том числе из-за невозможности отвлечения дефицитных оборотных средств на уплату таможенных платежей. В связи с этим Президентом и Правительством Республики Беларусь были приняты нормативные акты, устанавливающие льготы по уплате таможенных платежей, стимулирующие поступление в Республику Беларусь современного технологического оборудования и реализацию инвестиционных проектов с участием иностранных инвесторов.

7.1. Таможенные платежи в Республике Беларусь

При перемещении товаров через таможенную границу Республики Беларусь, а также в некоторых других случаях, определенных таможенным законодательством, уплачиваются таможенные платежи. В соответствии с Таможенным кодексом Республики Беларусь на территории Республики Беларусь уплачиваются следующие таможенные платежи: таможенная пошлина; налог на добавленную стоимость; акцизы; сборы за выдачу лицензий таможенными органами Республики Беларусь и возобновление действия лицензии; сборы за выдачу квалификационного аттестата специалиста по таможенному оформлению и возобновление действия аттестата; таможенные сборы за таможенное оформление; та-

моженные сборы за хранение товаров; таможенные сборы за таможенное сопровождение товаров; плата за информирование и консультирование; плата за принятие предварительного решения; плата за участие в таможенных аукционах; другие налоги и сборы, предусмотренные законодательством Республики Беларусь.

7.1.1. Основа для исчисления таможенных платежей

Основой для исчисления таможенной пошлины и таможенных сборов является таможенная стоимость товаров либо транспортных средств, определяемая в соответствии с Законом от 3 февраля 1993 г. № 2151-ХІІ "О Таможенном тарифе". Основой для исчисления налога на добавленную стоимость является таможенная стоимость товаров, к которой добавляются таможенная пошлина, сбор за таможенное оформление, а по подакцизным товарам -- и сумма акциза. По подакцизным товарам, в отношении которых установлены адвалорные ставки акцизов, основой для исчисления акцизов является сумма их таможенной стоимости и подлежащих уплате таможенной пошлины и таможенных сборов за таможенное оформление. При установлении специфических ставок основой для исчисления является объем товаров в натуральном выражении.

При установлении комбинированных ставок исчисление производится как с таможенной стоимости, так и с объема товаров. Уплате подлежит большая из рассчитанных сумм. Законом от 5 декабря 1997 г. № 98-3 "О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь "О Таможенном тарифе" установлены методы определения таможенной стоимости товара и порядок их применения.

Определение таможенной стоимости товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь, производится путем применения следующих методов: по цене сделки с ввозимыми товарами; по цене сделки с идентичными товарами; по цене сделки с однородными товарами; на основе вычитания стоимости; на основе сложения стоимости; резервного метода. Порядок применения системы таможенной оценки товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь, установлен постановлением Совета Министров от 24 июня 1998 г. № 995 "Об утверждении Порядка применения системы определения таможенной стоимости (таможенной оценки) товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь" (далее -- Порядок).

Основным методом определения таможенной стоимости является метод по цене сделки с ввозимыми товарами. При использовании данного метода за таможенную стоимость ввозимого товара принимается цена сделки, фактически уплаченная или подлежащая уплате за ввозимый товар на момент пересечения им таможенной границы Республики Беларусь. Метод определения таможенной стоимости товаров по цене сделки с ввозимыми товарами может применяться при условиях:

- 1) представления декларантом документов, подтверждающих факт внешнеэкономической сделки купли-продажи в отношении товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь;
- 2) отсутствия в отношении прав покупателя по распоряжению приобретенным им товаром каких-либо ограничений, за исключением: а) установленных законодательством Республики Беларусь (требования лицензии на любую перепродажу или использование товара, по маркировке или упаковке товара, на проведение его тестирования или инспектирования); б) связанных с географическим регионом, в пределах которого купленный товар может быть объектом новых сделок купли-продажи (имеются в виду территориальные ограничения по продаже товара, которые вводятся продавцом, такие как региональные оптовые распределения, требующие перепродажи только в данном регионе); в) существенно не влияющих на цену товара;

- 3) что продажа товара или его цена не должны быть поставлены в зависимость от каких-либо условий или встречных обязательств сторон внешнеторговой сделки, расходы по исполнению которой не могут быть исчислены при определении таможенной стоимости товара. Характерными ситуациями зависимости продажи товара или его цены от такого рода условий и обязательств являются следующие: продавцом установлена цена на ввозимый товар на условиях, при которых покупатель будет приобретать у него другой товар в определенных количествах; цена на ввозимый товар поставлена в зависимость от цены, по которой покупатель со своей стороны продает другой товар продавцу либо предоставляет определенные услуги; продавцом установлена цена на ввозимый товар на условиях, при которых он получит в счет частичной или полной оплаты определенное количество поставленных покупателем исходных материалов, на основании или с использованием которых изготовлен ввозимый товар. В соответствии с общепринятыми в международной таможенной практике подходами указанные ограничения действуют главным образом в случае, когда цена одной сделки между продавцом и покупателем поставлена в зависимость от условий проведения иной сделки, а также в случае "встречной торговли" – бартерных сделок, встречных закупок, клиринговых сделок, компенсационных соглашений и других операций, при которых продажа товара в определенную страну неразрывно связана с продажей товара из этой страны либо возможна их встречная продажа из какой-либо третьей страны. Если возможно оценить влияние условий продажи товаров на цену сделки в стоимостном выражении, то должна быть сделана соответствующая поправка к цене, с учетом которой полученная цена может быть принята в качестве основы для применения метода определения таможенной стоимости товаров по цене сделки с ввозимыми товарами;
- 4) что никакая часть прибыли от последующих продажи, передачи другим лицам или использования декларантом товара, приобретенного им в собственность по внешнеторговой сделке, не должна поступать прямо или косвенно в распоряжение лица, выступившего в такой сделке в роли продавца, за исключением случая, когда такая часть прибыли может быть документально подтверждена и отдельно исчислена, что позволяет включить ее в таможенную стоимость в соответствии с подпунктом 8.7 вышеупомянутого Порядка;
- 5) что стороны внешнеторговой сделки купли-продажи не являются взаимозависимыми лицами либо взаимозависимость покупателя с продавцом не повлияла на цену сделки. Взаимозависимость между участниками сделки (продавцом и покупателем) рассматривается с точки зрения требований, установленных ст. 19 Закона "О Таможенном тарифе". В таможенную стоимость товаров, определенную по цене сделки с ввозимыми товарами, должны быть включены следующие исчисленные отдельно расходы по сделке, отнесенные на счет покупателя, но не включенные в выставленную продавцом цену, фактически уплаченную либо подлежащую уплате за товар, ввозимый на таможенную территорию Республики Беларусь: -- транспортные и иные расходы, связанные с доставкой товаров от места отправления из страны вывоза до места ввоза на таможенную территорию Республики Беларусь, включая расходы по их страхованию и погрузочно-разгрузочным работам.

При этом расходы по доставке ввозимого товара включают в себя следующие компоненты (если они имели место до ввоза на таможенную территорию Республики Беларусь): стоимость транспортировки; расходы по погрузке, выгрузке, перегрузке и перевалке товара, включая расходы по складированию; страховая сумма. Если доставка товара осуществляется безвозмездно либо с помощью собственных транспортных средств поку-

пателя, то в его таможенную стоимость включается сумма, рассчитанная исходя из действующих на момент транспортировки груза тарифов на перевозку соответствующим видом транспорта.

При отсутствии данных о единых тарифах на перевозку указанным видом транспорта для расчетов транспортных расходов должны использоваться данные бухгалтерского учета по калькулированию транспортных расходов с включением всех необходимых статей или элементов затрат. При ввозе товаров нескольких наименований расходы по погрузке, выгрузке, перегрузке, перевалке, транспортировке распределяются между товарами различных наименований пропорционально их весу, а расходы по страхованию товаров -- пропорционально их стоимости; -- брокерские вознаграждения и комиссионные платежи лицам, выступившим в сделке в качестве посредников продавца; -- стоимость контейнеров и иной многооборотной тары, которые в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Содружества Независимых Государств рассматриваются как единое целое с оцениваемыми товарами.

В этом случае под контейнерами имеется в виду контейнер как вид тары. Контейнеры, используемые для транспортировки товара, рассматриваются в расходах на доставку товара. Если используется многооборотная тара, то ее стоимость при многократной поставке товара распределяется пропорционально количеству товара в каждой партии.

Пропорциональное распределение расходов на тару, т.е. перенос ее стоимости частями на каждую партию, принимается таможенными органами при условии:

- что это положение подтверждается декларантом документально;
- расходы, связанные с упаковкой ввозимого товара, включающие стоимость упаковочных материалов и работ по упаковке этого товара;
- соответствующая часть стоимости следующих товаров, работ и услуг, которые прямо или косвенно были предоставлены покупателем продавцу бесплатно либо по сниженной цене для использования в связи с производством или продажей оцениваемого товара (включая предоставление покупателем оборудования в аренду продавцу, выполнение продавцом заказа по чертежам или лекалам покупателя);
- сырья, материалов, деталей, полуфабрикатов и других комплектующих изделий, являющихся составной частью оцениваемых товаров;
- инструментов, штампов, форм и других подобных предметов, использованных при производстве оцениваемых товаров; топлива, смазочных и иных материалов, израсходованных при производстве оцениваемых товаров (различных продуктов, которые используются в производстве, но могут быть не идентифицированы во ввозимом товаре либо конечном продукте);
- инженерной проработки, опытно-конструкторской работы, дизайна, художественного оформления, эскизов и чертежей, выполненных за пределами таможенной территории Республики Беларусь и необходимых для производства оцениваемых товаров;
- лицензионные и иные платежи за использование объектов интеллектуальной собственности, которые покупатель должен прямо или косвенно осуществить в качестве условия продажи оцениваемых товаров.

В качестве таких платежей рассматривается вознаграждение, выплачиваемое за пользование правами на: изготовление ввозимого товара (в том числе образцов или моделей промышленной продукции, образцов вкусовых качеств, ноу-хау); продажу на экспорт ввозимого товара, в том числе торговых марок (товарных знаков), промышленных образцов; использование или перепродажу ввозимого товара (в том числе патентов, авторских прав на литературные, художественные или научные произведения, включая кинемато-

графическую продукцию, технологии производства, представляющие единое целое с импортируемым товаром).

Лицензионные и иные платежи должны добавляться к цене сделки только в том случае, если эти платежи касаются оцениваемого (ввозимого) товара и являются условиями заключенной между продавцом и покупателем сделки купли-продажи; -- величина части прямого или косвенного дохода продавца от любых последующих перепродаж, передачи или использования оцениваемых товаров на территории Республики Беларусь.

Если на момент таможенного оформления сумма прибыли, которую получит продавец, неизвестна, то указывается предварительная (ожидаемая) сумма. Для определения ожидаемой величины прибыли допускается проведение независимой экспертной оценки. В таможенную стоимость товара, исчисленную в соответствии с методом определения таможенной стоимости по цене сделки с ввозимыми товарами, не включаются исчисленные отдельно и подтвержденные документально следующие расходы покупателя: платежи за перемещение товара по таможенной территории Республики Беларусь; расходы по переработке, ремонту, техническому обслуживанию, хранению и иным подобным операциям, которые производятся с товаром в Республике Беларусь после его перемещения через таможенную границу; взимаемые в соответствии с действующим законодательством любые пошлины, сборы и налоги, связанные с размещением ввозимого товара на таможенной территории Республики Беларусь. В том случае, если основным методом не может быть использован, применяется последовательно каждый из вышеуказанных методов определения таможенной стоимости.

7.1.2. Исчисление и уплата таможенных платежей

В соответствии с Таможенным кодексом Республики Беларусь таможенные платежи уплачиваются непосредственно декларантом либо иным лицом. Любое заинтересованное лицо вправе уплатить таможенные платежи, если иное не предусмотрено Таможенным кодексом. Таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации. При перемещении через таможенную границу Республики Беларусь товаров не для коммерческих целей таможенные платежи уплачиваются одновременно с принятием таможенной декларации. Если таможенная декларация не была подана в установленный срок, то сроки уплаты таможенных платежей исчисляются со дня истечения срока подачи таможенной декларации.

Таможенные платежи уплачиваются таможенному органу Республики Беларусь, а в отношении товаров, пересылаемых в международных почтовых отправлениях, государственному предприятию связи, которое перечисляет указанные платежи на счет таможенного органа. В исключительных случаях плательщику может быть предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты таможенных платежей. Решение о предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты таможенных платежей принимается таможенным органом Республики Беларусь, производящим таможенное оформление.

Отсрочка либо рассрочка уплаты таможенных платежей не может превышать двух месяцев со дня принятия таможенной декларации. За предоставление отсрочки или рассрочки взимаются проценты в размере учетной ставки Национального банка Республики Беларусь. При предоставлении отсрочки и рассрочки уплаты таможенных платежей уплата таможенных платежей может обеспечиваться залогом товаров и транспортных средств, гарантией третьего лица либо внесением на депозит причитающихся сумм. Таможенные платежи уплачиваются как в валюте Республики Беларусь, так и в иностранных валютах, курсы которых устанавливаются Национальным банком. Случаи уплаты таможенных платежей исключительно в свободно конвертируемой валюте или российских рублях устанавливаются законодательством Республики Беларусь. Пересчет иностранной валюты в

валюту Республики Беларусь производится по курсу Национального банка, действующему на день принятия таможенной декларации.

7.1.3. Таможенные пошлины на ввозимый товар

Товары, перемещаемые через таможенную границу Республики Беларусь, подлежат обложению таможенной пошлиной в соответствии с Законом "О Таможенном тарифе". Ставки ввозных и вывозных таможенных пошлин и перечень товаров, в отношении которых они применяются, устанавливаются Советом Министров Республики Беларусь. Действующие в настоящее время ставки таможенных пошлин на товары, ввозимые на территорию Республики Беларусь, утверждены постановлением Совета Министров от 10 февраля 1997 г. N 72 "О Таможенном тарифе Республики Беларусь" (с учетом последующих изменений и дополнений) (далее -- постановление N 72).

Постановлением N 72 определено также, что товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь и происходящие из Российской Федерации, Азербайджанской Республики, Республики Армения, Республики Грузия, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Молдова, Республики Таджикистан, Туркменистана, Республики Узбекистан, а также Украины, таможенными пошлинами не облагаются, за исключением сахара (код 170199100), ввозимого на таможенную территорию Республики Беларусь с территорий государств, не входящих в Таможенный союз, и происходящего из этих государств.

Следует учитывать, что товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь и происходящие из стран, в торгово-экономических отношениях с которыми Республика Беларусь применяет режим наибольшего благоприятствования, облагаются таможенными пошлинами по утвержденным постановлением N 72 ставкам таможенных пошлин на ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь товары.

Товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь и происходящие из развивающихся стран, пользующихся преференциальным режимом Республики Беларусь, облагаются таможенными пошлинами в размере 75 процентов от утвержденных постановлением N 72 ставок таможенных пошлин на ввозимые товары. Товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь и происходящие из наименее развитых стран, пользующихся преференциальным режимом Республики Беларусь, таможенными пошлинами не облагаются. Перечни стран, в отношении которых применяется режим наибольшего благоприятствования, развивающихся стран, наименее развитых стран определяются Советом Министров Республики Беларусь. Товары, происходящие из стран, не вошедших в указанные перечни, либо страна происхождения которых не установлена, облагаются таможенными пошлинами по утвержденным постановлением N 72 ставкам, увеличенным в два раза.

Совет Министров утверждает также перечень товаров, на которые преференциальный режим, предусмотренный для товаров, происходящих из развивающихся и наименее развитых стран, пользующихся данным режимом, не применяется. Утвержденные постановлением N 72 ставки таможенных пошлин на ввозимые товары не распространяются на товары, перемещаемые через таможенную границу Республики Беларусь физическими лицами в качестве личного имущества. Порядок ввоза личного имущества физическими лицами определен Указом от 5 февраля 2001 г. N 57 "Об утверждении Положения о порядке перемещения физическими лицами через таможенную границу Республики Беларусь товаров, не предназначенных для производственной или иной коммерческой деятельности". Как следует из вышеизложенного, большое значение при исчислении таможенных пошлин имеет страна происхождения товара, ввозимого на территорию республики.

В этой связи необходимо учитывать, что постановлением Совета Министров от 15 июля 1998 г. N 1107 "Об утверждении Порядка определения страны происхождения товара, перемещаемого через таможенную границу Республики Беларусь" утвержден порядок определения страны происхождения товара, перемещаемого через таможенную границу республики. Страна происхождения товара определяется в целях осуществления тарифных и нетарифных мер регулирования ввоза товара на таможенную территорию Республики Беларусь и вывоза товара за пределы такой территории. Страной происхождения товара считается страна, в которой товар был полностью произведен или подвергнут достаточной переработке в соответствии с критериями, установленными Законом "О Таможенном тарифе" и основанными на существующей мировой практике.

При этом под страной происхождения товара понимается страна, группа стран, таможенные союзы стран, регион или часть страны, если имеется необходимость их выделения для целей определения страны происхождения товара.

Считаются полностью произведенными в данной стране следующие товары:

- полезные ископаемые, добытые на ее территории или в её территориальных водах, на ее континентальном шельфе и в морских недрах, если страна имеет исключительные права на разработку этих недр;
- растительная продукция, выращенная и собранная на ее территории;
- живые животные, родившиеся и выращенные в ней;
- продукция, полученная в этой стране от выращенных в ней животных;
- произведенная в ней продукция охотничьего, рыболовного и морского промысла;
- продукция морского промысла, добытая и (или) произведенная в Мировом океане судами данной страны либо судами, арендованными (зафрахтованными) ею;
- вторичное сырье и отходы, являющиеся результатом производственных и иных операций, осуществляемых в данной стране;
- продукция высоких технологий, полученная в открытом космосе на космических судах, принадлежащих данной стране либо арендуемых ею;
- товары, произведенные в данной стране исключительно из продукции, указанной выше.

Если в производстве товара участвуют две и более страны, происхождение товара определяется в соответствии с критериями достаточной переработки товара в данной стране. Если в отношении конкретных товаров или страны происхождения товара особо не оговаривается, применяется общее правило, в соответствии с которым товар считается подвергнутым достаточной переработке при изменении товарной позиции по Товарной номенклатуре Содружества Независимых Государств на уровне любого из первых четырех знаков.

Тарифные преференции в отношении товаров, происходящих из развивающихся или наименее развитых стран, на которые распространяется тарифный преференциальный режим, предоставляются только при условии непосредственной закупки таких товаров в этих странах и прямой их поставки в Республику Беларусь. Товар рассматривается как непосредственно закупленный, если резидент Республики Беларусь приобрел его у лица, зарегистрированного в установленном порядке в качестве субъекта предпринимательской деятельности в развивающейся или наименее развитой стране, на которую распространяется тарифный преференциальный режим. Прямой поставкой считается поставка товаров, транспортируемых из развивающейся или наименее развитой страны, на которую распространяется тарифный преференциальный режим, в Республику Беларусь без провоза через территорию другого государства. Правилу прямой поставки отвечают также товары, транспортируемые через территорию одной или нескольких стран вследствие географиче-

ских, транспортных, технических или экономических причин, при условии, что товары в странах транзита, в том числе при их временном складировании на территории этих стран, находятся под таможенным контролем.

Правилу прямой поставки также отвечают товары, закупленные резидентом Республики Беларусь на выставках или ярмарках, при выполнении следующих условий: -- товары были поставлены с территории развивающейся или наименее развитой страны, на которую распространяется тарифный преференциальный режим, на территорию страны проведения выставки или ярмарки и оставались под таможенным контролем при проведении названных выставки или ярмарки; -- товары с момента их отправки на выставку или ярмарку не использовались в каких-либо иных целях, кроме демонстрационных; -- товары ввозятся в Республику Беларусь в том же состоянии, в котором они были поставлены на выставку или ярмарку, без учета изменений состояния товаров вследствие естественного износа либо убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения.

Для предоставления льгот по уплате таможенных платежей декларант обязан предъявить в таможенную службу Республики Беларусь оригинал сертификата о происхождении товара формы СТ-1 или формы А, выданного уполномоченным органом страны происхождения товара.

Тарифные преференции в отношении товаров, происходящих из стран Содружества Независимых Государств, предоставляются при выполнении следующих условий:

- предъявление таможенному органу Республики Беларусь оригинала сертификата о происхождении товара формы СТ-1, выданного уполномоченным в соответствии с национальным законодательством органом страны происхождения товара и заполненного в установленном порядке;
- товар экспортируется резидентом одного из государств - участников Соглашения о создании зоны свободной торговли от 15 апреля 1994 г. и ввозится на таможенную территорию Республики Беларусь резидентом Республики Беларусь с таможенной территории государства - участника Соглашения.

При невыполнении хотя бы одного из этих условий льготы по уплате таможенных платежей не предоставляются. Тарифные преференции в отношении товаров, происходящих из развивающихся и наименее развитых стран, предоставляются только при выполнении следующих условий:

- предъявление таможенному органу Республики Беларусь оригинала сертификата о происхождении товара формы А, выданного уполномоченным в соответствии с национальным законодательством органом страны происхождения товара и заполненного в установленном порядке;
- соблюдение правила непосредственной закупки;
- соблюдение правила прямой поставки.

При невыполнении хотя бы одного из этих условий тарифные преференции не предоставляются. В удостоверение страны происхождения партии товара фактурной стоимостью, эквивалентной менее 5 тыс. долларов США, сертификат формы СТ-1 или формы А не требуется, страна происхождения товара декларируется на основании сведений, указанных в товаросопроводительных документах, предъявляемых для целей таможенного оформления. При этом маркировка, ярлыки, бирки, таблички, паспорта и тому подобное на товаре позволяют его идентифицировать со сведениями, указанными в предъявляемых товаросопроводительных документах.

В случае возникновения обоснованных сомнений относительно достоверности заявленных сведений о происхождении товаров таможенный орган вправе потребовать предоставления сертификата о происхождении товаров.

Конкретный порядок исчисления и уплаты таможенной пошлины, процентов за предоставление отсрочки или рассрочки уплаты таможенной пошлины, меры ответственности за несвоевременное внесение таможенной пошлины, процентов по предоставленной отсрочке или рассрочке уплаты таможенной пошлины в бюджет Республики Беларусь и порядок возврата излишне уплаченной или взысканной таможенной пошлины отражены в Положении о порядке исчисления и уплаты таможенной пошлины, утвержденном приказом Государственного таможенного комитета от 27 декабря 1999 г. N 583-ОД (зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 11.01.2000, N 8/2551).

7.1.4. Экспортные таможенные пошлины

В период с октября 1996 по декабрь 1999 года экспортные таможенные пошлины в Республике Беларусь не применялись. Действующие в настоящее время экспортные таможенные пошлины введены постановлением Совета Министров от 26 ноября 1999 г. N 1848 "Об утверждении ставок вывозных таможенных пошлин" (с учетом изменений и дополнений). Ставки вывозных таможенных пошлин, утвержденных данным постановлением, распространяются на товары, вывозимые с таможенной территории Республики Беларусь за пределы государств -- участников Таможенного союза, т.е. товары, вывозимые в Казахстан, Кыргызстан, Россию и Таджикистан, экспортными пошлинами не облагаются.

Указом от 27 февраля 2001 г. N 111 "О взимании таможенных пошлин при вывозе некоторых товаров с таможенной территории Республики Беларусь" установлено, что при вывозе с таможенной территории Республики Беларусь за пределы государств -- участников Таможенного союза товаров по перечню, утвержденному данным Указом, взимаются вывозные таможенные пошлины в размере, превышающем начисленные в установленном порядке суммы уплаченного налога на добавленную стоимость при покупке углеводородного сырья, использованного для производства этих товаров. Конкретный порядок исчисления вывозных таможенных пошлин по нефтепродуктам регламентирован Положением о порядке начисления таможенных пошлин и сумм налога на добавленную стоимость, подлежащих к зачету таможенными органами при взимании вывозных таможенных пошлин, утвержденным постановлением Государственного таможенного комитета, Министерства финансов, Государственного налогового комитета, Министерства иностранных дел, Министерства экономики и концерна "Белнефтехим" от 27 февраля 2001 г. N 8/22/22/6/49/1. При исчислении экспортных пошлин необходимо учитывать особенности порядка определения таможенной стоимости, которые определены постановлением Совета Министров от 9 июня 1998 г. N 908 "Об утверждении порядка определения таможенной стоимости товаров, вывозимых с таможенной территории Республики Беларусь".

В соответствии с данным постановлением таможенная стоимость товаров, вывозимых с таможенной территории Республики Беларусь, определяется применительно к разделу III Закона "О Таможенном тарифе" на основе цены сделки, т.е. фактически уплаченной или подлежащей уплате суммы при экспорте товаров, и включает также расходы, понесенные покупателем, но не включенные в фактически уплаченную или подлежащую уплате цену сделки, в том числе:

- 1) комиссионные и брокерские вознаграждения;
- 2) стоимость контейнеров и (или) другой многооборотной тары, если в соответствии с Товарной номенклатурой внешнеэкономической деятельности Содружества Независимых Государств они рассматриваются как единое целое с вывозимыми товарами;
- 3) стоимость упаковки, включая стоимость упаковочных материалов и работ по упаковке;

- 4) соответствующая часть стоимости следующих товаров и услуг, предоставленных покупателем продавцу бесплатно или по сниженной цене для производства или продажи на экспорт вывозимых товаров: сырья, материалов, деталей, полуфабрикатов и других комплектующих изделий, являющихся составной частью вывозимых товаров; инструментов, штампов, форм и других подобных предметов, использованных при производстве вывозимых товаров; вспомогательных материалов, израсходованных при производстве вывозимых товаров; инженерной проработки, опытно-конструкторских работ, дизайна, художественного оформления, эскизов и чертежей;
- 5) лицензионные и иные платежи за использование объектов интеллектуальной собственности, которые покупатель прямо или косвенно должен осуществить в качестве условия покупки вывозимых товаров;
- 6) поступающую продавцу прямо или косвенно часть дохода от последующих перепродаж, передачи или использования покупателем товаров после их вывоза с таможенной территории Республики Беларусь;
- 7) налоги (за исключением таможенных платежей, уплачиваемых при таможенном оформлении), взимаемые на таможенной территории Республики Беларусь, если в соответствии с налоговым законодательством или международными договорами Республики Беларусь они не подлежат компенсации продавцу при вывозе товаров с таможенной территории Республики Беларусь.

При отсутствии сделки купли-продажи в отношении вывозимых товаров или в случае невозможности использования цены сделки купли-продажи в качестве основы для определения таможенной стоимости эта стоимость определяется исходя из представленных декларантом данных бухгалтерского учета продавца-экспортера, отражающих его затраты на производство и реализацию вывозимого товара, и величины прибыли, получаемой экспортером при вывозе идентичных или однородных товаров с таможенной территории Республики Беларусь, либо на основе бухгалтерских данных об оприходовании и списании с баланса вывозимых товаров. При определении таможенной стоимости указанных товаров должны учитываться расходы, перечисленные в вышеприведенных пп. 1--7.

В случае невозможности использования представленных декларантом вышеуказанных сведений таможенная стоимость вывозимых товаров определяется на основе сведений о ценах на идентичные или однородные товары либо исходя из калькуляции стоимости (себестоимости) вывозимых идентичных или однородных товаров с учетом расходов, перечисленных в вышеприведенных пп. 1--7. Правила применения порядка определения таможенной стоимости товаров, вывозимых с территории Республики Беларусь, утверждены приказом Государственного таможенного комитета Республики Беларусь от 7 июля 1998 г. N 239-ОД.

7.1.5. Налог на добавленную стоимость при ввозе товаров

Товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь (за исключением освобожденных от налогообложения), являются объектом обложения налогом на добавленную стоимость при таможенном оформлении их ввоза. Освобождаются от обложения НДС при ввозе на таможенную территорию Республики Беларусь следующие товары: -- транспортные средства, осуществляющие международные перевозки грузов, багажа и (или) пассажиров, а также предметы материально-технического снабжения и снаряжения, топливо, продовольствие и другое имущество, необходимые для нормальной эксплуатации транспортных средств на время следования в пути, в пунктах промежуточной остановки или приобретенные за границей в связи с ликвидацией аварии (поломки) данных транспортных средств; -- товары, перемещаемые транзитом через таможенную терри-

торию Республики Беларусь и предназначенные для третьих стран; -- товары, подлежащие обращению в собственность государства в соответствии с законодательством Республики Беларусь; -- валюта Республики Беларусь, иностранная валюта, в частности банкноты, являющиеся законным средством платежа (за исключением используемых в целях нумизматики), а также акцизные марки, ценные бумаги; -- технические средства, включая автотранспорт, которые не могут быть использованы иначе как для профилактики инвалидности и реабилитации инвалидов, лекарственные средства, изделия медицинского (ветеринарного) назначения, протезно-ортопедические изделия и медицинская техника, а также сырье и комплектующие изделия для их производства по перечням, определяемым Советом Министров.

Такой перечень утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 августа 2000 г. N 1306:

- товары (за исключением подакцизных), приобретенные на средства иностранной помощи, оказываемой за счет иностранных государств или международных организаций в порядке, определяемом Советом Министров. В этой связи Советом Министров принято постановление от 13 июля 2000 г. N 1047 "О порядке отнесения товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь, к товарам, приобретенным на средства иностранной помощи, оказываемой за счет иностранных государств или международных организаций";
- товары (за исключением подакцизных), ввозимые в качестве безвозмездной технической помощи для совместных научно-исследовательских работ в соответствии с договорами, заключенными с иностранными образовательными и научными организациями;
- оборудование и приборы, ввозимые организациями исключительно для научно-исследовательских целей в порядке, определяемом Советом Министров.

Такой порядок утвержден постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 августа 2000 г. N 1345:

- специально оборудованные транспортные средства для нужд скорой медицинской помощи, пожарной охраны, органов внутренних дел;
- художественные ценности, передаваемые в порядке, определяемом Советом Министров, в качестве дара организациям культуры;
- все виды печатных изданий, получаемые государственными библиотеками и музеями по международному книгообмену, а также кино- и видеоорганизациями в целях осуществления международных некоммерческих обменов;
- товары, предназначенные для реализации в магазинах беспошлинной торговли в зоне таможенного контроля;
- драгоценные металлы, драгоценные камни и изделия (части изделий) из них, за исключением ювелирных изделий, а также концентраты и другие промышленные продукты, лом и отходы, содержащие драгоценные и цветные металлы, ввозимые для пополнения Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Республики Беларусь, при наличии соответствующего подтверждения Комитета по драгоценным металлам при Министерстве финансов;
- сырье для производства хлебобулочных изделий и комбикормов по перечню, определяемому Советом Министров.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 ноября 2000 г. N 1746 такой перечень утвержден:

- товары, предназначенные для официального пользования иностранных дипломатических представительств и консульских учреждений;

- товары, имеющие характер гуманитарной помощи в соответствии с решениями Президента Республики Беларусь;
- товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд предприятия с иностранными инвестициями, при условии, что эти товары: относятся к основным производственным фондам, не являются подакцизными, ввозятся в сроки, установленные учредительными документами для формирования уставного фонда предприятия с иностранными инвестициями, а в случае создания предприятия с иностранными инвестициями в форме акционерного общества -- в сроки, определенные договором о совместной деятельности по созданию этого общества;
- товары, предназначенные для производственных целей, ввозимые юридическими лицами на таможенную территорию Республики Беларусь по контрактам, платежи по которым вносятся за счет иностранных кредитов, выданных под гарантии Правительства Республики Беларусь;
- иные товары в случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь и международными договорами Республики Беларусь.

Товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь, облагаются налогом на добавленную стоимость, если иное не установлено законодательством и соглашениями Республики Беларусь с государствами -- участниками СНГ о принципах взимания косвенных налогов при экспорте и импорте товаров (работ, услуг), а в случае отсутствия межгосударственного (межправительственного) соглашения порядок и условия применения НДС в отношении товаров, ввозимых на территорию Республики Беларусь из государств -- участников СНГ, определяются Президентом Республики Беларусь по каждому отдельному государству СНГ.

По состоянию на 1 февраля 2001 г., в соответствии со вступившими в силу межгосударственными (межправительственными) соглашениями, Республика Беларусь в отношениях с Республикой Молдова, Республикой Казахстан, Республикой Таджикистан, Кыргызской Республикой, Украиной, Азербайджанской Республикой, Республикой Арменией и Республикой Узбекистан применяет при исчислении косвенных налогов принцип страны назначения, т.е. при ввозе товаров из указанных государств НДС при ввозе взимается.

Указом от 23 мая 2000 г. N 282 "О применении налога на добавленную стоимость при экспорте и импорте товаров (работ, услуг) в торговых отношениях с некоторыми государствами -- участниками Содружества Независимых Государств" (с учетом изменений и дополнений, внесенных Указом от 5 декабря 2000 г. N 646) установлен порядок применения НДС при взаимной торговле с Грузией, Туркменистаном и Россией, согласно которому товары, ввозимые на территорию республики из указанных государств, налогом на добавленную стоимость не облагаются. С учетом положений Указа от 31 августа 2000 г. N 480 "О внесении дополнения в Указ Президента Республики Беларусь от 23 мая 2000 г. N 282" товары, происходящие из третьих стран и выпущенные в свободное обращение в Российской Федерации, при ввозе на территорию Республики Беларусь НДС облагаются.

Исчисление налога на добавленную стоимость при ввозе товаров на территорию республики производится по ставкам в размере 10 либо 20 процентов. При ввозе на таможенную территорию Республики Беларусь продовольственных товаров и товаров для детей по перечню, утвержденному постановлением Совета Министров от 9 февраля 2000г. N 175 "Об утверждении перечней продовольственных товаров и товаров для детей, по которым применяется ставка налога на добавленную стоимость в размере 10 процентов при их ввозе на таможенную территорию Республики Беларусь и при реализации на территории Республики Беларусь", НДС исчисляется по ставке 10 процентов. В других случаях, пре-

дусмотренных законодательством, налог на добавленную стоимость при таможенном оформлении взимается по ставке 20 процентов.

По нашему мнению, НДС необходимо превратить из налога на бизнес в реальный налог на потребление, соответствующий модели, принятой в странах Европейского Союза. Ограничения по зачету и возврату НДС должны быть сняты. Возможность возврата входящего НДС не должна быть обусловлена принятием расходов к вычету для целей налога на прибыль. Исходящий НДС, уплаченный в бюджет продавцом, должен возмещаться покупателю в качестве входящего НДС путем возврата или зачета в полном размере.

Также мы считаем, что НДС, уплаченный поставщикам по сырью, нематериальным активам и основным средствам должен приниматься к зачету по единой методике. Принятие вышеизложенных мер сделает систему применения НДС более прозрачной и более понятной для инвесторов, особенно из стран ЕС. Кроме того, эти меры будут способствовать прекращению широко распространенной практики уклонения компаний от уплаты НДС и обеспечат взывание НДС в полном объеме с конечных потребителей, практически не имеющих возможности избежать или уклониться от уплаты НДС.

7.1.6. Акцизы, взимаемые при ввозе товаров

Акцизами облагаются следующие товары, ввозимые в республику:

- спирт гидролизный технический;
- спиртосодержащие растворы (за исключением растворов с денатурированными добавками);
- спиртосодержащих лекарственных, лечебно-профилактических, диагностических средств и препаратов, допущенных к производству и (или) применению на территории Республики Беларусь в установленном законодательством порядке; спиртосодержащих средств, изготавливаемых аптечными организациями по индивидуальным рецептам, включая гомеопатические препараты;
- спиртосодержащих средств и препаратов ветеринарного назначения, допущенных к производству и (или) применению на территории Республики Беларусь в установленном законодательством порядке; спиртосодержащих парфюмерно-косметических средств);
- алкогольная продукция (спирт питьевой, водка, ликеро-водочные изделия, коньяк, вино и иная алкогольная продукция, за исключением коньячного спирта и виноматериалов);
- пиво;
- табачная продукция;
- автомобильные бензины, дизельное топливо;
- ювелирные изделия;
- микроавтобусы и автомобили легковые (коды по Товарной номенклатуре внешнеэкономической деятельности СНГ 8702, 8703, 8704), в том числе и переоборудованные в грузовые, вне зависимости от рабочего объема двигателя, за исключением легковых автомобилей, предназначенных для профилактики и реабилитации инвалидов.

Ставки акцизов устанавливаются Советом Министров по согласованию с Президентом Республики Беларусь. Действующие в настоящее время ставки акцизов утверждены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 января 1998 г. N 111 (с учетом последующих изменений и дополнений).

Освобождаются от обложения акцизами при ввозе на таможенную территорию Республики Беларусь следующие товары:

- товары, предназначенные для официального пользования иностранных дипломатических представительств и консульских учреждений;
- товары, имеющие характер гуманитарной помощи, в соответствии с решениями Президента Республики Беларусь;
- товары, предназначенные для производственных целей, ввозимые юридическими лицами на таможенную территорию Республики Беларусь по контрактам, платежи по которым вносятся за счет иностранных кредитов, выданных под гарантии Правительства Республики Беларусь;
- иные товары в случаях, предусмотренных законодательством и международными договорами Республики Беларусь.

В соответствии с Законом "Об акцизах" (в редакции Закона от 30 декабря 1997 г. N 113-3) сумма акцизов, подлежащая уплате по подакцизным товарам, происходящим и ввозимым с территорий государств -- участников СНГ, уменьшается на сумму акцизов, фактически уплаченную в стране их происхождения. Настоящее положение применяется на условиях взаимности. В настоящее время данное положение Закона применяется в торговых отношениях с Российской Федерацией.

В этой связи необходимо иметь в виду, что зачет акцизов по подакцизным товарам, подлежащим маркировке акцизными марками, при их ввозе на территорию республики осуществляется таможенными органами Республики Беларусь в соответствии с Порядком уменьшения сумм акцизов, подлежащих уплате в бюджет Республики Беларусь, при ввозе товаров, подлежащих маркировке акцизными марками, с территории государств -- участников Содружества Независимых Государств, с которыми отменен таможенный контроль и таможенное оформление товаров, утвержденным приказом Государственного таможенного комитета от 18 ноября 1998 г. N 422-ОД.

Исчисление и уплата акцизов производятся в соответствии с Инструкцией о порядке исчисления, уплаты и контроля за уплатой налога на добавленную стоимость и акцизов при ввозе товаров на таможенную территорию Республики Беларусь, утвержденной постановлением Государственного таможенного комитета от 9 марта 2000 г. N 14. Ввоз в республику алкогольных и табачных изделий, подлежащих маркировке, осуществляется в соответствии с Инструкцией о порядке ввоза на таможенную территорию Республики Беларусь товаров, подлежащих маркировке акцизными марками, утвержденной постановлением Государственного таможенного комитета от 21 августа 2000 г. N 47.

7.1.7. Сборы за таможенное оформление

За таможенное оформление товаров, перемещаемых через таможенную границу Республики Беларусь, а также товаров, не предназначенных для коммерческих целей, перемещаемых в несопровождаемом багаже, международных почтовых отправлениях и грузом, взимаются таможенные сборы за таможенное оформление. Таможенные сборы за таможенное оформление товаров взимаются при установлении таможенного режима, каждом изменении таможенного режима в размерах, установленных для избранного таможенного режима.

За таможенное оформление товаров, за исключением товаров не для коммерческих целей, перемещаемых в несопровождаемом багаже, международных почтовых отправлениях и грузом, взимаются таможенные сборы в размере 0,1 процента таможенной стоимости товаров в валюте Республики Беларусь и сбор в размере 0,05 процента таможенной стоимости (дополнительный сбор) в иностранной валюте, покупаемой Национальным банком, при помещении товаров под следующие таможенные режимы:

- выпуск для свободного обращения; -
- реимпорт; -

- магазин беспошлинной торговли;
- таможенный склад;
- переработка на таможенной территории;
- переработка под таможенным контролем;
- временный ввоз (вывоз); -- переработка вне таможенной территории;
- свободная таможенная зона;
- свободный склад;
- экспорт;
- реэкспорт;
- уничтожение.

При взимании таможенных сборов за таможенное оформление дополнительный сбор в размере 0,05 процента таможенной стоимости товаров уплачивается только в иностранной валюте, покупаемой Национальным банком.

Исключение составляют случаи таможенного оформления товаров, перемещаемых субъектами хозяйствования:

- финансируемыми за счет средств бюджета Республики Беларусь при наличии соответствующего подтверждения Министерства финансов;
- не имеющими текущего (расчетного) валютного счета в банковском учреждении Республики Беларусь, осуществляющем расчетно-кассовое обслуживание субъекта хозяйствования.

Пересчет валют производится по курсу, установленному Национальным банком, действующему на день принятия таможенной декларации. Таможенные сборы за таможенное оформление товаров не для коммерческих целей, перемещаемых в несопровождаемом багаже, международных почтовых отправлениях и грузом, взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости. При ввозе товаров по контрактам, платежи по которым вносятся за счет иностранных кредитов, выданных под гарантию Правительства Республики Беларусь, сборы за таможенное оформление взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости при представлении в таможенный орган документов, подтверждающих выделение таких кредитов.

Таможенные сборы за таможенное оформление памятных монет из недрагоценных и драгоценных металлов, являющихся валютой Республики Беларусь, при их вывозе из Республики Беларусь либо при их ввозе в Республику Беларусь в качестве товара взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости. Таможенные сборы за таможенное оформление вывозимой и пересылаемой из Республики Беларусь или ввозимой и пересылаемой в Республику Беларусь наличной иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте уполномоченными Национальным банком учреждениями банков Республики Беларусь взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента от номинальной стоимости перемещаемой наличной иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте по курсу, установленному Национальным банком, действующему на день принятия таможенной декларации.

Таможенные сборы за таможенное оформление товаров, происходящих и ввозимых из стран СНГ либо происходящих и вывозимых с таможенной территории Республики Беларусь в страны СНГ по контрактам, заключенным в валюте стран СНГ, взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости. Таможенные сборы за таможенное оформление товаров, перемещаемых в рамках договоров производственной кооперации, взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости. Таможенные сборы за таможенное оформление товаров, перемещаемых в соответствии с договором по товарообменным (бартерным) операциям, взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стои-

мости при исполнении как экспортной, так и импортной части такого договора. Таможенные сборы за таможенное оформление товаров, перемещаемых в соответствии с договором дарения, взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости.

Таможенные сборы за таможенное оформление товаров, если у плательщика отсутствует банковский счет для проведения операций в иностранной валюте или если подлежащая уплате сумма дополнительного таможенного сбора за таможенное оформление товаров в иностранной валюте не превышает эквивалента десяти долларов США, взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента их таможенной стоимости.

Таможенные сборы за таможенное оформление воздушных и речных судов при заявлении их в таможенных режимах временного пользования, переработки на (вне) таможенной территории Республики Беларусь, переработки под таможенным контролем, если операцией по переработке является ремонт таких судов, а также при последующем их вывозе или ввозе и заявлении в таможенных режимах соответственно экспорта или выпуска для свободного обращения взимаются в размере 0,15 процента таможенной стоимости судна, но не более: 100 ЭКЮ -- в случае, если таможенная стоимость судна не превышает сумму, эквивалентную 1 млн. долларов США включительно; 150 ЭКЮ -- в случае, если таможенная стоимость судна превышает сумму, эквивалентную 1 млн. долларов США, но не превышает сумму, эквивалентную 5 млн. долларов США включительно; 200 ЭКЮ -- в случае, если таможенная стоимость судна превышает сумму, эквивалентную 5 млн. долларов США и более. Таможенные сборы за таможенное оформление воздушных и речных судов, заявляемых в режимах временного пользования либо переработки, уплачиваются в валюте Республики Беларусь.

При помещении товаров, классифицируемых в группе 71 ТН ВЭД, под таможенные режимы переработки под таможенным контролем, переработки на таможенной территории и переработки вне таможенной территории, а также при последующем вывозе продуктов переработки за пределы таможенной территории в соответствии с таможенным режимом экспорта или ввозе продуктов переработки на таможенную территорию в соответствии с таможенным режимом выпуска для свободного обращения таможенные сборы за таможенное оформление этих товаров взимаются в валюте Республики Беларусь в размере 0,15 процента таможенной стоимости товаров, но не более: 10 ЭКЮ -- в случае, если таможенная стоимость товара не превышает сумму, эквивалентную 200 тыс. долларов США включительно; 15 ЭКЮ -- в случае, если таможенная стоимость товара превышает сумму, эквивалентную 200 тыс. долларов США, но не превышает сумму, эквивалентную 500 тыс. долларов США включительно; 20 ЭКЮ -- в случае, если таможенная стоимость товара превышает сумму, эквивалентную 500 тыс. долларов США.

По желанию плательщика сумма таможенных сборов за таможенное оформление товаров, взимаемая в валюте Республики Беларусь, может быть уплачена в иностранной валюте, покупаемой Национальным банком, по курсу, установленному Национальным банком, действующему на день принятия таможенной декларации. Таможенные сборы за таможенное оформление товаров вне определенных для этого мест и (или) вне времени работы таможенных органов Республики Беларусь, в том числе в связи с проведением выставочных, спортивных, культурно-зрелищных и других подобных мероприятий, взимаются в двойном размере.

Таможенные сборы за таможенное оформление товаров не взимаются:

- при таможенном оформлении товаров, имеющих характер гуманитарной помощи;
- при помещении товаров под таможенный режим транзита;
- при помещении товаров под таможенный режим отказа в пользу государства;

- при таможенном оформлении товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь для официального пользования дипломатическими представительствами иностранных государств, пользующихся таможенными льготами в соответствии с международными соглашениями Республики Беларусь или законодательством Республики Беларусь;
- при таможенном оформлении товаров, вывозимых с таможенной территории Республики Беларусь для обеспечения функционирования дипломатических и приравненных к ним представительств Республики Беларусь;
- при таможенном оформлении государственными музеями, архивами, иными государственными хранилищами, а также библиотеками временно вывозимых и обратно ввозимых культурных ценностей, находящихся в их фондах на постоянном хранении;
- при таможенном оформлении государственными музеями, архивами, иными государственными хранилищами, а также библиотеками временно ввозимых культурных ценностей в целях их экспонирования и вывозимых обратно после проведения выставок, вернисажей и подобных мероприятий;
- при таможенном оформлении ввозимых или вывозимых Национальным банком Республики Беларусь и его учреждениями материальных ценностей для собственных нужд и наличной валюты Республики Беларусь, кроме памятных монет из недргоценных или драгоценных металлов;
- при таможенном оформлении товаров, таможенная стоимость которых до 10 минимальных заработных плат включительно и в отношении которых не взимаются таможенные пошлины и иные налоги, а также к которым не применяются меры экономической политики;
- при таможенном оформлении по товаротранспортным документам порожних вагонов и контейнеров, а также приспособлений, комплектующих узлов, агрегатов и деталей к подвижному составу, принадлежащих Белорусской железной дороге; -- в иных случаях, предусмотренных законодательством и международными договорами Республики Беларусь.

Государственный таможенный комитет по согласованию с Министерством финансов вправе в исключительных случаях изменять валюту платежа, в которой должен быть уплачен дополнительный сбор. Взимание таможенных сборов за таможенное оформление осуществляется в соответствии с Положением о порядке взимания таможенных сборов за таможенное оформление, утвержденным приказом Государственного таможенного комитета от 9 июля 1998 г. N 251-ОД.

7.2. Таможенное оформление товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных инвесторов в уставный фонд коммерческих организаций

В соответствии с Общим порядком таможенного оформления товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд предприятий с иностранными инвестициями (Утв. ГТК РБ 15 ноября 1998 г.) товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд коммерческих организаций (далее -- товары, ввозимые в уставный фонд), освобождаются от обложения таможенной пошлиной и налогом на добавленную стоимость при условии, что эти товары:

- относятся к основным производственным фондам;
- не являются подакцизными;
- заявлены таможенному органу в таможенном режиме выпуска для свободного обращения в течение срока формирования уставного фонда, установленного учредительными документами коммерческой организации;
- имеют суммарную стоимость, не превышающую указанного в учредительных документах размера неденежного вклада иностранного участника.

Товары, ввозимые на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд коммерческих организаций всех отраслей народного хозяйства (далее -- предприятия), относятся к основным производственным фондам, если такие товары: -- соответствуют требованиям, предъявляемым к материальным основным фондам.

При этом под материальными основными фондами понимаются товары, являющиеся результатом производства, предназначенные для повторного и многократного использования в процессе производства товаров (работ, услуг), служащие более года и имеющие стоимость не менее лимита, установленного Министерством финансов Республики Беларусь, либо -- предназначены в соответствии с проектно-сметной документацией для строительства и реконструкции основных производственных фондов. К материальным основным фондам (основным средствам) относятся: здания, сооружения, передаточные устройства, машины и оборудование, транспортные средства, производственный и хозяйственный инвентарь, взрослый рабочий и продуктивный скот, многолетние насаждения.

Таможенное оформление товаров, ввезенных в уставный фонд, в режиме выпуска для свободного обращения осуществляется в таможенном органе, в зоне деятельности которого зарегистрирована коммерческая организация, в течение срока формирования уставного фонда, установленного учредительными документами предприятия. При этом товары, ввезенные в уставный фонд и оформленные в режиме выпуска для свободного обращения с предоставлением льгот по уплате таможенной пошлины и налога на добавленную стоимость в соответствии со ст.29 Таможенного кодекса Республики Беларусь, считаются условно выпущенными.

В соответствии со ст. 29 Таможенного кодекса Республики Беларусь распоряжение условно выпущенными товарами, а также использование их иначе, чем как в качестве основных производственных фондов организации, в отношении которых были предоставлены льготы по уплате таможенных платежей, допускается только с разрешения таможенного органа Республики Беларусь при условии уплаты таможенных платежей и выполнения других требований, предусмотренных актами законодательства Республики Беларусь.

В случае использования условно выпущенных товаров, ввезенных в уставный фонд, иначе, чем в качестве основных производственных фондов коммерческой организации, либо распоряжения такими товарами таможенная пошлина и налог на добавленную

стоимость взыскиваются в порядке, установленном иными нормативными актами Государственного таможенного комитета Республики Беларусь.

В случае увеличения размера уставного фонда предприятия льгота по уплате таможенных платежей предоставляется с момента государственной регистрации внесенных в учредительные документы изменений и дополнений. При этом льгота не предоставляется, если к моменту обращения заинтересованного лица в таможенный орган с заявлением о предоставлении льгот уставный фонд не сформирован в необходимом размере в сроки, определенные законодательством Республики Беларусь.

Документальным подтверждением факта формирования уставного фонда являются аудиторское заключение о формировании уставного фонда (капитала) совместных и иностранных предприятий по форме, утвержденной приказом по Аудиторской палате Республики Беларусь от 09.01.98 г. № 2, и свидетельство о фактическом формировании уставного фонда, выданное Министерством внешних экономических связей (или его правопреемником).

Условием предоставления льгот по уплате таможенной пошлины и налога на добавленную стоимость является письменное обязательство коммерческой организации, подписанное руководителем и главным бухгалтером и заверенное печатью организации, о постановке товаров, ввозимых в уставный фонд, на баланс в качестве основных производственных фондов в том виде, в котором они находились в момент таможенного оформления, за исключением операций, связанных со сборкой, монтажом, установкой и т.п. При этом в письменном обязательстве должен быть оговорен предполагаемый срок ввода в эксплуатацию основных производственных фондов, который с разрешения таможенного органа может впоследствии корректироваться с учетом проведения операций, оговоренных в обязательстве.

В отношении товаров, ввозимых в уставный фонд и предназначенных в соответствии с проектно-сметной документацией для строительства и реконструкции основных производственных фондов, льгота по уплате таможенной пошлины и налога на добавленную стоимость предоставляется путем возмещения сумм таможенной пошлины и налога на добавленную стоимость, уплаченных при ввозе на таможенную территорию строительных материалов, конструкций, комплектующих и т.д., предназначенных для строительства и реконструкции на территории Республики Беларусь основных производственных фондов, после фактического ввода в эксплуатацию основных производственных фондов и документального подтверждения данного факта таможенным органам.

7.3. Льготы по налогам и таможенным платежам в Республике Беларусь

7.3.1. Общие положения

В настоящее время в Республике Беларусь предоставление юридическим лицам льгот по налогам и таможенным платежам регламентируется Декретом Президента Республики Беларусь от 27 февраля 2001 г. № 6 "Об упорядочении предоставления льгот по налогам и таможенным платежам". Ранее предоставление льгот по налогам и таможенным платежам определялось Декретом Президента Республики Беларусь от 10 марта 1997 г. № 6 "Об упорядочении предоставления льгот юридическим и физическим лицам Республики Беларусь по налоговым и таможенным платежам". Декретом установлено, что льготы по налогам и таможенным платежам устанавливаются Президентом и законами Республики Беларусь, а льготы по налогам и таможенным платежам юридическим и физическим лицам индивидуально предоставляются Президентом, за исключением случаев, предусмотренных Декретом.

Декретом определены конкретные случаи предоставления льгот по налогам и таможенным платежам юридическим и физическим лицам индивидуально, а также виды предоставляемых льгот, условия их предоставления и процедура рассмотрения заявлений. Так, юридические лица, претендующие на получение льгот по налогам и таможенным платежам, направляют заявления в министерства, другие республиканские органы государственного управления, объединения (учреждения), подчиненные Правительству, в ведении которых они находятся, а юридические лица, не находящиеся в ведении этих органов, и физические лица -- в облисполкомы и Минский горисполком.

Формы заявления и прилагаемых к нему материалов, позволяющих определить целесообразность предоставления льгот по налогам и таможенным платежам, утверждаются Советом Министров. Заявления юридических и физических лиц, поданные с нарушением требований, установленных Декретом, рассмотрению не подлежат. Порядком предусмотрены следующие виды предоставляемых льгот:

- предоставление налогового кредита;
- установление нормативного распределения выручки;
- освобождение от уплаты налогов и таможенных платежей;
- снижение ставок налогов и таможенных платежей;
- возмещение сумм уплаченных налогов и таможенных платежей.

Декретом предусмотрено освобождение от обложения налогом на добавленную стоимость, таможенными пошлинами и акцизами товаров (предназначенных для производственных целей), которые ввозятся в Республику Беларусь юридическими лицами по контрактам, платежи по которым вносятся за счет иностранных кредитов, выданных под гарантии Правительства Республики Беларусь, а также освобождение от обложения налогом на добавленную стоимость и таможенными пошлинами товаров, ввозимых на таможенную территорию Республики Беларусь в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд предприятия с иностранными инвестициями.

Необходимо обратить внимание на то, что освобождение от обложения налогом на добавленную стоимость и таможенными пошлинами товаров, ввозимых в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд предприятия с иностранными инвестициями, осуществляется при выполнении определенных условий. Так, в частности, в случае создания предприятия с иностранными инвестициями в форме акционерного общества вышеуказанные товары должны ввозиться на территорию Республики Беларусь в сроки, определенные договором о совместной деятельности по созданию акционерного общества.

В отличие от Декрета от 10 марта 1997 г. "Об упорядочении предоставления льгот юридическим и физическим лицам Республики Беларусь по налогам и таможенным платежам" данным Декретом льготы предоставляются под конкретные условия и цели, кото-

рые оговариваются в решении Президента или Правительства о предоставлении таких льгот. Например, льготы по налогам и таможенным платежам могут быть предоставлены индивидуально юридическим лицам, выполняющим особо важные государственные программы по перечню, ежегодно утверждаемому Советом Министров. Конкретными целями по выполнению вышеуказанных программ могут быть создание высокотехнологического производства, освоение выпуска новой конкурентоспособной продукции, увеличение объемов реализации продукции на экспорт и др., которые должны быть указаны в проекте решения о предоставлении льгот.

Юридическим лицам, ввозящим в республику технологическое оборудование и запасные части к нему, не производимые в Республике Беларусь, в целях создания новых или модернизации существующих производств, основанных на новых и высоких технологиях, могут предоставляться индивидуально льготы по уплате налога на добавленную стоимость и таможенных пошлин при условии, что эти производства включены в перечень высокотехнологичных производств, утвержденный Советом Министров. В иных случаях может предоставляться налоговый кредит на сумму таможенных платежей, погашение которого осуществляется после ввода ввезенного технологического оборудования в эксплуатацию. В проекте решения о предоставлении данных льгот указываются срок ввода ввозимого технологического оборудования в эксплуатацию и иные условия, к проекту прилагается график погашения налогового кредита.

Налоговый кредит на срок до 6 месяцев предоставляется по решению Совета Министров, согласованному с Президентом, а на срок более 6 месяцев -- по решению Президента. Нормативное распределение выручки устанавливается Советом Министров по согласованию с Президентом. Кроме того, в проекте решения указывается ответственность юридических лиц за невыполнение условий предоставления льгот, а также за нецелевое использование средств, высвобожденных в результате предоставления льгот по налогам и таможенным платежам.

Следует иметь в виду, что при использовании средств, высвобожденных в результате предоставления льгот по налогам и таможенным платежам, и товаров, ввезенных на таможенную территорию Республики Беларусь с предоставлением льгот по таможенным платежам, в целях, не предусмотренных настоящим Декретом и решениями о предоставлении льгот юридическим и физическим лицам индивидуально, право на льготы этими лицами утрачивается, а суммы налогов, таможенных платежей и штрафов (пени) взыскиваются с них в порядке, установленном законодательством. Декретом установлено, что льготы по налогам и сборам, зачисляемым в местные бюджеты, предоставляются местными Советами депутатов или по их поручению местными исполнительными и распорядительными органами в порядке, определенном Президентом и законами. В этой связи следует иметь в виду, что Порядок, утвержденный Декретом, не регулирует предоставление местными Советами депутатов или по их поручению местными исполнительными и распорядительными органами юридическим и физическим лицам индивидуально льгот по налогам и сборам, зачисляемым в местные бюджеты.

Процедура получения юридическими лицами льгот по налогам и таможенным платежам регламентируется Постановлением Совета Министров Республики Беларусь № 632 от 28.04.2001. Необходимо отметить что определенная данным Постановлением процедура получения льгот является чрезвычайно сложной и длительной.

Так, указанным Постановлением утверждены 15 форм различных документов, которые требуется представить для получения льгот, при чем данный перечень документов не является исчерпывающим, необходимость представления ряда документов регламентирована ведомственными нормативными актами. В качестве примера рассмотрим процедуру получения льгот по налогам и таможенным платежам, которую в настоящее время осуществляет АО "НГК "Славнефть" при ввозе на таможенную территорию Республики

Беларусь технологического оборудования комплекса каталитического крекинга ОАО “Мозырский НПЗ”.

1 этап. Проведение государственных экспертиз.

1.1. Проведение государственной научно-технической экспертизы привлекаемых технологий, производств и предприятий, основанных на этих технологиях к высокотехнологичным в соответствии с Положением о порядке организации и проведения государственной научно-технической экспертизы разрабатываемых, привлекаемых и используемых технологий по отнесению их к новым и высоким, производств и предприятий, основанных на этих технологиях, к высокотехнологичным. Экспертиза проводится Государственным комитетом Республики Беларусь по науке и технологиям.

Для проведения экспертизы необходимо представление пакета документов, включающего, в частности, бизнес-план модернизации предприятия, который оценивается ГКНТ РБ на предмет возможности отнесения производства к высокотехнологичным по специальной 100-бальной шкале с использованием около 20 критериев и факторных показателей. По результатам проведения экспертизы Экспертный Совет ГКНТ выносит решение о возможности включения производства в реестр высокотехнологичных производств. Далее Коллегия ГКНТ включает производство в перечень высокотехнологичных производств, утверждаемый ГКНТ РБ. Сроки проведения государственной научно-технической экспертизы нормативными документами РБ не установлены. На практике данная процедура занимает от 1 до 2 месяцев.

1.2. Проведение государственной экспертизы отраслевого министерства, другого республиканского органа государственного управления, объединения, подчиненного Правительству Республики Беларусь, в ведении которого находится инициатор проекта или компетенции которого относятся вопросы, связанные с намечаемой к выпуску продукцией (работами, услугами).

При этом отраслевое министерство производит оценку: существующих приоритетов развития отрасли во взаимосвязи с проектом, включая участие в государственных и межгосударственных инвестиционных программах; масштабности проекта, наличия мультипликативного эффекта; возможности осуществления проекта в данной коммерческой организации исходя из ее финансового положения, технических и технологических условий, обеспеченности сырьем; выбора технологии и оборудования, используемых в проекте; потребности внутреннего рынка в намечаемой к выпуску продукции, прогнозируемых тенденций по его развитию; реальности программы выпуска продукции с учетом загрузки производственных мощностей; степени конкурентоспособности продукции по ценовым и качественным характеристикам, возможности сбыта продукции в намечаемых объемах; достоверности инвестиционных затрат по проекту, а для нового (переходящего) строительства -- их соответствия утвержденной проектно-сметной документации и наличия установленных законодательством заключений экспертизы по строительному проекту, а также решений местных исполнительных и распорядительных органов о размещении строительства; кадрового потенциала, системы управления предприятием и их соответствия требованиям проекта; основных преимуществ проекта.

Срок проведения экспертизы – около 1 месяца.

1.3. Проведение государственной экспертизы Министерством финансов РБ, которое проводит: оценку существующей и прогнозируемой задолженности инициатора проекта, а также правильности приводимых в обосновывающих материалах сведений (расчетов): о ранее предоставленных предприятию видах государственной поддержки на условиях возвратности (в виде особого налогового, таможенного и валютного режимов; скидок по установленным тарифам; льготного кредитования, включая банковские кредиты

под гарантии Правительства Республики Беларусь; отсрочек и т.д.), сроки погашения по которым должны производиться в период реализации инвестиционного проекта; об условиях предоставления кредитов, в том числе иностранных (сроки предоставления и погашения, периодичность выплат, мораторий по выплате основного долга, принятая годовая ставка по кредиту, наличие залогового обеспечения и т.д.); об объемах выпадающих доходов бюджета и их компенсации, связанных с предоставлением льгот по проекту и их влиянием на доходную часть бюджета; оценку целесообразности государственного участия в реализации инвестиционного проекта исходя из текущего и прогнозируемого финансового состояния предприятия, объемов и сроков возврата государственных средств.

Срок проведения экспертизы – 1 месяц.

1.4. В соответствии с Постановлением СМ РБ № 1150 от 27.07.99г. должна быть проведена государственная комплексная экспертиза инвестиционного проекта. Экспертиза проводится Комитетом по инвестициям при Министерстве экономики РБ, который проводит анализ: актуальности проекта и его соответствия стратегии развития отрасли, предприятия; складывающихся тенденций по финансовому положению инициатора проекта и анализа его финансового состояния; технической, технологической, финансовой возможности и целесообразности реализации проекта в предлагаемом месте и в прогнозируемых условиях хозяйствования; обоснованности инвестиционных затрат по проекту и доли государственного участия; уровня прогрессивности создаваемых (привлекаемых) технологий по сравнению с лучшими отечественными и зарубежными аналогами; конкурентоспособности продукции, ее доли в общем объеме производства, емкости и перспективности рынков сбыта; сравнительных показателей эффективности и устойчивости проекта.

Срок проведения экспертизы – 2 месяца.

2 этап. Включение в Перечень высокотехнологичных предприятий и производств, утверждаемый Советом Министров РБ.

На заседании Межведомственного совета при Минэкономике должно быть принято решение о включении ККК МНПЗ в перечень высокотехнологичных производств, который утверждается Советом Министров. Срок включения 1 – 1, 5 месяца. Далее Министерство экономики РБ готовит и вносит в Совет Министров Республики Беларусь проект Постановления Совета Министров РБ о включении предприятия или производства в Перечень высокотехнологичных предприятий и производств Республики Беларусь. Проект Постановления согласовывается с Министерством финансов, Министерством юстиции, отраслевым министерством. Срок принятия Постановления Совета Министров РБ – около 2 месяцев.

3 этап. Получение льгот по налогам и таможенным платежам.

Предприятие подает заявление в отраслевое министерство (ведомство) на предоставление льгот (формы необходимых документов утверждены Декретом Президента РБ N 6 от 27 февраля 2001 г. и постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28.04.2001 N 632). Отраслевое министерство (ведомство) после рассмотрения представленного комплекта документов готовит заключение о целесообразности предоставления им льгот по налогам и таможенным платежам и направляет проект решения Президента РБ на согласование в Министерство экономики, Министерство финансов, Министерство юстиции, Государственный налоговый комитет, Государственный таможенный комитет (в части предоставления льгот по таможенным платежам). Согласованный проект решения вносится отраслевым министерством (ведомством) в Совет Министров РБ.

Совет Министров РБ при согласии с решением о предоставлении льгот направляет соответствующий проект решения Президента РБ в Администрацию Президента РБ. Администрация Президента Республики Беларусь направляет документы в Государственный

Секретариат Совета Безопасности РБ, который готовит свое заключение о целесообразности предоставления льгот. После получения одобрения Совета Безопасности РБ, Администрация Президента вносит проект решения о предоставлении льгот по налогам и таможенным платежам Президенту Республики Беларусь. Срок – около 6 месяцев до подписания распоряжения Президента.

Таким образом, по существующей практике, срок прохождения всей процедуры получения льгот по налогам и таможенным платежам занимает около 1 года, что, однако, не гарантирует принятия Президентом Республики Беларусь положительного решения о предоставлении льгот.

7.3.2. Целевое использование товаров, ввезенных с предоставлением льгот по таможенным платежам.

В случае предоставления льгот по таможенным платежам необходимо иметь в виду, что товары и транспортные средства, выпуск которых сопряжен с обязательствами лица о соблюдении установленных ограничений, требований и условий, в соответствии с таможенным законодательством являются условно выпущенными. Согласно ст. 29 Таможенного кодекса Республики Беларусь условно выпущенные товары и транспортные средства, в отношении которых предоставлены льготы по таможенным платежам, могут использоваться только в тех целях, в связи с которыми предоставлены такие льготы.

Использование указанных товаров и транспортных средств в иных целях допускается с разрешения таможенного органа Республики Беларусь при условии уплаты таможенных платежей и выполнения других требований, предусмотренных законодательством Республики Беларусь. Аналогично и распоряжение условно выпущенными товарами и транспортными средствами, в отношении которых предоставлены льготы по таможенным платежам, допускается с разрешения таможенного органа при условии уплаты таможенных платежей.

Таким образом, товары, помещенные под таможенные режимы выпуска для свободного обращения, переработки на таможенной территории, временного ввоза с предоставлением льгот по уплате таможенных платежей, если такие льготы сопряжены с обязательствами лица о соблюдении установленных ограничений, требований или условий, могут использоваться либо распоряжение такими товарами может производиться только на территории Республики Беларусь и в соответствии с целями, заявленными при их ввозе.

Например, если приборы ввезены без уплаты НДС и при таможенном оформлении в таможенную, производящую таможенное оформление, было представлено письменное обязательство декларанта об использовании этих товаров исключительно для научно-исследовательских целей, то данные приборы, выпущенные в свободное обращение, подлежат использованию только в соответствии с заявленной при ввозе целью.

Несмотря на то, что режим, под который они помещены, -- режим свободного обращения не предусматривает осуществления таможенного контроля, однако, что касается условно выпущенных товаров, они после выпуска в свободное обращение продолжают находиться под контролем. Контроль предполагает проверку целевого использования ввезенных товаров. В целях осуществления контроля за целевым использованием условно выпущенных товаров таможенники, которые произвели таможенное оформление товаров с предоставлением льгот, не позднее пятнадцати дней с даты таможенного оформления высылают в адрес инспекции Государственного налогового комитета по месту регистрации декларанта либо лица, перемещающего товары (заявителя таможенного режима), в случае если декларантом является таможенный агент (посредник), реестры разрешений на использование в соответствии с таможенными режимами выпуска для свободного обращения, переработки на таможенной территории, временного ввоза товаров, оформленных с предоставлением льгот, которые служат основанием для выявления в ходе проводимых

проверок фактов нецелевого использования данных товаров либо нецелевого распоряжения ими.

7.3.3. Частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин и налогов при временном ввозе товаров

Временный ввоз товаров -- таможенный режим, при котором пользование товарами на таможенной территории Республики Беларусь допускается с полным или частичным освобождением от таможенных пошлин, налогов (налог на добавленную стоимость и акцизы, взимаемые при ввозе) и без применения мер экономической политики. Временно ввозимые товары подлежат возврату в неизменном состоянии, кроме изменений вследствие естественного износа либо убыли при нормальных условиях транспортировки и хранения. Случаи и порядок полного освобождения от уплаты таможенных пошлин и налогов при заявлении режима временного ввоза определены постановлением Совета Министров от 29 сентября 1997 г. N 1280 "Об освобождении временно ввозимых товаров от обложения таможенными пошлинами и налогами" (с учетом изменений, внесенных постановлением Совета Министров от 18 декабря 1997 г. N 1671).

К категории товаров, в отношении которых не допускается установление таможенного режима временного ввоза, относятся: -- сырье, материалы, полуфабрикаты; -- расходуемые материалы и образцы; -- пищевые и пищевкусовые продукты, напитки, включая алкогольные, табак и табачные изделия; -- промышленные отходы. При заявлении товаров в таможенном режиме временного ввоза, когда не предоставляется полное освобождение от уплаты таможенных пошлин и налогов, а также в случае невыполнения условий предоставления полного освобождения применяется частичное освобождение от уплаты таможенных пошлин и налогов с предоставлением обязательств об обратном вывозе и обеспечении уплаты таможенных пошлин и налогов. В случае временного ввоза товаров лицами, пользующимися в соответствии с законодательством Республики Беларусь таможенными льготами в виде освобождения от уплаты таможенных пошлин и налогов, на период действия таких льгот применяется полное освобождение.

При частичном освобождении от уплаты таможенных пошлин и налогов за каждый полный и неполный календарный месяц уплачивается три процента от суммы таможенных пошлин и налогов, которая подлежала бы уплате, если бы товары были выпущены для свободного обращения (далее -- периодические платежи). Расчет таможенных пошлин и налогов производится в белорусских рублях. При исчислении подлежащих уплате периодических платежей применяются размеры ставок таможенных пошлин и налогов, действующих на дату установления режима временного ввоза. Размеры ставок таможенных пошлин и налогов остаются постоянными на весь срок установления режима временного ввоза. Срок временного ввоза товаров на таможенной территории Республики Беларусь не может превышать двух лет. До истечения срока действия режима временного ввоза ввезенные товары могут быть заявлены в иных таможенных режимах.

Для отдельных категорий товаров могут устанавливаться более короткие либо более длительные сроки временного ввоза в порядке, определяемом Государственным таможенным комитетом. Периодические таможенные платежи уплачиваются предварительно. Сроки уплаты таких платежей устанавливает таможенный орган, предоставивший разрешение на использование товаров в режиме временного ввоза, но не позднее последнего числа предшествующего месяца. Таможенный орган не вправе требовать уплату предварительных периодических платежей одновременно более чем за три месяца. Если до первого числа месяца, следующего за месяцем, установленным для уплаты, платеж не поступит на счет таможенного органа, то производится взыскание с плательщика в бесспорном порядке. Периодические платежи могут уплачиваться как в валюте Республики Беларусь,

так и в иностранной валюте, покупаемой Национальным банком по курсу, установленному Национальным банком на день уплаты очередного платежа.

Периодические платежи вносятся на счета таможенных органов. Таможенный орган, предоставивший разрешение на использование товаров в режиме временного ввоза, контролирует фактическое поступление периодических платежей. Ответственность за уплату периодических платежей несет лицо, заявившее режим временного ввоза на таможенной территории Республики Беларусь. Уплаченные суммы периодических платежей при заявлении режима обратного вывоза товаров за пределы таможенной территории Республики Беларусь либо заявлении товаров в иных таможенных режимах не возвращаются. Размеры уплаченных сумм периодических платежей не должны превышать сумм условно начисленных таможенных платежей, которые подлежали бы уплате на момент ввоза товаров на таможенную территорию Республики Беларусь, если бы такие товары были заявлены в режиме выпуска для свободного обращения.

Когда суммы уплаченных периодических и условно начисленных таможенных платежей станут равными, товары могут быть заявлены в таможенный режим выпуска для свободного обращения с оплатой сборов за таможенное оформление с зачетом ранее уплаченных периодических платежей в платежи, подлежащие уплате в режиме выпуска для свободного обращения при условии, что в отношении этих товаров не применяются меры экономической политики.

В случаях, когда суммы уплаченных периодических и условно начисленных таможенных платежей не равны, товары могут быть заявлены в таможенный режим выпуска для свободного обращения при условии оплаты сборов за таможенное оформление и доплаты разницы сумм уплаченных периодических и условно начисленных платежей. В таком случае уплаченные периодические платежи засчитываются соответственно как таможенная пошлина, налог на добавленную стоимость и акцизы, подлежащие уплате при таможенном оформлении в указанном таможенном режиме. Порядок применения частичного освобождения от уплаты таможенных пошлин и налогов при заявлении товаров в таможенном режиме временного ввоза (вывоза) определен приказом Государственного таможенного комитета от 10 сентября 1997 г. N 287-ОД (зарегистрирован в Реестре государственной регистрации 17.09.1997, N 2075/12). Согласно названному приказу Государственного таможенного комитета предприятием осуществляются ежемесячные периодические платежи в целях частичной оплаты и равные трем процентам от сумм таможенных пошлин, акцизов и налога на добавленную стоимость, которые подлежали бы уплате, если бы товары были выпущены для свободного обращения. В соответствии с Законом от 16 ноября 1999 г. N 324-З "О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь "О налоге на добавленную стоимость" налогоплательщик имеет право уменьшить общую сумму исчисленного налога на добавленную стоимость на налоговые вычеты. Вычету, в частности, подлежат и суммы НДС, уплаченные налогоплательщиком при ввозе товаров на таможенную территорию Республики Беларусь.

Налоговые вычеты в данном случае производятся на основании таможенных деклараций и копий платежных документов, подтверждающих факт уплаты налога таможенным органам Республики Беларусь. Сумма налоговых вычетов в соответствующем налоговом периоде определяется согласно п. 36 методических указаний "О порядке исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость", утвержденных приказом Государственного налогового комитета от 13 декабря 1999 г. N 310. Вышеизложенный порядок распространяется и на суммы НДС, уплачиваемые таможенным органам Республики Беларусь в виде периодических таможенных платежей. Письмом Министерства финансов от 20 января 2001 г. N 15-9/95 уточнено, что в бухгалтерском учете суммы произведенных платежей (кроме налога на добавленную стоимость) по материальным ценностям, заявленным в та-

моженном режиме временного ввоза (вывоза), отражаются по дебету счета 31 "Расходы будущих периодов" в корреспонденции с кредитом счетов учета денежных средств.

При заявлении режима обратного вывоза (ввоза) товаров за пределы таможенной территории Республики Беларусь либо заявлении товаров в иных таможенных режимах суммы уплаченных периодических платежей списываются с кредита счета 31 в дебет соответствующих счетов учета товарно-материальных ценностей, капитальных вложений, издержек производства (обращения), источников собственных средств. Суммы налога на добавленную стоимость, входящие в периодические платежи, отражаются организациями в соответствии с Порядком отражения в бухгалтерском учете налога на добавленную стоимость, утвержденным приказом Министерства финансов от 28 декабря 1999 г. N 380 и методическими указаниями "О порядке исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость".

7.3.4. Предоставление рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов

В соответствии с пунктом 1.5 Декрета Президента Республики Беларусь от 17 мая 2001 г. N 14 "О некоторых вопросах исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость" суммы налога на добавленную стоимость, уплаченные налогоплательщиком при ввозе на таможенную территорию Республики Беларусь основных средств, подлежат вычету в размере 1/12 этих сумм с момента принятия на учет данных основных средств. Декрет Президента Республики Беларусь от 13 июня 2001 г. N 16 предусматривает уплату равными долями в размере 1/12 налога на добавленную стоимость, начисленного при ввозе на территорию республики технологического оборудования и запасных частей к нему.

Таким образом, суммы, принимаемые к зачету и уплачиваемые при ввозе оборудования, уравниваются, и будет иметь место фактическое освобождение от налога на добавленную стоимость основных производственных фондов предприятий. Декрет предусматривает предоставление субъектам хозяйствования Республики Беларусь рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость при ввозе на таможенную территорию республики технологического оборудования и запасных частей к нему независимо от форм собственности и ведомственной принадлежности.

По решению таможи в исключительных случаях плательщику налога на добавленную стоимость и акцизов может быть предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов на срок не более двух месяцев со дня принятия таможенной декларации для целей таможенного оформления, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь.

В качестве исключительных случаев при предоставлении плательщику отсрочки либо рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов могут рассматриваться следующие случаи: причинение плательщику ущерба в результате стихийного бедствия или иных обстоятельств непреодолимой силы; задержка плательщику финансирования из государственного бюджета или оплаты выполненного этим лицом государственного заказа; перемещение через таможенную границу скоропортящихся товаров; осуществление плательщиком поставок по межправительственным соглашениям; иные -- при наличии веских обоснований целесообразности предоставления отсрочки либо рассрочки.

Решение о предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов принимается начальником или заместителем начальника таможи, производящей таможенное оформление, на основании письменного заявления плательщика налога на добавленную стоимость и акцизов, поданного в таможню до или одновременно с таможенной декларацией. Заявление о предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов подается отдельно по каждой партии

товара, перемещаемой через таможенную границу Республики Беларусь в рамках одного контракта по одному товаросопроводительному документу. Лицам, имеющим задолженность по уплате таможенных платежей, процентов, пени и финансовых санкций, отсрочка или рассрочка уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов не предоставляется.

За предоставление отсрочки или рассрочки взимаются проценты в размере учетной ставки Национального банка, применяемой на дату уплаты сумм налога на добавленную стоимость и акцизов по предоставленной отсрочке или рассрочке. Отсрочка или рассрочка уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов может обеспечиваться: гарантией банка или иного кредитного учреждения, получивших лицензию Национального банка на проведение валютных операций и включенных в реестр гарантов обеспечения уплаты таможенных платежей, который ведет Государственный таможенный комитет Республики Беларусь; залогом товаров и транспортных средств; внесением на депозитный счет таможни, принимающей решение о предоставлении отсрочки или рассрочки, сумм обеспечения уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов.

Для получения отсрочки или рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов под гарантию банка или иного кредитного учреждения плательщик данных налогов должен представить гарантийное обязательство указанного выше банковского учреждения. Гарантийное обязательство банка принимается таможней отдельно по платежам в белорусских рублях и отдельно в иностранной валюте. В случае, если законодательством Республики Беларусь предусмотрена уплата сумм налога на добавленную стоимость и акцизов исключительно в иностранной валюте, гарантийное обязательство банка или иного кредитного учреждения должно представляться в эквиваленте долларам США.

При принятии начальником (заместителем начальника) таможни решения о предоставлении отсрочки или рассрочки по уплате налога на добавленную стоимость и акцизов таможня в течение 3 рабочих дней письменно уведомляет таможенного гаранта о сроке, на который предоставлена отсрочка или рассрочка, и дате истечения этого срока. Для получения отсрочки или рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов под залог товаров и транспортных средств плательщик данных налогов заключает с таможней договор о залоге.

В качестве обеспечения уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов плательщиком данных налогов могут быть внесены на депозитный счет таможни суммы обеспечения уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов в размере причитающихся к уплате сумм налога на добавленную стоимость и акцизов.

Суммы обеспечения уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов не индексируются, и проценты по ним не начисляются. При предоставлении рассрочки по уплате налога на добавленную стоимость и акцизов таможня, предоставившая рассрочку, совместно с плательщиком данных налогов составляет график уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов, в котором устанавливаются сроки уплаты указанных налогов и размеры платежа при каждой уплате. График уплаты утверждается начальником (заместителем начальника) таможни, принявшей решение о предоставлении рассрочки, и ставится на контроль в отделе таможенных платежей до уплаты всей суммы по предоставленной рассрочке.

Проценты за предоставленную рассрочку уплачиваются плательщиком налога на добавленную стоимость и акцизов в размере учетной ставки Национального банка, применяемой на дату уплаты части суммы налога на добавленную стоимость и акцизов, одновременно с уплатой части суммы налога на добавленную стоимость и акцизов. При предоставлении отсрочки или рассрочки уплаты налога на добавленную стоимость и акцизов плательщик указанных налогов не позднее последнего дня предоставленной отсрочки или рассрочки обязан уплатить налог на добавленную стоимость, акцизы и проценты. Процен-

ты уплачиваются по желанию плательщика в белорусских рублях или в иностранной валюте, покупаемой Национальным банком, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь.

В случае, если законодательством Республики Беларусь предусмотрена уплата сумм налога на добавленную стоимость и акцизов исключительно в иностранной валюте, для целей исчисления процентов суммы налога на добавленную стоимость и акцизов, подлежащие уплате в иностранной валюте, пересчитываются в валюту Республики Беларусь по курсу Национального банка, действующему на день принятия таможенной декларации, для целей таможенного оформления. Неуплата до истечения срока предоставленной отсрочки, рассрочки сумм НДС, акцизов и процентов влечет возникновение таможенной задолженности по уплате данных налогов и задолженности по процентам.

7.4. Предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь по вопросам таможенного оформления и применения таможенных пошлин, налога на добавленную стоимость и акцизов при реализации инвестиционных проектов в Республике Беларусь

Таблица 7.4.1

Основные проблемы и предложения по совершенствованию таможенного законодательства Беларуси

№ п/п	Основные проблемы	Предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь
1.	Высокие ставки таможенных пошлин на технологическое оборудование, ввозимое для создания или модернизации производства в Белоруссии	Снизить ставки таможенных пошлин. Освободить инвесторов от уплаты таможенных пошлин и НДС на оборудование, ввозимое для собственных нужд.
2.	Основная часть льгот по налогам и таможенным платежам при реализации инвестиционных проектов предоставляется Президентом РБ в индивидуальном порядке при условии прохождения чрезвычайно сложной процедуры рассмотрения данного вопроса	1. Отменить индивидуальный порядок предоставления льгот по налогам и таможенным платежам при реализации инвестиционных проектов в Республике Беларусь и установить конкретные условия предоставления данных льгот в специальном разделе Налогового кодекса или иного Закона Республики Беларусь. 2. В случае сохранения индивидуального порядка предоставления льгот необходимо существенно упростить процедуру их получения потенциальными инвесторами.
3.	Таможенные пошлины на товары, ввозимые для некоммерческих целей (образцы, рекламные материалы)	Предусмотреть возможность ввоза ограниченного количества образцов и рекламных материалов без уплаты таможенных пошлин.
4.	Таможенные пошлины на малочисленные товары, доставляемые курьерской почтой, существенно осложняют таможенное оформление и приводят к значительным задержкам доставки	Установить минимальную стоимость товаров, не облагаемых таможенной пошлиной.
5.	Таможенные органы практически не применяют таможенные режимы, отличные от импорта и экспорта	1. Четко определить условия для применения таможенными органами и субъектами хозяйствования установленных законодательством таких таможенных режимов. Как реимпорт, свободный склад и др. 2. Разработать порядок выдачи участникам ВЭД лицензии на учреждение свободного склада.

№ п/ п	Основные проблемы	Предложения по совершенствованию законодательства Республики Беларусь
6.	Оборудование и комплектующие, ввозимые для производственных целей, сертифицируются дважды – при ввозе в разобранном виде и при сдаче смонтированного оборудования в эксплуатацию.	1. Упростить процедуры сертификации и лицензирования ввоза и вывоза технологического оборудования и запасных частей к нему. Установить, что оборудование, предназначенное для дальнейшей сборки, монтажа и использования в производственных мощностях инвестора, подлежит сертификации только один раз – в момент сдачи в эксплуатацию.
7.	При реализации на экспорт сжиженного газа производства ОАО “Мозырский НПЗ” из собственных ресурсов дочерних предприятий АО “НГК “Славнефть” уплачивается таможенная пошлина в размере 40 евро за 1т сжиж.газа. При этом не производится зачет данной пошлины из налога на добавленную стоимость, выделенного в стоимости нефти.	По аналогии с существующим порядком зачета таможенных пошлин по другим нефтепродуктам установить, что взимание таможенных пошлин при экспорте сжиженного газа осуществляется в размере, превышающем начисленные суммы налога на добавленную стоимость на углеводородное сырье, используемое для производства этого сжиженного газа.
8.	В настоящее время зачет налога на добавленную стоимость, выделенного из стоимости приобретаемой нефти производится отдельно на выделенную квоту.	Для упрощения процедуры оформления таможенных пошлин при вывозе нефтепродуктов предлагается организовать зачет налога на добавленную стоимость, выделенного из стоимости приобретаемой нефти, не на выделенную квоту, а на месячную партию нефти.

8. ПРОВЕДЕНИЕ СРАВНИТЕЛЬНОГО АНАЛИЗА МЕТОДИК ТАМОЖЕННЫХ ПРОЦЕДУР БЕЛАРУСИ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ПРОВЕДЕНИЕ СРАВНИТЕЛЬНОГО АНАЛИЗА ПРОЦЕДУРНЫХ И НАЛОГОВЫХ ПРЕФЕРЕНЦИЙ ДЛЯ ПОТЕНЦИАЛЬНЫХ ИНВЕСТОРОВ В СТРАНАХ С ПЕРЕХОДНОЙ ЭКОНОМИКОЙ

8.1. Общие положения

Ускоренные интеграционные процессы между Россией и Белоруссией отразились и на таможенных отношениях между этими странами. 6 января 1995 года в г. Минске было подписано Соглашение о Таможенном союзе между Российской Федерацией и Республикой Беларусь, а 21 февраля 1995 года – Соглашение о единстве управления таможенными службами, которое учредило институт Представительств. Сразу после подписания российско-белорусского соглашения были выровнены ставки таможенных пошлин и создано правовое поле для деятельности хозяйствующих субъектов из обеих стран.

Как и в таможенном союзе России, Белоруссии, Казахстана, Кыргызстана и Таджикистана, в таможенных отношениях России и Белоруссии имеются отдельные недоработки и разногласия. Почти все принятые в странах – партнерах РФ по Таможенному союзу в рамках унификации законодательства нормативные акты были изначально рассчитаны на их применение именно в России. А то, что выгодно для России, зачастую оказалось на практике невыгодным для Белоруссии. И, в первую очередь, это относится к ставкам таможенных пошлин. В соглашении «О едином порядке регулирования ВЭД», которое подписали участники таможенного союза, есть статья, предписывающая сторонам изменять таможенные пошлины только после консультаций с другими партнерами и только с учетом их интересов. Но на деле она практически не применялась. Допущенные Белоруссией и Россией односторонние действия в области таможенного регулирования привели к расхождениям в ставках таможенных пошлин, которые в настоящее время применительно к ввозимым товарам разнятся по 154 наименованиям, а применительно к вывозимым – по 121.

В середине июня 1997 года ГТК РФ бы вынужден издать указание «О таможенном оформлении товаров», предусматривающее создание на российско-белорусской границе мобильных отрядов для проверки сопроводительных документов на ввозимые в Россию грузы с целью сбора информации о пришедших из Белоруссии грузах и довысканию не внесенных на территории Белоруссии таможенных платежей. До практики введения таких отрядов поток нелегально поступивших в Россию через территорию Республики Беларусь товаров оценивался в 400 – 700 млн. долл. в год. Эти и многие другие вопросы сотрудничества в рамках Таможенного союза на новом уровне развития таможенного законодательства, с учетом накопленного опыта, усложнения экономической ситуации нашли свое отражение в Соглашении о таможенном регулировании в Союзе Белоруссии и России.

Основываясь на положениях Договора о создании Союзного государства от 8 декабря 1999 года, и исходя из того, что достижение целей Союзного государства осуществляется поэтапно, с учетом приоритета правовых, экономических и социальных задач Российская Федерация и Республика Беларусь приняли в феврале 2000г. «Программу действий Российской Федерации и Республики Беларусь по реализации положений Договора о создании Союзного государства». Статья 6 этой Программы посвящена проведению единой торговой и таможенно-тарифной политики в отношении третьих стран, международных объединений и организаций.

8.2. Сравнительный анализ методик таможенных процедур Российской Федерации и Республики Беларусь. Возможности использования зарубежного опыта

С принятием в 1998 нового Таможенного кодекса Республики Беларусь и нормативных документов ГТК РБ, регламентирующих процедуру таможенного оформления, таможенное законодательство России и Белоруссии было значительно унифицировано. Статья 126 ТК РФ определяет таможенное оформление как процедуру помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия данного режима в соответствии с требованиями и положениями ТК. Таможенное оформление может быть также определено как совокупность операций, производимых должностными лицами таможни в целях обеспечения таможенного контроля за перемещением через российскую таможенную границу товаров и транспортных средств и применения средств государственного регулирования такого перемещения.

Аналогичное определение таможенному оформлению дает ТК РБ, который конкретизирует, что «таможенное оформление заключается в выдаче заинтересованному лицу разрешения таможенного органа РБ на перемещение находящихся под таможенным контролем товаров через таможенную границу либо на совершение с такими товарами иных действий, определенных одним из таможенных режимов в ТК РБ».

Порядок таможенного оформления в РФ и РБ определяется как нормами ТК, так и иными актами законодательства. Понятие "законодательство" употребляется в данном случае в широком смысле и включает в себя не только законы, но и многочисленные подзаконные акты, издаваемые органами исполнительной власти, и прежде всего Государственным таможенным комитетом. Наряду с законодательными положениями правовое регулирование таможенного оформления может осуществляться посредством конвенционных норм.

Примером может служить Таможенная конвенция о международной перевозке грузов с применением книжки МДП (Конвенция МДП), регулирующая порядок и условия таможенного оформления грузов, перевозимых на автотранспортных средствах или в погруженных на них контейнерах в международном сообщении с применением книжки МДП. В настоящее время в Российской Федерации существует пятиэтапный механизм основного таможенного оформления. Данный порядок определен приказом ГТК РФ от 16 мая 2001г. №442 «Об утверждении типовых правил таможенного оформления и таможенного контроля». В Республике Беларусь в настоящее время не существует единого нормативного документа, определяющего правила таможенного оформления и контроля. При осуществлении таможенных процедур участники внешнеэкономической деятельности руководствуются различными положениями ГТК, определяющими условия выдачи таможенными органами РБ разрешений на помещение товаров под определенный таможенный режим.

Несмотря на то, что Таможенным кодексом Республики Беларусь предусмотрены 15 видов таможенных режимов, в настоящее время ГТК РБ утверждены лишь 2 положения - регламентирующие порядок выдачи разрешений на помещение товаров и транспортных средств под таможенные режимы выпуска в свободное обращение, и положение, определяющее порядок таможенного оформления товаров, ввозимых на территорию свободной экономической зоны и вывозимых с её территории. В Российской Федерации основное таможенное оформление состоит из последовательного прохождения пяти этапов проверки ГТД в специализированных подразделениях таможенных органов – отделах таможенного оформления и контроля.

Первый этап приема, регистрации и учета таможенных деклараций. Содержанием данного этапа служит прием ГТД, документов, необходимых для таможенных целей, а также копий ГТД на магнитном носителе.

После проверки соблюдения необходимых условий для подачи таможенной декларации последней присваивается регистрационный номер. На оборотной стороне делается отметка о прохождении данного (первого) этапа. Сотрудник таможенного органа, осуществляющий прием и проверку декларации на первом этапе, на оборотной стороне первого листа ГТД под цифрой «1» (первый этап) делает запись «Проверено», проставляет дату, время окончания проверки, подпись личную номерную печать и передает декларацию на следующий этап. Аналогичное фиксирование прохождения проверки ГТД предусмотрено и для последующих этапов.

Второй этап контроля правильности определения кода товара, в соответствии с ТН ВЭД России, страны происхождения товара, а также соблюдения мер нетарифного регулирования (изучается товаросопроводительная документация, отражающая наименование товара, проверяются сертификаты, подтверждающие страну происхождения товара, исследуются иные разрешительные документы (копии лицензий, сертификаты соответствия и др.)

Третий этап валютного контроля и контроля таможенной стоимости (наличие копии паспорта сделки, проверка правильности расчета таможенной стоимости товара, в том числе учет всех затрат, подлежащих включению в таможенную стоимость).

Четвертый этап контроля таможенных платежей (наличие документов, подтверждающих уплату таможенных платежей, правильность расчета соответствующих сумм, фактическое поступление платежей на счет таможенного органа).

Пятый этап таможенного досмотра и выпуска товаров (проверка соответствия представленных к досмотру товаров сведениям о них, указанных в ГТД и товаросопроводительных документах).

После завершения пятого этапа таможенная декларация возвращается вновь на первый этап для учета и передачи в соответствующие подразделения таможенного органа, а также декларанту.

Последовательность прохождения этапов таможенного оформления может быть нарушена при необходимости производства таможенного досмотра. В этом случае сотрудник таможенного органа на оборотной стороне таможенной декларации делает запись "С досмотром", указывая краткое обоснование такого решения, и информирует о этом сотрудника, ответственного за выпуск, которому дает поручение на досмотр. В Республике Беларусь декларирование товаров подтверждается путем подачи таможенной декларации, оформленной в виде формуляров грузовой таможенной декларации формы ТД-1 (ТД-2), по типу импортной декларации. В установленных законодательством случаях вместо формуляров грузовой таможенной декларации формы ТД-1 или ТД-2 допускается использование: формуляров грузовой таможенной декларации формы ТД-3; товаросопроводительных документов (накладные, спецификации и т.п.).

Уплата таможенных платежей подтверждается представлением платежных документов, свидетельствующих об уплате причитающихся таможенных платежей. Льготы по уплате таможенных платежей или тарифные преференции, а также отсрочки либо рассрочки по уплате таможенных платежей представляются при наличии для этого оснований.

Таковыми основаниями являются: а) законодательные акты Республики Беларусь, содержащие нормы по представлению льгот по уплате таможенных платежей; б) решения Президента Республики Беларусь о предоставлении льгот по уплате таможенных платежей; в) постановления Совета Министров Республики Беларусь о предоставлении льгот по уплате таможенных платежей; г) международные соглашения Республики Беларусь, со-

держающие нормы по предоставлению льгот или преференций по уплате таможенных платежей; д) решения Государственного таможенного комитета при предоставлении льгот по уплате сборов за таможенное оформление; е) сертификат происхождения товаров либо иные документы, установленные законодательством, при предоставлении тарифных льгот и преференций по уплате таможенных платежей. Документы, являющиеся основанием для предоставления льгот, тарифных преференций или отсрочки (рассрочки), регистрируются путем указания в установленном порядке о них сведений в таможенной декларации (графа 44).

Для целей подтверждения таможенной стоимости заявленных товаров представляется декларация таможенной стоимости в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь. Соблюдение мер экономической политики и других ограничений подтверждается представлением соответствующего разрешения (лицензии) органов экспортно-импортного контроля. Документы, подтверждающие соблюдение мер экономической политики, регистрируются путем указания в установленном порядке о них сведений в таможенной декларации (графа 44).

Соблюдение требований валютного контроля подтверждается представлением таможенной декларации типа "Паспорт сделки" в случаях, установленных законодательством Республики Беларусь. Документы, подтверждающие соблюдение требований валютного контроля, регистрируются путем указания в установленном порядке о них сведений в таможенной декларации (графа 44). Что касается сроков прохождения всей процедуры таможенного оформления, то в настоящее время в Российской Федерации они определены как в ТК РФ, так и в приказе ГТК РФ от 16 мая 2001г. №442. В соответствии с п.23 приказа решение о выпуске товаров и транспортных средств принимается не позднее окончания следующего рабочего дня после принятия таможенной декларации.

Продление указанного срока в пределах срока, установленного ст. 194 ТК РФ, допускается только с разрешения начальника отдела таможенного оформления и контроля (таможенного поста) либо лица, его замещающего.

Часть 1 ст. 194 ТК РФ определяет, что проверка таможенной декларации, документов и досмотр товаров и транспортных средств осуществляется таможенными органами Российской Федерации - не позднее десяти дней. Важно отметить, что эти сроки охватывают не только проверку декларации, но и проверку товаров. По этой причине началом течения срока на проверку таможенной декларации следует считать как принятие как принятие собственно таможенной декларации, так и представление всех, необходимых для таможенного оформления документов. В случае, если потребуются предъявление товаров и транспортных средств, указанные сроки исчисляются с момента такого предъявления. При этом сроки проверки таможенной декларации, а также соответствующей документации не включают время, необходимое для осуществления контроля товаров и транспортных средств иными государственными органами (ч.2, 3 ст. 194 ТК РФ). Другими словами, пока не будет представлен требуемый разрешительный документ (сертификат соответствия, заключение, справка и т.д.), выдаваемый соответствующим государственным контролирующим органом, таможенное оформление не может быть завершено (ст. 130 ТК РФ).

Законодательством Республики Беларусь установлены такие же сроки таможенного оформления товаров и транспортных средств, как и в Российской Федерации. Для сравнения, например, можно отметить, что при полной автоматизации процедуры производства таможенного оформления течение сроков измеряется не в днях, а в часах и минутах. Так, по данным Всемирной торговой организации (ВТО), среднее время прохождения таможенных процедур в Японии при доставке морским транспортом (от момента прибытия груза до его выпуска) сократилось со 115,2 часов в 1993 году до 96 часов в 1997 году (в это время включены и предварительные операции), а при доставке товаров воздушным

транспортом в 1997 году составило 46,3 часа. При этом основная часть времени в обоих случаях расходовалась на операции, предшествующие таможенному декларированию, среднее время производства которого составляет до 9,6 часов для морских грузов и 1,8 часа для воздушных.

Сам механизм прохождения таможенных формальностей в Японии основан на автоматизированной системе обработки сведений, необходимых для таможенных целей (NACCS), которая подразделяется на воздушную (air – NACCS) и морскую (sea – NACCS). Эта автоматизированная компьютерная система связывает воедино таможенные службы и участников ВЭД. Декларанту (лицу, подающему заявку на перемещение товара и соответственно его оформление) достаточно со своего рабочего места посредством компьютера ввести данные о наименовании товара, стране его изготовления, контрактной стоимости, стоимости транспортировки и другие необходимые сведения, после чего система в соответствии с действующими ставками таможенных платежей, курсами валют определяет общую сумму, подлежащую уплате за ввозимый товар, и заносит полученные данные в память. Далее заявитель, получив в результате расчетов, имеет возможность еще раз их перепроверить, а также проверить правильность заполненной заявки (декларации), после чего уже подает команду на исполнение.

Получив команду на обработку заявки, система осуществляет первичную классификацию заявки и определяет ее в одну из трех категорий: «Без документов» или «Простая инспекция» (в случаях, когда товары не облагаются таможенными платежами, предоставлена отсрочка уплаты таможенных платежей либо соответствующие суммы уже автоматически списаны (перечислены) системой на счет таможенного органа). «Проверка документов». «Проверка документов и «Таможенный досмотр». Критерии такой «избирательности» заложены в ещё одну относительно самостоятельную систему – CIS, куда стекается вся информация о перемещении товаров.

Иными словами, CIS – это информационно-таможенная база данных (сведения об участниках ВЭД: результаты таможенного контроля, позволяющие судить о «добросовестности» участников «ВЭД», перечни перемещаемых товаров, условия перемещения и другая необходимая информация). Таким, образом, поданная изначально заявка после первичной обработки и получения команды на исполнение направляется в базу данных (CIS), которая и присваивает заявке соответствующую категорию. В зависимости от категории заявки существуют различные сроки получения разрешений на выпуск товара. Разрешение выдается путем введения сотрудником таможенного органа соответствующей команды в систему (NACCS). Как только разрешение считается действительным, оно сразу же появляется на дисплее вводного устройства декларанта. Если товар подлежит обложению таможенными платежами, разрешение передается после того, как система получит подтверждение уплаты. Аналогичная система действует и в США.

Необходимо отметить, что именно американская система АКС (автоматизированная коммерческая система) является прототипом японской. В настоящее время ГТК России принимает ряд мер по упрощению (ускорению) производства процедуры таможенного оформления товаров и транспортных средств, с одной стороны, и повышению значимости таможенных брокеров как участников таможенного оформления, с другой. Так, например, в соответствии и с приказом ГТК России от 22 сентября 1999 года № 640 «О применении Временной технологической схемы таможенного оформления и таможенного контроля с использованием временной таможенной декларации в отношении товаров, перемещаемых воздушным транспортом» нарабатывается новая схема таможенного оформления товаров, согласно которой ввозимый на таможенную территорию РФ товар подлежит выпуску с последующим предоставлением полной периодической ГТД (в течении 5 дней после выпуска).

Помимо прочих требований применения данной Временной технологической схемы следует выделить обязательность декларирования (оформления в целом) товаров таможенным брокером. Другой пример упрощения существующей процедуры таможенного оформления связан с перемещением так называемых экспресс-товаров, то есть товаров, перевозимых экспресс-перевозчиком любым видом транспорта с целью доставки до получателя в течение ограниченного промежутка времени (от 12 до 72 часов). При этом под экспресс-перевозчиком понимается специализированная транспортно-экспедиционная организация, имеющая лицензию на осуществление деятельности в качестве таможенного брокера. Согласно ч.1 п.2.10, 2.11 приказа ГТК России от 6 октября 1999 г. № 676 при проведении таможенного контроля и таможенного оформления экспресс-товаров таможенный орган в течение суток производит уловный выпуск и представляет товары экспресс-перевозчику для передачи получателю. Условный выпуск экспресс-товаров предусматривает обязательное выполнение экспресс-перевозчиком следующих условий: уплаты таможенных платежей в отношении экспресс-товаров (до или одновременно с принятием таможенным органом временной таможенной декларации); подачи временной таможенной декларации; представления в течение 15 дней полной таможенной декларации; документального подтверждения вручения экспресс-товаров получателю. Таким образом, экспресс-перевозчики, взявшие на себя обязанности в том числе и декларирования перевозимых товаров, получили возможность производить таможенное оформление экспресс-товаров, используя временную ГТД.

Экспресс-товары после прибытия на таможенную территорию РФ доставляются получателю в кратчайшие сроки, а документы, необходимые для завершения таможенного оформления, представляются позже на таможенные органы. Кроме того, во исполнение ст. 178 ТК РФ (Временная или неполная декларация) ГТК России приказом от 17 апреля 2000 г. № 299 «Об утверждении Положения О применении временных, не полных и периодических таможенных деклараций» определил особый порядок декларирования товаров, применяемый в случаях, когда на момент перемещения через таможенную границу РФ товаров не могут быть заявлены точные сведения о них. К таким сведениям в частности, относятся данные: о количестве товаров (масса, объем); о таможенной стоимости товаров; о стране назначения вывозимого товара и транспортном средстве, на котором товар вывозится. особый порядок декларирования предусматривает возможность подачи временной, неполной, временной периодической ГТД.

Так, например, при помещении товаров под таможенный режим **экспорта** применяется:

а) *Временная ГТД*- с последующим представлением (в течение 30 дней с даты подачи временной ГТД и в течение 5 рабочих дней (в пределах указанных 30 дней) с даты оформления последнего транспортного документа, на основании которого товары экспортируются по временной ГТД) недостающих и/или скорректированных сведений на бланке ГТД.

б) *Неполная ГТД* – в отношении товаров, вывозимых железнодорожным транспортом, с последующим представлением (в течение указанных выше сроков) в форме заявления соответствующих недостающих и/или скорректированных сведений. Неполная ГТД не применяется для товаров, перемещаемых железнодорожным транспортом насыпным и наливным способом, а также навалом.

в) *Временная периодическая ГТД*- в отношении одних и тех же товаров, которые вывозятся с таможенной территории РФ одним и тем же лицом, по нескольким отгрузкам (партиями) в течение 30 календарных дней. При этом недостающие и скорректированные сведения подаются на бланке ГТД (полная периодическая ГТД) в течение 45 дней с даты подачи временной периодической ГТД и в течении 5 рабочих дней(в пределах указанных

45 дней) с даты оформления последнего транспортного документа, на основании которого товары экспортируются по временной периодической ГТД.

При помещении товаров под таможенный режим **выпуска для свободного обращения** применяется: а) *Неполная или предварительная ГТД* – с последующим представлением таможенному органу (в течение 15 дней с даты подачи предварительной ГТД) товаров и транспортных средств, перевозящих товары, а также недостающих для таможенного оформления документов.

Таким образом, предварительная ГТД может быть подана до фактического представления товаров таможенному органу, в котором будет производиться таможенное оформление. Однако такая подача возможна не ранее осуществления фактической загрузки товаров на транспортное средство на территории иностранного государства, а при перевозке товаров авиационным транспортом – не ранее принятия товаров к перевозке перевозчиком и заключения договора перевозки (выдачи авиационной накладной). После проверки таможенным органом предварительной ГТД и прилагаемых к ней документов товар подлежит выпуску. б) *Заявление об условном выпуске товара* - с последующей подачей ГТД в течение 3 рабочих дней со дня условного выпуска товаров.

Если ввозимый товар одного наименования регулярно перемещается одним лицом определенными партиями (в течение периода времени до 30 календарных дней), то в отношении условно выпущенных товаров подается периодическая ГТД(в течение 5 рабочих дней со дня окончания периода времени, в течение которого ввозились условно выпущенные товары). Условно выпускаемые товары не подлежат реализации на внутреннем рынке РФ до завершения таможенного оформления (окончания проверки поданной ГТД, либо периодической ГТД). Применение особого порядка таможенного декларирования в целом предусматривает соблюдение следующих условий: отсутствие у декларанта задолженности по уплате таможенных платежей, пеней, процентов за предоставление отсрочки (рассрочки); отсутствие в течение последнего года фактов привлечения декларанта к ответственности за нарушение таможенных правил (за исключением случаев привлечения к ответственности пост.249-253, ч 2, 3 ст.254, ст.255-264, 267-270, ч2 ст. 279 ТК РФ); со дня государственной регистрации декларанта прошло более 1 года; стороной внешнеторгового договора (получателем), в соответствии с которым товары ввозятся на таможенную территорию РФ, является декларант, за исключением случаев, когда ввоз товаров осуществляется на основании договора, заключенного между иностранными лицами; предварительная уплата таможенных платежей (до и или одновременно с принятием временной, временной периодической, неполной или предварительной ГТД); обеспечение уплаты таможенных платежей путем внесения на депозит таможенного органа соответствующих сумм до или одновременно с принятием заявления на условный выпуск товаров.

Особый порядок декларирования применим в отношении отдельных категорий товаров, подлежащих лицензированию (оружие: материалы, технологии оборудование, применяемые при создании вооружения и военной техники; шифровальные средства; наркотические товары и ряд других товаров), а также товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ трубопроводным транспортом и по линиям электропередачи. Разрешение на применение особого порядка таможенного декларирования товаров выдается (оформляется) *таможней*, в регионе деятельности которой находится отправитель(при экспорте товаров) или получатель (при заявлении режима выпуска для свободного обращения) товаров либо их структурные подразделения.

В случае использования особого порядка декларирования товаров в результате изменения таможенного режима решение принимает таможня, в регионе деятельности которой товары ранее были помещены под изменяемый режим. В последнее время таможенные органы Российской Федерации активно внедряют новые перспективные технологии таможенного оформления и уплаты таможенных платежей. В частности, в апреле 2000 го-

да Таможенный комитет утвердил “Положение о применении временных, неполных и периодических таможенных деклараций” (принципы “зеленого коридора”).

Данный документ предусматривает возможность подачи грузовой таможенной декларации до пересечения товаром таможенной границы РФ на основании инвойсов отправителя, а также уплату таможенных платежей непосредственно на счет Государственного таможенного комитета России. Все это существенно ускоряет процесс таможенного оформления и позволяет инвесторам экономить средства за счет проведения процедур таможенного оформления в более короткие сроки, а таможенным органам позволяет уделять большее внимание криминогенным участкам (контрабанда, “серый импорт” и т.д.). По информации Государственного таможенного комитета Республики Беларусь и Республиканского унитарного предприятия “Белтаможсервис” в настоящее время в Беларуси проводятся работы по внедрению новых технологий таможенного оформления, включая внедрение системы “риск-анализа”. Указанные проекты реализуются с участием Всемирной Таможенной Организации, Евротаможни, Проекта ТАСИС и компании SGS. Главная проблема – отсутствие необходимых финансовых средств. В настоящее время в Российской Федерации подготовлена новая редакция Таможенного кодекса, которая в ближайшее время будет внесена на рассмотрение Государственной Думы РФ. Принятие новой редакции Таможенного кодекса ускорит сроки прохождения товаров минимум в три раза. Новый Кодекс предусматривает упрощение процедур таможенного оформления.

В частности, срок оформления таможенной декларации сокращается с 10 до 3 дней. Основная идея законопроекта - сделать будущий кодекс предельно безотсылочным. В настоящее время в Российской Федерации действуют 2288 нормативных актов, регулирующих таможенную деятельность. Структурно новая редакция Таможенного кодекса состоит из 460 статей против 218 статей в ныне действующем кодексе.

8.3. Оформление паспорта сделки и статистическое декларирование в торговых отношениях между белорусскими и российскими субъектами хозяйствования

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь № 316 от 13.06.2001 в Республике Беларусь предусмотрена регистрация паспортов сделок только по тем внешнеторговым договорам, общая стоимость товаров по которым превышает в эквиваленте 1500 евро. Указом установлен и единый срок возврата валютной выручки от реализации резидентами товаров нерезидентам – 90 календарных дней, вне зависимости от географии поставок. В связи с этим стало несущественным требование о непременно указании во внешнеторговом договоре реквизита “название страны и места назначения экспортируемого товара” – это условие исключено Указом из числа обязательных.

Но зато включено требование о регистрации нового паспорта сделки, если изменяются банковские реквизиты плательщика при импорте или банковские реквизиты получателя платежа при экспорте. Этим же Указом изменена процедура статдекларирования. Экспортеры ныне могут представлять статдекларации не позднее 5 календарных дней с даты отгрузки товара со склада, а импортеры – не позднее тех же 5 календарных дней с даты оприходования товара в установленном порядке. Коснулись изменения также порядка и сроков представления периодической статистической декларации. Зарегистрированные на таможне экспортные статдекларации подлежат обязательному аннулированию экспортером, если отгрузка не состоялась (речь идет, по-видимому, о статдекларациях, заполненных до 13 июля с.г.), а если зарубежный партнер по каким-либо причинам не принимает в собственность вывезенный резидентом-экспортером товар, то при его обратном ввозе резидентом должна оформляться импортная статдекларация (но так фактически делалось и ранее).

В новых таможенных документах по статдекларированию определен перечень ввозимых из России товаров, статдекларирование которых непременно требует одновременного представления оригинала сертификата происхождения СТ-1 (выданного Торгово-промышленной палатой РФ), копии акта экспертизы* (того же ведомства) для оформления названного сертификата и имеющихся товаросопроводительных документов. При этом названные последними документы не обязаны свидетельствовать о российском происхождении данных товаров (п. 5 постановления). Если указанные в перечне товары принимает резидент (из п. 8 Инструкции можно понять, что и передает тоже) на территории республики либо в России (без ввоза этих товаров на территорию Беларуси), то представления таможне подтверждающих российское происхождение документов (в данном случае – сертификата и копии акта экспертизы) не требуется.

Но сам факт передачи товаров должен быть засвидетельствован должным образом в товаротранспортных накладных. При ввозе в республику не входящих в вышеупомянутый перечень товаров статистическая декларация регистрируется по предоставлении таможне *любых* документов, позволяющих определить, что страной происхождения является Россия. Но если эти товары (не из перечня) принимаются или передаются резидентами Республики Беларусь на территории республики либо в России (без ввоза этих товаров на территорию Беларуси), то и здесь подтверждения российского происхождения не требуется, но сам факт передачи также должен быть засвидетельствован в товаротранспортных накладных. Заметим к месту, что на товаротранспортных накладных (речь идет об экземпляре получателя) номер свидетельства о регистрации проставляется таможенными органами в единственном случае – при импорте маркируемых подакцизных товаров (а импорт в понимании Указа № 7, напомним, не обязательно связан с перемещением товара через таможенную границу – товар можно получить от нерезидента и “на месте”).

Одновременно текущей корректировке подверглись и многие другие требования ГТК к процедурам регистрации паспортов сделок и статдекларирования. При этом небольшое дополнение или изменение пунктов постановлений или Инструкций, даже непосредственно не “перекраиваемых” в связи с Указом № 316, тем не менее существенно изменили содержащиеся в этих пунктах требования. Вот один из примеров тому. В п. 3 постановления ГТК № 33 появились дополнительные слова “в соответствии с законодательством” (кстати сказать, изначально присутствовавшие в п. 2.7 Указа № 7). То есть теперь субъектам хозяйствования однозначно указано, что статдекларирование должно осуществляться только тогда, когда именно законодательством предусмотрено отсутствие таможенного оформления товаров, а не когда это таможенное оформление отсутствует. Казалось бы, это одно и то же. Но давайте посмотрим внимательнее. При этом для большей точности обсуждать будем все же первоисточник – формулировку первого абзаца п. 2.7 Указа № 7, где повод для оформления статдеклараций определен несколько иначе, нежели в постановлении № 33, – “если в соответствии с законодательством таможенное оформление товаров не производится”.

Для понимания того, о каком “законодательстве, отменяющем производство таможенного оформления”, может идти речь в первом абзаце п. 2.7 Указа, следует обратиться к ст. 126 Таможенного кодекса. В ней определено, что *“товары, находящиеся под таможенным контролем, могут быть перемещены через таможенную границу, а заинтересованные в таком перемещении лица допущены к пользованию ими при условии таможенного оформления таких товаров...”*. Подчеркнутые слова позволяют однозначно считать, что понятие “таможенное оформление” должно связываться только с теми товарами, которые по условиям сделок намечено переместить через таможенную границу республики с той или другой ее стороны, для чего эти товары предварительно берутся на таможенный контроль. А реально взять товары под такой контроль можно лишь после подачи декларантом на таможенню необходимого для проведения таможенного оформления пакета документов.

И если законодатель вдруг установит, что в некоторых случаях таможенное оформление вывозимых или ввозимых товаров (допустим, через таможенную границу с определенной страной) не производится, то все перемещаемые через таможенную границу с этой страной товары, взятые на момент вступления данного решения в силу под таможенный контроль, подлежат обязательному статдекларированию, равно как и товары, перемещаемые “по той же тропе” в последующие периоды времени. *Товары же, передаваемые или получаемые резидентами в их сделках с любыми нерезидентами, которые “варятся” по условиям этих сделок только в пределах республики, в принципе не могут быть связаны с понятием “таможенное оформление” и к ним попросту не применимы указания первого абзаца п. 2.7 Указа № 7 и, соответственно, п. 3 постановления ГТК № 33 о необходимости статдекларирования.* А резюме таково: поскольку понятие “таможенное оформление” связывается исключительно с подлежащими перемещению через таможенную границу республики товарами, то отсутствие таможенного оформления товаров, обращающихся по условиям сделок сугубо в пределах республики, *нельзя считать установленным законодательно.*

Значит, эти товары, в соответствии с п. 2.7 Указа № 7 и п. 3 постановления ГТК № 33, *не подлежат и статдекларированию.*

Конечно же, можно указать на п. 21 ст. 18 ТК, где написано, что таможенное оформление – это процедура помещения товаров и транспортных средств под определенный таможенный режим и завершения действия этого режима в соответствии с требованиями и положениями Кодекса. Получается, что если нет помещения товаров под определенный таможенный режим, то п. 21 автоматически воспринимается как законодательная

норма об отмене в данном случае производства таможенного оформления. Точно в таком же русле можно толковать упомянутый первый абзац п. 2.7 Указа № 7.

Ведь в нем можно усмотреть не только норму, что таможенное оформление *перемещаемых через таможенную границу* товаров в ряде случаев может не производиться (хотя и должно по общим правилам) вследствие законодательных исключений, но и законодательную норму об отмене производства таможенного оформления товаров, *изначально не подлежащих по условиям сделок перемещению через таможенную границу*. Сделанный нами вывод о ненужности оформления статдеклараций в случаях, когда товары передаются или получают резидентом в его сделках с нерезидентами без перемещения этих товаров (согласно условиям указанных сделок) через таможенную границу республики, распространяется, естественно, и на сделки белорусов с россиянами.

Акты белорусского законодательства, отменяющие таможенное оформление *вывозимых* отечественных товаров (или ранее ввезенных товаров российского происхождения) и *ввозимых* происходящих из России товаров (или оказавшихся в ней товаров белорусского происхождения), хорошо известны. И конечным их звеном является приказ ГТК от 19.07.1995 № 207-ОД, предписывающий “отменить таможенный контроль и таможенное оформление товаров, происходящих из Республики Беларусь или Российской Федерации либо находящихся в свободном обращении в Республике Беларусь, перемещаемых в пределах таможенных территорий Республики Беларусь и Российской Федерации”.

Правда, из содержащейся в приказе туманной формулировки “перемещаемых в пределах таможенных территорий” можно понять и то, что этим актом законодательства отменяется не только таможенное оформление в Беларуси указанных товаров при их перемещении с одной таможенной территории на другую, но и *законодательно закреплена* и без того очевидная ненужность таможенного оформления товаров, перемещаемых лишь в пределах каждой из названных таможенных территорий. Последнее пусть и формально, но как бы создает правовую базу для того, чтобы белорусские продавцы, реализующие на территории республики российским покупателям или приобретающие здесь у них товары без перемещения последних (в результате совершения указанных сделок) через таможенную границу республики, подавали в таможенные органы соответствующие статистические декларации. Но такое понимание чисто случайно, в силу неудачного построения фразы. Учитывая все вышеизложенное, совершенно непонятно, зачем в новой Инструкции сохранены особые правила заполнения граф 15 и 17 статдекларации (случаи перемещения товаров “из Беларуси в Беларусь”).

Аналогичные правила оформления паспортов сделки и статистического декларирования товаров, перемещаемых из Республики Беларусь в Российскую Федерацию установлены законодательством РФ. Введение Российской Федерацией обязательных правил заполнения грузовой таможенной декларации при перемещении товаров из Беларуси в Россию и обратно юридически не именуется таможенным оформлением и, по официальной версии, обуславливается лишь необходимостью проведения статистического учета и контроля за валютными операциями, связанными с перемещением товара. Однако фактически эта мера означает введение таможенного контроля (правда, упрощенного) при осуществлении торговли с РБ. Ведь речь идет о таможенном декларировании товаров, происходящих именно из Беларуси (или из России). Еще раньше РФ и РБ ввели таможенное оформление товаров, происходящих из третьих стран.

Тогда это, кроме всего прочего, было обусловлено и политическими причинами: в течение последних 2—3 лет стороны постоянно обвиняли друга друга в том, что они являются друг для друга «черными дырами», куда бесследно «проваливаются» беспощинно ввезенные товары. В конце концов товарные потоки из третьих стран были взяты под контроль, и каждая из сторон стала исправно взимать с них таможенные платежи. Введение Российской Федерацией таможенного декларирования торговли с Беларусью нельзя рас-

смагивать в отрыве от введенного ранее белорусским законодательством (Указ Президента Республики Беларусь № 7 от 04.01.2000 «О совершенствовании порядка проведения и контроля внешнеторговых операций») точно такого же таможенного декларирования торговли с Россией. И хотя телеграммой ГТК РФ от 2 апреля 2001 г. N ТФ-7921 (не зарегистрированной в Минюсте) таможенное декларирование товаров, вывозимых из Беларуси и ввозимых на ее территорию, приостановлено до особых указаний ГТК РФ, нет никакого резона надеяться на то, что эта мера будет отменена вообще.

Скорее всего, она останется «висеть» домокловым мечом до тех пор, пока белорусская сторона не отменит свое решение о статистическом декларировании товаров в торговле с Россией. Следовательно, белорусским субъектам хозяйствования и их российским партнерам надо готовиться к худшему варианту развития событий и планировать свои торговые отношения с учетом введения таможенного декларирования товаров и российской стороной. Одновременно с введением таможенного декларирования товаров российским субъектам хозяйствования предписывается оформлять паспорта сделок в отношениях с Республикой Беларусь.

Речь идет о: паспортах экспортных сделок - ПС (Инструкция о порядке осуществления валютного контроля за поступлением в Российскую Федерацию выручки от экспорта товаров, утвержденная ЦБ № 86-И и ГТК № 01-23/26541 от 13.10.1999); паспортах импортных сделок — ПСи (Инструкция о порядке осуществления валютного контроля за обоснованностью оплаты резидентами импортируемых товаров, утвержденная ЦБ № 91-И, ГТК № 01-11/28644 от 04.10.2000); паспортах бартерных сделок - ПСб (Порядок оформления и учета паспортов бартерных сделок, утвержденный МВЭС № 10-83/3225, ГТК № 01-23/21497, Минфином РФ № 01-14/197). Таким образом, контроль за торговлей с Республикой Беларусь будет осуществлять не только российская таможня, но и российские банки, которые подписывают указанные паспорта сделок (кроме ПСб). То есть для того, чтобы российскому субъекту хозяйствования совершить платеж в Беларусь за товар или получить такого рода платеж из Беларуси, ему надо будет представить в обслуживающий банк соответствующий паспорт сделки. Без этого платежные операции в российском банке станут невозможными в принципе.

Особо стоит обратить внимание на то, что паспорт импортной сделки не подписывается банком в случаях, когда контракт не предусматривает ввоз товаров на таможенную территорию Российской Федерации. Поэтому в торговых отношениях с РБ (при введении паспортов сделок) станут невозможными покупка российским субъектом хозяйствования товара в Беларуси и дальнейшая его продажа без перемещения на территорию Российской Федерации (когда товар в процессе перепродажи остается в Беларуси). В целом российские требования к оформлению паспортов сделок гораздо более жесткие, чем белорусские (а услуги банков по их оформлению — более дорогие). Так, в силу указанных актов российского законодательства требуется оформление ПС в случаях получения российским предприятием предоплаты по экспортному контракту. Как известно, согласно белорусскому законодательству, при предоплате нерезидента по экспорту паспорт сделки не требуется. В России он оформляется независимо от суммы контракта, а в Беларуси — только по внешнеторговым договорам, когда общая стоимость товаров превышает в эквиваленте 200 евро. (Кстати, стоимость услуг российских банков по оформлению ПС и может составлять до 0,15% от суммы сделки, в то время как в белорусских банках она составляет обычно не более 1 минимальной заработной платы.)

Таким образом, в настоящее время условия торговых отношений с Россией выглядят следующим образом. В отношении товаров, происходящих из третьих стран и перемещаемых из Беларуси в Россию или наоборот, таможенное оформление как в РБ, так и в РФ осуществляется по полной программе — с уплатой всех таможенных платежей. В Беларуси товары, перемещаемые из РБ в РФ или наоборот и происходящие из одной из этих

стран, подлежат статистическому декларированию, а платежи за них осуществляются на основании оформляемых паспортов сделок. В Российской Федерации планируется осуществлять таможенное декларирование (для статистических целей) товаров, происходящих из Беларуси и ввозимых в Россию, равно как и товаров, происходящих из России и ввозимых в Беларусь. Однако в настоящее время процедура таможенного декларирования приостановлена. Потребуется также оформление паспортов сделок при совершении платежей по этим товарам.

Очевидно, что Республика Беларусь может инициировать упрощение правил российско-белорусской торговли, отменив введенные ею требования по статистическому декларированию перемещаемых из Беларуси в Россию (и в обратном направлении) товаров и оформлению паспортов сделок на платежи за эти товары.

8.4. Таможенное оформление в свободных экономических зонах Республики Беларусь

В последние годы в Белоруссии создано несколько свободных экономических зон (СЭЗ). Процедура таможенного оформления на территории свободных экономических зон - "больной вопрос" для многих резидентов. Достаточно сказать, что Положение о порядке оформления товаров, ввозимых на территорию СЭЗ и вывозимых с ее территории, менялось уже шесть раз. Согласно последним изменениям в указанное Положение (Приказ ГТК РБ N 374-ОД), регулирующее порядок таможенного оформления товаров, ввозимых на территорию свободной таможенной зоны (СТЗ) и вывозимых с ее территории статус СТЗ распространяется не на всю территорию СЭЗ, а на отдельные ее участки и объекты. Режим СТЗ позволяет резидентам размещать на ее территории товары, вне зависимости от их происхождения (отечественные, иностранные), без уплаты ввозных таможенных пошлин и налогов.

Товары, ввозимые на территорию СТЗ и вывозимые с ее территории, подлежат таможенному оформлению с учетом особенностей, установленных упомянутым Положением о порядке таможенного оформления товаров. В СТЗ уплачиваются только сборы за таможенное оформление в размере 0,15 процента от суммы товара, подлежащего оформлению. Если на территорию СТЗ ввозятся отечественные или российские товары с остальной таможенной территории РБ или, наоборот, такие товары вывозятся с территории СТЗ в РБ или РФ, таможенное оформление не требуется. Новым положением допускается временный вывоз помещенных под таможенный режим свободной таможенной зоны товаров, которые были поставлены в СТЗ с целью изготовления продукции собственного производства (материалы, комплектующие, необходимые для изготовления такой продукции). Таможенное оформление вывоза товаров с территории СТЗ производится по заявлению лица, заинтересованного в таможенном режиме экспорта. При вывозе товаров за пределы СНГ необходимо наличие сертификата формы "А".

При этом таможенные пошлины и налоги не взимаются, а меры экономической политики в отношении продукции собственного производства резидентов свободной экономической зоны не применяются, если иное не предусмотрено международными обязательствами Республики Беларусь. В целях подтверждения страны происхождения товаров допускается использование сертификата формы СТ-1 (либо сертификата на продукцию собственного производства, если он соответствует критериям происхождения товаров). Данная норма снимает существовавшую ранее проблему определения происхождения товаров из свободных экономических зон. При вывозе в Российскую Федерацию и другие страны СНГ сертификат формы СТ-1, выданный Белорусской торгово-промышленной палатой (БелТПП), является документом, подтверждающим для таможенных органов происхождение товаров с территории СТЗ.

При вывозе с территории СТЗ на остальную часть таможенной территории Республики Беларусь партии товара стоимостью эквивалентной менее 5 тысяч долларов США сертификат о происхождении товара не требуется. Страна происхождения товара декларируется на основании акта экспертизы, выполненной БелТПП. Акт либо его заверенная копия представляется резидентом свободной экономической зоны в пункт ввоза (вывоза) не реже одного раза в год.

8.5. Основные проблемы при таможенном оформлении товаров в Республике Беларусь. Предложения по совершенствованию таможенного законодательства Республики Беларусь

В сентябре 2001г. среди белорусских предприятий с иностранными инвестициями был проведен опрос о наиболее часто возникающих проблемах при таможенном оформлении товаров в Республике Беларусь. Большинство иностранных инвесторов было отме-

чен высокий уровень финансовых и временных затрат при прохождении таможенных процедур. Так, уровень затрат на оформление и подготовку одного комплекта документов, предназначенных для предъявления таможенным органам: при импорте – финансовых от 3,0 USD до 60 USD для одной поставки, временных затрат - 3 часов до 4 дней (при ввозе сложнотехнического оборудования – до 2-х мес.), при экспорте – от 2,5 USD до 50 USD и от 2 часов до 3 дней.

Ряд компаний оценивают средний уровень затрат за таможенное оформление груза, хранение его на таможенном складе и складе временного хранения – в размере 1-1,5 % от общего объема поставки. Средний уровень финансовых затрат нахождение таможенных процедур, в т.ч. на границе, складах СВХ и таможенном складе составляет от 12 до 60 USD на одну поставку, уровень временных затрат - от 6 часов до 3 дней. Ряд компаний оценивают средний уровень затрат за таможенное оформление груза, хранение его на таможенном складе и складе временного хранения – 2-3 % от общего объема поставки.

Средние затраты большинства иностранных инвесторов в Республике Беларусь на получение соответствующих разрешений по мерам тарифного и нетарифного ограничения составили от 500 до 2.500 USD в год. Основные проблемы при таможенном оформлении товаров, а также предложения по совершенствованию таможенного законодательства приведены в следующей таблице.

8.5. Основные проблемы при таможенном оформлении товаров в Республике Беларусь.

Предложения по совершенствованию таможенного законодательства Республики

Рассмотрим основные проблемы, возникающие при таможенном оформлении товара, у коммерческой организации в области таможенных тарифов, таможенных режимов, лицензирования, сертификации и пр., а также предложения по их совершенствованию и возможности использования российского опыта для изменения этих практик, табл. 8.4.1.

**Основные проблемы при таможенном оформлении товаров в Республике Беларусь.
Предложения по совершенствованию таможенного законодательства Республики Беларусь.
Возможности использования российского опыта**

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
1. Таможенный тариф			
1.1	Высокие ставки таможенных пошлин на технологическое оборудование, ввозимое для создания или модернизации производства в Белоруссии	<p>1. Снизить ставки таможенных пошлин.</p> <p>2. Освободить инвесторов от уплаты таможенных пошлин и НДС на оборудование, ввозимое для собственных нужд.</p>	<p>1. В России средняя ставка таможенной пошлины на технологическое оборудование составляет 5 % (на некоторые виды установлены ставки в размере 10-15%). С 1 октября установлена нулевая ставка на сельскохозяйственное оборудование. Правительство рассматривает вопрос об установлении нулевой ставки также на технологическое оборудование, аналоги которого не производятся в России.</p> <p>2. Льготы для инвесторов, ввозящих в Россию оборудование для собственных нужд, предусмотрены действующим законодательством в рамках ввоза имущества для формирования уставного капитала предприятий. Так, от таможенных пошлин полностью освобождаются основные фонды, ввозимые в качестве вклада иностранного инвестора в уставный капитал предприятия с иностранными инвестициями. От НДС освобождается технологическое оборудование, ввозимое из-за границы и предназначенное для формирования уставного капитала любых организаций, не обязательно с иностранным участием. Предполагается, что в ближайшее время законодательство будет изменено с тем, чтобы объем льгот по таможенной пошлине и НДС был одинаковым.</p>

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
1.2	Таможенные пошлины на товары, ввозимые для некоммерческих целей (образцы, рекламные материалы)	1. Предусмотреть возможность ввоза ограниченного количества образцов и рекламных материалов без уплаты таможенных пошлин.	Возможность беспошлинного ввоза рекламных материалов предусмотрена только в рамках ввоза в соответствии с международными соглашениями, заключенными Россией (например, соглашения о воздушном сообщении позволяют авиакомпаниям ввозить свои рекламные материалы без уплаты пошлин).
1.3	Таможенные пошлины на малоценные товары, доставляемые курьерской почтой, существенно осложняют таможенное оформление и приводят к значительным задержкам доставки	1. Установить минимальную стоимость товаров, не облагаемых таможенной пошлиной.	Такие же проблемы в России. Нет лимита, в пределах которого товары, доставляемые курьерской почтой, не облагаются пошлинами. Исключение составляют товары, пересылаемые в адрес физических лиц и не предназначенные для коммерческой деятельности. Если стоимость товаров не превышает 100 долларов США, пошлина не взимается.

2. Таможенные режимы

2.1	Таможенные органы практически не применяют таможенные режимы, отличные от импорта и экспорта	1. Четко определить условия для применения таможенными органами и субъектами хозяйствования установленных законодательством таких таможенных режимов, как реимпорт, свободный склад и др. 2. Разработать порядок выдачи участникам ВЭД лицензии на учреждение свободного склада.	1. Положение о <i>реимпорте</i> утверждено в 1993 году (приказ ГТК России от 9.12.93 №525), однако применение режима на практике сопряжено со значительными трудностями. 2. Режим <i>свободного склада</i> в России не применяется. Проект положения разработан еще несколько лет назад, однако из-за разногласий с Минфином положение так и не утверждено.
2.2	Для помещения товаров под таможенный режим реэкспорта необходимо разрешение начальника Минской региональной таможни, получение которого не регламен-	1. Разработать порядок получения разрешения на реэкспорт товаров в течение установленного законодательством периода, например, 1 год.	В России в каждом случае помещения товаров под таможенный режим реэкспорта необходимо получить разрешение ГТК. Кроме того, такое разрешение выдается только при условии обеспечения уплаты таможенных пошлин и налогов внесением причитающихся сумм на депозит таможни, в которой будет производиться таможенное

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
2.3	<p>тировано никакими сроками. Разрешение не выдается на руки заявителю, а отправляется в таможенный орган по почте. Все это вызывает значительные задержки в таможенном оформлении</p> <p>При использовании таможенного режима переработки проблемы возникают на каждом производственном этапе – получение лицензии, ввоз сырья, списание сырья и распоряжение произведенной продукцией, таможенное оформление отходов, закрытие лицензии или внесение в нее изменений. Таможенные органы не заинтересованы в использовании режима переработки, поскольку этот режим не предусматривает уплату пошлин. Однако в государственном масштабе этот режим очень полезен, социально значим, так как позволяет задействовать высококвалифицированный белорусский персонал и переоснащать действующее производство прогрессивным технологическим оборудованием.</p>	<ol style="list-style-type: none"> 1. Перейти с разрешительного на уведомительный принцип таможенного оформления, хотя бы для производственных компаний. 2. Внедрить практику применения процедуры «свободный таможенный склад» для компаний, использующих процесс переработки. 3. Разработать и внедрить процедуры прямого действия, имеющие целью освобождение от импортных пошлин и НДС на ввоз технологического и инженерного оборудования, строительных материалов, инструмента и запчастей для осуществления переработки в рамках «Генеральной лицензии» 	<p>оформление товаров.</p> <ol style="list-style-type: none"> 1. Помещение товаров под режим переработки осуществляется только по лицензиям. Исключений не делается ни для кого – ни для производственных компаний, ни для крупных инвесторов – законопослушных импортеров. 2. Свободный склад и переработка – разные режимы. Режим свободного склада в России не применяется. 3. В России нет «Генеральной лицензии»

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
2.4	Процедура получения лицензии на использование таможенного режима переработки при необходимости ремонта оборудования очень сложная и занимает много времени, в течение которого производство простаивает.	1. Упростить процедуру согласования для помещения товаров под режим переработки в связи с ремонтом товаров.	Те же самые проблемы у предприятий, работающих в России. Процедура помещения товаров под режим переработки в связи с ремонтом (а это, как правило, срочные поставки) такая же трудоемкая, как и для обычной переработки. В каждом случае необходимо получать лицензию. Данный вопрос поднимался на заседании таможенной группы Консультативного совета по иностранным инвестициям. Ответ отрицательный. В ближайшие 2-3 года ГТК не обещает никаких изменений.

3. Классификация товаров.

3.1	Некоторые химические продукты (клей, растворители и др.), которые для определения кода товара необходимо направлять в лабораторию, нельзя помещать на склад временного таможенного хранения (СВХ). Они должны быть помещены на таможенный склад, а соответственно должна быть составлена декларация, в которой необходимо указать код товара. В случае, если установленный лабораторией код товара не совпадает с кодом, присвоенным экспортёром, таможня налагает штрафные санкции	<p>4. Установить возможность получения предварительных решений таможенных органов по установлению кода товара.</p> <p>5. Разрешить направление товаров на экспертизу со склада временного хранения, как это было ранее (без согласования с руководством МРТ).</p> <p>6. Уполномочить таможенного инспектора принимать решение по процедуре подтверждения кода ТН ВЭД.</p>	<p>1. В России принятие классификационных решений осуществляется на основании Таможенного кодекса (ст.254). Подробный порядок получения классификационного решения утвержден ГТК России. Возможность получения предварительных решений по классификации товаров (по установлению кода) предусмотрена также Таможенным кодексом Республики Беларусь (ст. 244).</p> <p>3.В России с 1995 года действует порядок, в соответствии с которым решение по установлению кода принимается на различных уровнях (таможня, региональное управление или ГТК России) в зависимости от вида товаров (приказ ГТК России от 7.08.95 №484).</p>
-----	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
	на декларанта. Региональная таможня не предоставляет предварительных консультаций по определению кода товара.		
4. Сертификация товаров.			
4.1	Оборудование и комплектующие, ввозимые для производственных целей, сертифицируются дважды – при ввозе в разобранном виде и при сдаче смонтированного оборудования в эксплуатацию.	<p>7. Упростить процедуры сертификации и лицензирования ввоза и вывоза технологического оборудования и запасных частей к нему.</p> <p>8. Установить, что оборудование, предназначенное для дальнейшей сборки, монтажа и использования в производственных мощностях инвестора, подлежит сертификации только один раз – в момент сдачи в эксплуатацию.</p>	<p>1. Нет комментариев. Процедуры сертификации и лицензирования в России также очень сложные и трудоемкие.</p> <p>2. Такая практика существует при таможенном оформлении сложного оборудования, например, производственных линий. В таможенные органы представляется договор между импортером и органом по сертификации на проведение сертификации всей линии после ее монтажа. В момент таможенного оформления в таможню представляется копия данного договора и обязательство импортера представить сертификат после монтажа оборудования.</p>
4.2	Порядок сертификации товаров, не предназначенных для реализации и получаемых в единичных экземплярах, такой же сложный и трудоемкий, как и для товаров, ввозимых для перепродажи	Предусмотреть возможность ввоза товаров в ограниченных количествах для собственных нужд без сертификации	В России товары, ввозимые в единичных количествах и предназначенные для потребления исключительно лицами, их ввозящими, могут выпускаться в свободное обращение без сертификата. Импортер предоставляет соответствующее обязательство о постановке таких товаров на баланс. В случае отчуждения таких товаров они подлежат сертификации в установленном порядке (приказ ГТК России от 23.05.94 № 217).
5. Лицензирование ввоза товаров, другие меры нетарифного регулирования. Валютный контроль.			

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
5.1	<p>В настоящее время импортеру необходимо получать отдельные лицензии на каждый новый товар и изделия. Без лицензии получатель не может забрать товар с СВХ или таможенного склада</p>	<p>Предложение по данной проблематике:</p> <p>9. получить одну лицензию, напр. сроком на один год, и в дальнейшем оформлять приложения к этой лицензии (как раньше: одна лицензия плюс приложения, где внесены новые позиции. В настоящее время в наличии имеется 12 лицензий);</p> <p>10. как только в МРТ заявленные приложения к лицензии регистрируются под входящим номером «У», разрешить заявлять на товар таможенный режим ИМ 91;</p> <p>11. идеальный вариант: поскольку товарная номенклатура на СП Цейсс БелОМО очень велика и часто меняется, заявлять таможенный режим ИМ 91 на основании инвойсов, которые одновременно являются приложением к договору на переработку. Затем, на основании ввезенного сырья (по факту оформления таможенных деклараций) вносить изменения и дополнения к лицензии.</p>	
5.2	<p>Значительный уровень финансовых и временных затрат на оформление и подготовку одного комплекта документов, предназначенных для предъявления таможенным органам и лицензирование.</p>	<p>12. Упростить процедуру получения разрешений по мерам тарифного и нетарифного регулирования.</p> <p>13. Упростить оформление Паспорта Сделки - производить оформление только в банке и предъявлять в таможенные органы уже оформленный Паспорт Сделки и его электронную копию.</p>	<p>1. Процедуры получения разрешений по мерам нетарифного регулирования сложны и зависят не столько от действий таможенных органов, сколько от правил, установленных другими ведомствами (например, Минздрав в отношении лекарств, Агентство правительственной связи и информации в отношении криптографического оборудования и др.).</p> <p>2. Паспорт Сделки - документ контроля за эквивалентностью импортированного (экспортированного) товара и перечисленных за него денежных средств. Банк и таможенный орган проводят совместный контроль, и соответственно, участвуют в оформлении Паспорта Сделки. Процедура заполнения паспорта сделки в России следующая: до ввоза (вывоза) товаров импортер пред-</p>

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
			<p>ставляет в банк копию контракта, на основании которой банк оформляет Паспорт Сделки. В таможенные органы Паспорт Сделки и его электронная копия представляются уже при таможенном оформлении после ввоза товаров.</p>
6. Таможенные процедуры			
<p>1. Таможенные процедуры зачастую забюрократизированы, занимают много времени, порядок их проведения сложен и противоречив, что как следствие, приводит к значительным финансовым и временным затратам.</p> <p>2. Нет органа, в котором можно получить квалифицированную консультацию по таможенным вопросам в сжатые сроки</p> <p>3. Несовершенство программного продукта АРМ ДЕКЛАРАНТ и отсутст-</p>	<p>1. Ускорить внедрение в Таможенную систему Беларуси современных упрощенных технологий таможенного оформления. Данные технологии предусматривают возможность подачи грузовой таможенной декларации до пересечения товаром таможенной границы на основании инвойсов отправителя, что существенно ускоряет процесс таможенного оформления и позволяет инвесторам экономить средства за счет проведения процедур таможенного оформления в более короткие сроки, а таможенным органам позволяет уделять большее внимание криминогенным участкам (контрабанда, “серый импорт” и т.д.).</p> <p>2. Разработать порядок выдачи «Генеральной лицензии на право осуществления ВЭД» для добросовестных участников внешнеэкономической деятельности.</p>	<p>1. В России теоретически возможность оформления товаров по упрощенным технологиям предусмотрена положением о применении временных, неполных и периодических деклараций (приказ ГТК от 17.04.2000 №299). В соответствии с положением, до начала отгрузки товаров подается временная (неполная) ГТД, производится условный выпуск товаров, а полная ГТД подается в сроки, согласованные с таможенным органом (например, 1 раз в 10 дней). Однако на практике таким порядком пользуются менее 10 компаний, и для них возможность последующего контроля (после выпуска товаров) была приостановлена с начала 2001 года в связи с усилением мер таможенного контроля для всех участников ВЭД.</p> <p>2. Вопрос о «сертификате добросовестного участника ВЭД» (название условное) поднимался много раз за последние несколько лет, в том числе в рамках Консультативного совета по иностранным инвестициям. Проблема в том, что очень трудно согласовать критерии, которым должен соответствовать добросовестный участник. В настоящее время компании, которым таможенные органы доверяют, включаются в перечни участников ВЭД, к которым не применяются усиленные меры таможенного контроля (или «белые списки»). «Белые списки» составляются по предложению КСИИ или дру-</p>	

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
	<p>вие систематизированной нормативной базы по таможенному законодательству</p> <p>4. Недостаточное и несвоевременное информирование субъектов хозяйствования таможенными органами об изменениях таможенного законодательства.</p>	<p>3.Учитывая, что участки отгрузки предприятий работают и в выходные дни, предусмотреть возможность организовать дежурства таможенных инспекторов без взимания дополнительных сборов.</p> <p>4.Увеличить количество и расширить штат центров статистического декларирования или ликвидировать центры по статистическому оформлению с последующим оформлением статистических деклараций в банке-корреспонденте.</p> <p>5.Изменить принцип таможенного оформления с разрешительного на уведомительный с последующим мониторингом с целью выявления недобросовестности и нарушений. Разрешительный принцип таможенной очистки предоставляет безграничную власть таможенному инспектору.</p> <p>6.При статистическом декларировании не требовать документов, подтверждающих страну происхождения, приходный ордер, справки об оприходовании и отгрузке.</p> <p>7.Замениť обязательный сплошной таможенный досмотр выборочным.</p>	<p>гих ассоциаций иностранного бизнеса (Американская Торговая Палата, Европейский Деловой Клуб и Союз Немецкой Экономики) после проводимой таможенными органами проверки участника ВЭД на предмет нарушений таможенных правил или задолженности по платежам. К началу октября 2001 года в «белые списки» были включены более 200 компаний.</p> <p>3. Взимание сборов за таможенное оформление в двойном размере при оформлении товаров вне определенных мест и вне времени работы таможенных органов установлено Таможенным кодексом (в России ст.114; в Беларуси также ст.114). В России возможность уплаты сборов в однократном размере за таможенное оформление товаров вне времени работы таможенного органа предусмотрена для предприятий, применяющих упрощенные технологии таможенного оформления.</p> <p>4.Нет центров статистического декларирования.</p> <p>5. Российский опыт показывает, что преждевременно ставить данный вопрос в отношении всех участников ВЭД. Иногда компании создаются исключительно для осуществления одной-двух поставок и после выпуска товаров ликвидируются. Таким образом, осуществлять последующий контроль уже не за кем. Поэтому в России последующий мониторинг применяется лишь к компаниям, использующим упрощенные технологии таможенного оформления.</p>

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
	8. Осуществлять полную регистрацию и оформление деклараций без обязательного присутствия заявителя (декларанта).	9. Максимально сократить перечень документов, предоставляемых для таможенного оформления.	7. Статья 187 ТК Республики Беларусь устанавливает принцип выборочности таможенного контроля: «при проведении таможенного контроля таможенные органы используют, как правило, те его формы, которые обеспечивают соблюдение законодательства...». В России такие же нормы (ст. 187 Таможенного кодекса). Однако, проблема в том, что нормативными актами ГТК России, принимаемыми в последнее время, установлена необходимость проведения обязательного сплошного досмотра в отношении целого ряда товаров.
	10. Упростить форму декларирования. В таможенном оформлении отказаться от громоздкой по заполнению ГТД и перейти на единый административный документ (ЕАД), применяемый в Западной Европе.	11. Ликвидировать многоэтапность при таможенном оформлении. Так, например, при осуществлении одной импортной операции необходимо представлять: паспорт	8. Таможенный брокер по требованию таможенного органа обязан присутствовать при таможенном оформлении (Положение о таможенном брокере, утвержденное Постановлением Правительства России от 17.07.96 №873) 9. В России нет утвержденного перечня документов, предоставляемых для таможенных целей. Набор необходимых документов различается в зависимости от вида товара, лица, перемещающего товары и других факторов. Более того, таможенные органы вправе запросить дополнительные сведения с целью проверки информации, содержащейся в таможенной декларации, представленных документах, и для иных таможенных целей (ст. 174 Таможенного кодекса России). Такая же норма содержится в ТК Республики Беларусь (ст. 174).

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
		<p>сделки, предварительную декларацию, документ контроля доставки, краткую декларацию, импортную декларацию.</p>	<p>10. ГТД основана на Едином Административном Документе. Когда ее вводили в СССР в 1988 году, очень гордились тем, что теперь правила таможенного оформления будут унифицированы с правилами, действующими в Европе. Вместе с тем, необходимо признать, что заполнение ГТД - очень сложная процедура и требует специальной подготовки.</p>
		<p>12. Отменить обязательную предоплату по таможенным платежам, а также финансовые гарантии и предварительные декларации по отдельным позициям.</p>	<p>11. Такие же проблемы в России. Таможенное оформление (в соответствии с приказом ГТК России от 16.05.2001 № 442) включает следующие этапы:</p> <ul style="list-style-type: none"> а) прием, регистрация и учет таможенных деклараций; б) контроль за правильностью определения кода товара и страны происхождения; в) валютный контроль и контроль таможенной стоимости; г) контроль таможенных платежей; д) таможенный досмотр и выпуск..
		<p>13. Утвердить орган, в который можно было бы обратиться (в том числе по телефону или электронной почте) за получением необходимой информации об изменениях в таможенном законодательстве.</p>	<p>12. В России таможенные платежи уплачиваются до принятия или одновременно с принятием таможенной декларации. Эта норма установлена Таможенным кодексом (ст. 119). Таможенный кодекс также предусматривает, что в некоторых случаях уплата таможенных платежей может обеспечиваться финансовыми гарантиями в виде залога товаров, банковской гарантии или депозита (ст.122). Такие же нормы содержатся в белорусском ТК. Вид гарантии, а также случаи, когда она применяется в обязательном порядке, устанавливаются ГТК.</p>
		<p>14. Возложить на таможенные органы финансовую ответственность за задержку оформления грузов и связанные с этим финансовые потери, если таковые произошли по их</p>	<p>13. Положение об информировании и консультировании</p>

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
		вине.	было утверждено в 1995 году (приказ ГТК России от 15.05.2001 № 318). В соответствии с положением, обязанность предоставления платных консультаций по таможенным вопросам возложена на юридические службы таможенных органов. «Ростэк» (предприятие ГТК), Совет ветеранов таможенной службы, коммерческие предприятия также оказывают консультации всем желающим на платной основе. Кроме того, в 2001 году в ГТК России был создан специальный отдел по обеспечению деятельности Консультативного совета по таможенной политике и работе с иностранными инвесторами, в котором участники КСИИ также всегда могут получить оперативную информацию.
		15. В целях исключения затрат, связанных с простым производством и транспортными затратами из-за значительных сроков при таможенном оформлении, разрешить для производственных предприятий производить таможенное оформление товаров, постоянно получаемых предприятием и необходимых для собственного производства, без представления их в таможенную службу, например в течение 5-ти дней с даты оприходования на складе. О прибытии товаров в адрес предприятия таможенные органы уведомляются в случае необходимости проведения последующего таможенного контроля.	
		16. Продлить срок подачи периодической декларации до 15 числа месяца в отношении экспорта товаров по каждому внешнеторговому договору за прошедший отчетный месяц.	14. Ответственность за причиненный неправомерными действиями ущерб возмещается в соответствии с Гражданским кодексом России в судебном порядке. Однако участники ВЭД зачастую сами отказываются обращаться в суды из опасения ухудшить взаимоотношения с таможенными органами.
		17. Продлить срок подачи ГТД при выпуске в свободное обращение со склада СВХ до 60 дней.	
		18. Уполномочить таможенного инспектора принимать решение по процедуре подтверждения таможенной стоимости при оформлении ГТД и ДТС.	15. В России оформление в таком порядке (с последующим представлением ГТД) производится в рамках упрощенной технологии таможенного оформления. Приказ от 17.04.2000 №299.
		19. Упростить процедуру доставки импортером под тамо-	

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
		<p>женным контролем образцов импортируемой продукции. Предоставить возможность производить таможенное оформление грузов на ж/д станциях в полном объеме.</p>	16. Нет комментариев
			17. Нет комментариев
			<p>18. В соответствии с действующими в России правилами, на отдельные товары (более 80 наименований) установлены ориентировочные цены, в зависимости от величины которых устанавливается орган, принимающий окончательное решение по таможенной стоимости (от начальника отдела таможенной стоимости таможни до начальника управления таможенной стоимости ГТК). Чем ниже цена, тем выше уровень принятия решения.</p>
			<p>19. В России процедура доставки товаров едина независимо от вида товара и его назначения. Нет исключений в отношении доставки образцов.</p>
7. Нарушения таможенных правил			
7.1	<p>Транспортные средства, находящиеся в собственности у иностранных экспе-</p>	<p>14. Внести изменения в белорусское законодательство таким образом, чтобы конфискации подлежали лишь транспортные средства, находящиеся во владении водителей или – соответственно – лиц, виновных в контрабанде.</p>	<p>1. Такая же норма содержится в российском Таможенном кодексе, статья 380 которого устанавливает, что конфискация товаров, транспортных средств и иных предметов производится независимо от того, являются</p>

№ п/п	Проблемы при таможенном оформлении в РБ	Предложения по совершенствованию таможенного законодательства в РБ	Российский опыт
	<p>диционных фирм или взятые в лизинг, подлежат конфискации за нарушения, совершенные водителями (например, попытка контрабанды сигарет).</p>	<p>Привести в соответствие размеры штрафных санкций с характером правонарушений.</p> <p>2. Предложить ГТК РБ установить срок, в течение которого субъекты хозяйствования должны погасить возникающие задолженности по таможенным платежам, без возбуждения дел по административным таможенным правонарушениям</p>	<p>ли они собственностью лица, совершившего нарушение таможенных правил, а также независимо от того, установлено это лицо или нет. Конституционный суд Российской Федерации признал эту норму соответствующей Конституции России.</p> <p>Размеры штрафных санкций за таможенные правонарушения в России также вызывают сомнения в их соответствии характеру правонарушения, и зачастую их размер намного превышает размер штрафа за аналогичное правонарушение, установленное Налоговым кодексом.</p> <p>2. Такие случаи имелись в практике таможенного администрирования в России. Например, с некоторыми компаниями заключались соглашения по погашению задолженности по временному ввозу товаров.</p>

8.6. Сравнительный анализ налоговых льгот в Российской Федерации и Республике Беларусь

Одним из наиболее актуальных вопросов по рассмотрению элементов общегосударственной системы по поддержке и привлечению иностранных инвестиций является предоставление налоговых льгот и преференций потенциальным иностранным инвесторам.

8.6.1. Структура нормативных правовых актов РФ в сфере налогообложения

Единственным нормативным правовым актом, устанавливающим общие принципы налогообложения и сборов в Российской Федерации, а также систему налогов, взимаемых в федеральный бюджет, является Налоговый кодекс. Любые изменения системы федеральных налогов и сборов должны происходить путем внесения изменений и дополнений в Налоговый кодекс Российской Федерации. Данный документ в системе актов налогового законодательства имеет высшую юридическую силу. Прочие нормативные правовые акты о налогах и сборах принимаются в соответствии с Налоговым кодексом и не могут ему противоречить. Данный документ устанавливает трехуровневую систему налогов и сборов, включающую федеральные, региональные и местные налоги и сборы. Следует отметить, что Налоговый кодекс РФ содержит исчерпывающие перечни федеральных, региональных и местных налогов и сборов. Тем самым он вполне логично накладывает ограничения на возможную активность региональных и местных законодательных органов в области установления налогов, кодексом не предусмотренных (табл.8.6.1). Стоит обратить внимание на то, что нормативные акты органов исполнительной власти не включаются в состав налогового законодательства - они не могут изменять или дополнять законодательство о налогах и сборах.

Таблица 8.6.1

Налоги Российской Федерации

Федеральные налоги	Региональные налоги	Местные налоги
- налог на добавленную стоимость; - акцизы на отдельные виды товаров (услуг) и отдельные виды минерального сырья; - налог на прибыль (доход) организаций; - налог на доходы от капитала; - подоходный налог с физических лиц; - взносы в государственные социальные внебюджетные фонды; - государственная пошлина; - таможенная пошлина и таможенные сборы; - налог на пользование недрами; - налог на воспроизводство минерально-сырьевой базы; - налог на дополнительный доход от добычи углеводородов; - сбор за право пользования объектами животного мира и водными биологическими ресурсами; - лесной налог; - водный налог; - экологический налог; - федеральные лицензионные сборы.	- налог на имущество организаций; - налог на недвижимость; - дорожный налог; - транспортный налог; - налог с продаж; - налог на игорный бизнес; - региональные лицензионные сборы.	- земельный налог; - налог на имущество физических лиц; - налог на рекламу; - налог на наследование или дарение; - местные лицензионные сборы.

8.6.2. Налоговый кодекс РФ о налоговых льготах

В соответствии с налоговым кодексом РФ «Льготами по налогам и сборам признаются предоставляемые отдельным категориям налогоплательщиков и плательщиков сборов предусмотренные законодательством о налогах и сборах преимущества по сравнению с другими налогоплательщиками или плательщиками сборов, включая возможность не уплачивать налог или сбор либо уплачивать их в меньшем размере». Российское законодательство устанавливает следующие общие принципы в отношении налоговых льгот: Не допускается устанавливать налоговые льготы в зависимости от формы собственности, гражданства физических лиц или места происхождения капитала.

Данная правовая норма направлена на обеспечение гарантированного Конституцией РФ равенства форм собственности. Она также уравнивает в правах российских и зарубежных инвесторов в отношении получения налоговых льгот. Нормы законодательства о налогах и сборах, определяющие основания, порядок и условия применения льгот по налогам и сборам, не могут носить индивидуального характера. Эта правовая норма очень важна. Она направлена на создание равных условий для всех налогоплательщиков и по заложенной в нее идее должна препятствовать искусственному созданию «индивидуально облегченных» условий хозяйствования для конкретных налогоплательщиков. Налогоплательщик вправе отказаться от использования льготы либо приостановить ее использование на один или несколько налоговых периодов, если иное не предусмотрено

Налоговым кодексом. Законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации вправе предусматривать налоговые льготы и основания для их использования налогоплательщиком при установлении региональных налогов. Представительные органы местного самоуправления вправе предусматривать налоговые льготы и основания для их использования налогоплательщиком при установлении местных налогов. Льготы по налогам могут быть предоставлены только и исключительно актами налогового законодательства. На практике это означает, что налоговые льготы не могут быть предоставлены, например, законодательством об иностранных инвестициях.

Общая политика федеральных органов по отношению к существующей практике применения налоговых льгот и ее развитию в будущем нашла свое отражение в Указе Президента Российской Федерации от 8 мая 1996 г. № 685 «Об основных направлениях налоговой реформы в Российской Федерации и мерах по укреплению налоговой и платежной дисциплины» с последующими изменениями и дополнениями. Этот указ в целях осуществления налоговой реформы в Российской Федерации предусматривает, помимо прочего, «сокращение льгот и исключений из общего режима налогообложения». Вместе с тем, Федеральным законом от 2 января 2000 г. N 22-ФЗ были внесены изменения в Федеральный закон "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений".

Согласно изменениям, новые положения федеральных законов и иных нормативных актов РФ, приводящие к увеличению совокупной налоговой нагрузки, не должны применяться в отношении инвестора, осуществляющего капитальные вложения в приоритетный инвестиционный проект, в течение срока его окупаемости (но не более семи лет). Под приоритетным инвестиционным проектом понимается проект, включенный в утверждаемый Правительством РФ перечень. Подобные гарантии для иностранных инвесторов были закреплены ранее в Федеральном законе "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации".

Таким образом, принятие Закона N 22-ФЗ обеспечит равные условия для реализации инвестиционных проектов для российских и иностранных инвесторов.

8.6.3. Налоговые льготы, предоставляемые субъектами Российской Федерации и муниципальными образованиями

В целях создания более благоприятного инвестиционного климата в своем регионе по сравнению с другими субъектами Федерации, равно как и муниципальные образования Российской Федерации, активно используют на практике право предоставлять налоговые льготы в пределах своей компетенции. В качестве примера можно привести льготы, предоставляемые Смоленской областью и г. Смоленском. На основании областных законов «О предоставлении налоговых льгот внешним инвесторам» №50-3 от 08.12.1997 г., «О внесении изменений и дополнений в областной закон «О предоставлении налоговых льгот внешним инвесторам» №28-3 от 29.09.1998 г. и решения Смоленской районной думы «О предоставлении налоговых льгот внешним инвесторам на территории муниципального образования «Смоленский район» №119 от 27.11.1998 г. в Смоленской области могут создаваться предприятия, освобождаемые от областных и местных налогов. Предприятия, пользующиеся налоговыми льготами, уплачивают ежеквартальный сбор в размере 8500 руб., начиная со следующего за регистрацией квартала.

Таблица 8.6.2

Сравнительная характеристика условий налогообложения в Российской Федерации и г. Смоленске

Налог	Российская Федерация		г. Смоленск	
	Федеральный бюджет	Местный бюджет	Федеральный бюджет	Местный бюджет
НДС	15%	5%	15%	5%
на прибыль	11%	19%	11%	-
на имущество		2%		-
на содержание жилищного фонда	1,5%		-	
на пользователей автодорог	0,5%	2%	1,25%	-
Ежеквартальный сбор				8500руб.

8.6.4. Специальные налоговые режимы в налоговом законодательстве Российской Федерации

Помимо налоговых льгот Налоговый кодекс предусматривает возможность введения на территории РФ специальных налоговых режимов. Как правило, специальный налоговый режим предполагает и специфические налоговые льготы. К специальным налоговым режимам относятся: упрощенная система налогообложения субъектов малого предпринимательства; система налогообложения в свободных экономических зонах; система налогообложения в закрытых административно-территориальных образованиях; система налогообложения при выполнении договоров концессии и соглашений о разделе продукции.

8.6.5. Налоговые льготы в Республике Беларусь

Роль Налогового кодекса в Республике Беларусь частично выполняет Закон «О налогах и сборах, взимаемых в бюджет Республики Беларусь» от 20 декабря 1991 г. № 1323-ХІІ с последующими многочисленными изменениями и дополнениями. Поскольку Республика Беларусь является унитарным государством, то в стране существует двухуровневая система налогов и сборов: общегосударственные и местные налоги, сборы и пошлины.

В отличие от Налогового кодекса РФ, содержащего исчерпывающий перечень налогов и сборов, подлежащих уплате в федеральный, региональный и местные бюджеты, в Республике Беларусь приведенным выше перечнем обязательные платежи в бюджет не исчерпываются. Закон устанавливает, что «Кроме налогов и сборов, предусмотренных настоящим законом, в бюджет Республики Беларусь поступают установленные законодательством неналоговые платежи». Применение этой нормы на практике - введение рентного и оффшорного сборов.

В ст. 4 названного закона формулируются основные принципы государственной политики в отношении предоставления льгот по уплате налогов: «Льготы по налогам и сборам устанавливаются Президентом Республики Беларусь и законами Республики Беларусь. Индивидуальные льготы по налогам и сборам юридическим и физическим лицам Республики Беларусь предоставляются Президентом Республики Беларусь.

Местные Советы депутатов или по их поручению местные исполнительные и распорядительные органы вправе в порядке, установленном актами Президента Республики Беларусь и законами Республики Беларусь, предоставлять юридическим и физическим лицам Республики Беларусь льготы по налогам и сборам, полностью уплачиваемым в местные бюджеты, за исключением налогов на доходы и прибыль, налога на добавленную стоимость, акцизов».

Это право местные органы власти активно используют. В качестве примера можно назвать решение Брестского областного исполнительного комитета от 4 марта 1999 г. № 107 «Об утверждении положения о местном сборе за пользование объектами инфраструктуры при пересечении границы Республики Беларусь с Республикой Польша через контрольно-пропускные пункты», которое устанавливает также льготы по уплате сбора.

Таблица 8.6.3

**Сравнительная характеристика налогообложения
Для юридических лиц в Республике Беларусь на 2001г.**

№	Вид налога, сбора	Предприятия с ино-		
		Республика Беларусь	странными инве- стициями	Резидент СЭЗ
1.	Налог на добавленную стоимость	20%	20%	10%
2.	Акцизы	По ставкам на каждый вид подакцизной продукции или товара	По ставкам на каждый вид подакцизной продукции или товара	По ставкам на каждый вид подакцизной продукции или товара

№	Вид налога, сбора	Республика Беларусь	Предприятия с иностранными инвестициями	Резидент СЭЗ
3.	Отчисления в республиканский фонд поддержки производителей с/х продукции, продовольствия и аграрной науки и отчисления средств пользователями автомобильных дорог в дорожный фонд	2% выручки от реализации	Так же	Нет
4.	Целевой сбор на формирование областного целевого бюджетного фонда стабилизации экономики производителей с/х продукции и продовольствия, жилищно-инвестиционного фонда и целевой сбор на финансирование расходов, связанных с содержанием и ремонтом жилищного фонда	2,5% выручки от реализации	Так же	Так же
5.	Налог на прибыль	<p>30 % 15% - для малых предприятий; (Приятый с иностранными инвестициями, где собственная прибыль не превышает 5000 МЗП и инвестора составляет более 50% среднегодовой численности: - в промышленности "каникулы" в течение 3 лет, если вся прибыль направлена на развитие производства - до 200 чел.; - в науке - до 100 чел.; - в строительстве, бытовом обслуживании - до 50 чел.; - в розничной торговле и других отраслях непроизводственной сферы - до 25 чел.).</p>	<p>30% 1. Для предприятий с иностранными инвестициями, где собственного дохода нет, освобождаются первые 5 лет после объявления о прибылях; 2. облагаются налогом прибыль, фактически направленную резидентами на инвестиции в Республику Беларусь особо важными для производства продукции по установленному списку СМ РБ ставка налога на прибыль может быть уменьшена на 50% на срок до 3 лет</p>	15 %, при этом: 1. продукция и услуги собственного производства освобождаются первые 5 лет после объявления о прибылях; 2. облагаются налогом прибыль, фактически направленную резидентами на инвестиции в Республику Беларусь особо важными для производства продукции по установленному списку СМ РБ ставка налога на прибыль может быть уменьшена на 50% на срок до 3 лет

№	Вид налога, сбора	Республика Беларусь	Предприятия с иностранными инвестициями	Резидент СЭЗ
6.	Налог на недвижимость	1% от остаточной стоимости основных производственных и непроизводственных фондов (1% - годовая ставка)	Так же	Нет
7.	Налог на доходы	15% от суммы дохода	Так же	Так же
8.	Чрезвычайный налог и обязательные отчисления в государственный фонд содействия занятости	5% от фонда зар. платы	Так же	1% от фонда зар. платы
9.	Отчисления в фонд социальной защиты населения	35% от фонда зар. платы	Так же	Так же
10.	Земельный налог (арендная плата за землю)	По ставкам (в зависимости от качества и местоположения участка)	Так же	Арендная плата не ниже ставок налога на землю
11.	Экологический налог	По ставкам (в зависимости от тонны выбросов)	Так же	Так же
12.	Транспортный сбор на обновление и восстановление пассажирского транспорта	2% от прибыли, остающейся в распоряжении	Так же	Так же, <u>только</u> из налогооблагаемой базы исключается прибыль, полученная от реализации продукции собственного производства
13.	Сбор на содержание инфраструктуры городов и районов	3% от прибыли, остающейся в распоряжении	Так же	Так же, <u>только</u> из налогооблагаемой базы исключается прибыль, полученная от реализации продукции собственного производства
14.	Оффшорный сбор	15% от перечисляемой за услуги суммы нерезидентам РБ, зарегистрированным в оффшорных зонах или на счета, открытые в этих зонах	Так же	Так же

8.6.6. Процедурные и налоговые преференции для предприятий с иностранными инвестициями в Республике Беларусь

В отличие от Российской Федерации и Украины, в Беларуси сохранены льготы для организаций с иностранными инвестициями. Согласно статье 91 Инвестиционного кодекса организациям с иностранными инвестициями предоставляются льготы по уплате налога на прибыль в случае соблюдения ими следующих условий: - доля иностранных инвесторов в уставном фонде организации с иностранными инвестициями должна быть более 30 % от его номинальной величины; - уставный фонд организации с иностранными инвестициями должен быть в обязательном порядке сформирован следующим образом: 50 % в течение 1-го года деятельности организации и 50 % в течение 2-го года деятельности; - организация реализует продукцию (работы, услуги) собственного производства.

Льгота не распространяется на доходы от торговой и торгово-закупочной деятельности. В случае выполнения данных условий организация с иностранными инвестициями освобождается от уплаты налога на прибыль в течение трех лет с момента объявления прибыли, включая первый прибыльный год. В случае, если производимая организацией продукция попадает в перечень особо важной продукции, установленный Правительством (на сегодняшний день - постановление Совета Министров от 26 мая 1993 г. № 345), то ставка налога на прибыль для таких организаций понижается на 50 % в течение трех лет. Данная льгота предоставляется после истечения действия трехлетней льготы по освобождению от уплаты налога на прибыль.

Следовательно, в случае соблюдения всех требований законодательства по отнесению производимых организацией товаров к особо важной продукции предоставляется льгота по налогу на прибыль в течение 6 лет с момента объявления им прибыли – полное освобождение от уплаты налога на прибыль в течение первых трех лет и 50 % от ставки налога на прибыль в течение следующих трех лет. Невнесение вкладов в уставный фонд в установленные законодательством сроки влечет уплату налога на прибыль за весь период деятельности организации. В случае ликвидации организации в период освобождения от уплаты налога или на протяжении трех лет после окончания срока освобождения от уплаты налогов организация обязана уплатить налог на прибыль за тот период, на протяжении которого оно было освобождено от налогов. Для получения льготы требуется получить сертификат по отнесению продукции (работ, услуг) субъекта хозяйствования РБ к продукции (работам, услугам собственного производства), выдаваемый Белорусской торгово-промышленной палатой (БелТПП).

Согласно пункту 9 статьи 5 упомянутого Закона «О налогах на доходы и прибыль предприятий, объединений, организаций» независимо от доли иностранного инвестора прибыль организаций с участием иностранных инвесторов уменьшается на сумму отчислений в резервный фонд в размерах, установленных в учредительных документах, но не более 25 процентов фактически сформированного уставного фонда. Согласно статье 93 Инвестиционного кодекса и абзацу 3 пункта 4 статьи 3 этого же Закона организации с иностранными инвестициями имеют также право производить амортизационные отчисления в размерах, установленных учредительными документами.

В Беларуси действуют устаревшие нормы амортизации с очень большими сроками износа (например, срок амортизации компьютера установлен в 10 лет равными частями в течение всего срока). В связи с этим использование данной льготы может иметь большое значение, хотя на практике почти не используется. При ввозе на таможенную территорию РБ товаров в качестве вклада иностранных участников в уставный фонд с иностранными инвестициями указанные товары освобождаются от обложения НДС и таможенных пошлин (статья 91 Инвестиционного кодекса).

Однако это возможно при одновременном соблюдении нескольких условий: - товары ввозятся в сроки, установленные учредительными документами для формирования уставного фонда (для открытого акционерного общества сроки определяются договором о совместной деятельности по созданию общества); - товары не являются подакцизными; - товары относятся к основным производственным фондам (т.е. предназначены для многократного использования в течении длительного времени для получения прибыли); - суммарная стоимость товаров не должна превышать указанного в учредительных документах неденежного вклада. Правительством установлено, что льгота не распространяется на вносимые в уставный фонд легковые автомобили, факсимильные аппараты, множительно-копировальную технику, телефоны, видео- и аудиотехнику, хозяйственный инвентарь, бытовую технику.

Особый порядок освобождения от таможенных платежей существует для материалов, строительных конструкций и т.п., предназначенных для строительства и реконструкции основных производственных фондов.

Льготы по обязательной продаже иностранной валюты

В соответствии с законодательством РБ юридические лица и индивидуальные предприниматели обязаны продавать на торгах, проводимых открытым акционерным обществом "Белорусская валютно-фондовая биржа", 30 процентов средств в свободно конвертируемой валюте и российских рублях в течение 5 рабочих дней со дня поступления их на счета в белорусских или иностранных банках.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 2 июня 1997 г. № 311 "О совершенствовании порядка обязательной продажи иностранной валюты" не подлежит обязательной продаже иностранная валюта: - полученная от экспорта продукции (работ, услуг) собственного производства организациями с иностранными инвестициями, в уставных фондах которых доля иностранных участников превышает 30 процентов, при наличии сертификата, удостоверяющего, что экспортируемая продукция (работы, услуги) является продукцией (работами, услугами) собственного производства, и при соблюдении иных условий, предусмотренных законодательством; - поступившая в качестве вклада в уставные фонды организаций с иностранными инвестициями, в которых доля иностранных участников превышает 30 процентов.

Документами, обосновывающими непроведение обязательной продажи иностранной валюты, являются учредительные документы организации, зарегистрированные в установленном законодательством порядке. Поступившие в качестве вклада в уставной фонд денежные средства могут использоваться на нужды организации в общем порядке без каких-либо специальных ограничений (закупка товаров, выдача командировочных, конверсия в иную валюту и т.д.).

Лицензии и квоты на экспорт и импорт.

В соответствии со статьей 92 Инвестиционного кодекса организации с иностранными инвестициями имеют право на экспорт продукции (работ, услуг) собственного производства без получения разрешений (лицензий) и без ограничения квот при соблюдении следующих условий, если совокупная доля иностранных инвесторов должна составлять более 30 % от величины уставного фонда. Организация должна получить сертификат БелТПП по отнесению продукции к продукции собственного производства. Для этого, в свою очередь, нужно, чтобы уставный фонд был сформирован в сроки, установленные законодательством.

Также коммерческие организации с иностранными инвестициями вправе без лицензии импортировать продукцию (работы, услуги) для собственного производства.

Ценообразование.

Коммерческие организации с иностранными инвестициями вправе самостоятельно устанавливать цены на продукцию (работы, услуги) собственного производства. В рамках проводимой правительством РБ политики либерализации цен организациям с иностранными инвестициями предоставлена большая свобода в области формирования цен. Начиная со второго квартала 2001 года цены на продукцию, работы, услуги собственного производства, производимые и/или оказываемые организациями с иностранными инвестициями, не ограничиваются какими-либо пределами. Напротив, белорусские коммерческие организации без иностранных инвестиций и предприниматели не вправе повышать цены свыше установленных Советом Министров РБ предельных индексов изменения отпускных цен (тарифов).

В случае превышения следует обратиться в государственные органы по ценообразованию для получения их согласия на превышение. Это, однако, не освобождает данные организации от соблюдения прочих правил в области ценообразования (составление калькуляций, регистрация цен на новую продукцию и т.д.), а также от соблюдения порядка формирования цен на товары, работы, услуги не собственного производства (в частности, порядок формирования цен в оптовой и розничной торговле).

Прочие особенности.

Согласно статье 320 Трудового кодекса организации с иностранными инвестициями вправе устанавливать иные правила в отношениях между нанимателем и работником, нежели это установлено законодательством РБ. Данные правила могут содержаться в учредительных документах, локальных нормативных актах (например, правилах внутреннего трудового распорядка), трудовых договорах. Не разрешается устанавливать иные, нежели установлено законодательством РБ, правила в части ухудшения положения работников по сравнению с законодательством об охране труда, о гарантиях по неприменению труда женщин и молодежи на определенных видах работ, о возрасте, с которого допускается заключение трудового договора, взносах по государственному социальному страхованию, пенсионному обеспечению и содействию занятости.

8.6.7. Государственная политика по отношению к предоставлению льгот в РФ и РБ

Существуют принципиальные различия в государственной политике по отношению к предоставлению льгот по уплате налогов и сборов в России и Республике Беларусь, табл. 8.6.1

Таблица 8.6.1.

Основные положения по налоговым льготам в России и Беларуси

Основные положения	Российская Федерация	Республика Беларусь
Правовой акт, содержащий исчерпывающий перечень налогов и сборов	Налоговый кодекс РФ	Отсутствует
Органы, имеющие право устанавливать налоговые льготы	Законодательные органы РФ, субъектов РФ и местные законодательные органы	Национальное собрание РБ, Президент Республики Беларусь, исполнительные органы местной власти
Возможность предоставления льгот в зависимости от формы собственности, гражданства физических	Отсутствует	Имеется (правом предоставления обладают Национальное собрание и Президент Республики Беларусь)

лиц, места происхождения капитала		
Возможность получения индивидуальных льгот	Отсутствует	Имеется (правом предоставления льгот обладает Президент Республики Беларусь).

Как можно заметить, приоритет в установлении налоговых льгот в Республике Беларусь отдан главе исполнительной власти, тогда как в России органы исполнительной власти принимают минимальное участие в принятии нормативных правовых актов налогового законодательства. В отличие от Российской Федерации в Республике Беларусь возможно получение льгот по уплате налогов на основании формы собственности (де-факто) или страны происхождения капитала (де-юре).

Так, предприятия с иностранными инвестициями имеют льготы по уплате налога на прибыль. Тем самым иностранные инвесторы получают определенные преимущества при осуществлении хозяйственной деятельности по сравнению с отечественными. Декрет Президента Республики Беларусь от 27 февраля 2001 г. № 6 «Об упорядочении предоставления льгот юридическим и физическим лицам по налогам и таможенным платежам» предполагает возможность получения льгот по уплате налогов юридическими лицами, реализующими инвестиционные проекты, которые прошли государственную экспертизу и получили положительное заключение соответствующих республиканских органов государственного управления.

8.7. Свободные экономические зоны в Республике Беларусь

8.7.1. Общие положения

Основными нормативными актами, регламентирующими деятельность свободных экономических зон в Республике Беларусь являются Закон Республики Беларусь от 07.12.1998 г. «О свободных экономических зонах» и Указ Президента Республики Беларусь № 114 от 20 марта 1996 г. «О свободных экономических зонах на территории Республики Беларусь». В настоящее время в Республике Беларусь созданы 4 СЭЗ - в Минске, Бресте, Гомеле и Витебске. СЭЗ действует на основании положения о СЭЗ, которое утверждается Советом Министров РБ.

Установленный для СЭЗ специальный правовой режим, включающий льготные условия осуществления хозяйственной, инвестиционной и иной деятельности, распространяется на хозяйственную деятельность на территории СЭЗ субъектов хозяйствования, зарегистрированных в установленном порядке в качестве ее резидентов. Права и льготы, предусмотренные специальным правовым режимом, не распространяются на торговую закупочную деятельность, розничную торговлю и общественное питание.

Виды налогов, действующих на территории СЭЗ, ставки налогов и особенности льготного налогообложения устанавливаются Президентом Республики Беларусь либо по его поручению – Советом Министров Республики Беларусь. В таблице 8.8.1 приведена динамика изменения налогов в Республике Беларусь и в СЭЗ «Минск» в 1999-2001 гг.

Таблица 8.8.1

Динамика изменения налогов в целом по стране и СЭЗ

ГОСУДАРСТВЕННЫЕ НАЛОГИ И СБОРЫ	Республика Беларусь	СЭЗ 1999 г.	СЭЗ 2000 г.	СЭЗ 2001 г.
1. Налог на прибыль	до 2000 г. – 30% в 2000 г. – 25% в 2001 г. – 30%	15%	15%	15%**
2. Налог на доходы	15%	15%	15%	15%
3. Налог на добавленную стоимость	20%	10%	10%	10%
4. Акцизы	По ставкам на каждый вид продукции	по ставкам на каждый вид продукции	по ставкам на каждый вид продукции	по ставкам на каждый вид продукции
5. Налог за пользование природными ресурсами (экологический)	1) за переработку 1 т нефти или нефтепродуктов – ставка 1 ЭКЮ 2) согласно установленных ставок за 1 т выбросов (бензин, дизельное топливо)			
6. Отчисления в фонд социальной защиты населения		35% от фонда оплаты труда		
7. Подоходный налог с граждан		По ставкам от 9% до 50%		
8. Чрезвычайный налог	4% от фонда оплаты труда	нет	нет	нет
9. Отчисления в фонд содействия занятости (в 2001 г. п. 8 и п. 9 объединены)	1% от ФОТ 5%	1% -	1% -	1% -

ГОСУДАРСТВЕННЫЕ НАЛОГИ И СБОРЫ	Республика Бе- ларусь	СЭЗ 1999 г.	СЭЗ 2000 г.	СЭЗ 2001 г.
10. Дорожный фонд	1% выручки от реализации (0,3% от товаро-оборота)	нет	нет	нет
11. Республиканский фонд поддержки производителей сельскохозяйственной продукции (в 2001 г. п. 10 и п. 11 объединены)	1,5% выручки от реализации 2%	нет	нет	нет
12. Земельный налог (оплата за землю) или арендная плата	Плата по ставкам, в зависимости от качества и местоположения участка	По согласованию с администрацией СЭЗ “Минск”	По согласованию с администрацией СЭЗ “Минск”	По согласованию с администрацией СЭЗ “Минск”
13. Налог на топливо	10% выручки от реализации	нет	нет	нет
14. Налог на недвижимость	Годовой 1% от основных фондов предприятия	нет	нет	нет
15. Фонд охраны природы	1% выручки от реализации	нет	нет	нет
Местные налоги и сборы	Республика Беларусь	СЭЗ 1999 г.	СЭЗ 2000 г.	СЭЗ 2001 г.
1999г. налог на содержание ДДУ в 2000 г. объединены: отчисления в местные бюджетные фонды стабилизации производителей сельскохозяйственной продукции целевой сбор на финансирование расходов, связанных с содержанием жилищного фонда 3. целевой сбор на содержание ДДУ	5% от фонда з/платы 1, 2, 3 – 2,5% выручки от реализации	нет	нет	нет
1. в 2001 г. объединены: целевой сбор в фонд стабилизации экономики производителей сельскохозяйственной продукции и продовольствия целевой сбор в местный жилищно-инвестиционный фонд целевой сбор на	2,5%	нет	нет	2,5%

ГОСУДАРСТВЕННЫЕ НАЛОГИ И СБОРЫ	Республика Бе- ларусь	СЭЗ 1999 г.	СЭЗ 2000 г.	СЭЗ 2001 г.
финансирование расхо- дов, связанных с содер- жанием и ремонтом жи- лищного фонда				
Целевой транспортный сбор	5% от суммы прибыли	5% (для 11 предпри- ятий – 2,5%)	5% (для 11 предпри- ятий – 2,5%)	5% (для 11 предприятий – 2,5%)
Налог на продажу (розни- ца)	5% выручки от реализации			

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь № 93 от 2 марта 1998 г.: резиденты свободных экономических зон "Минск" и "Гомель-Ратон" уплачивают налог на прибыль и доходы по ставке 15 процентов, акцизы, экологический налог, подоходный налог с граждан, взносы на государственное и социальное страхование, налог на землю (или арендную плату), государственные пошлины и сборы; -прибыль, полученная резидентами свободных экономических зон "Минск" и "Гомель-Ратон" за счет реализации продукции (работ, услуг) собственного производства, освобождается от обложения налогом сроком на 5 лет с момента ее объявления, включая первый прибыльный год; прибыль, направленная резидентами указанных зон на инвестиции в Республике Беларусь, не подлежит нало-гообложению.

Резидентам СЭЗ предоставляются льготы по уплате налога на прибыль (освобождение от уплаты налога на 5 лет) в случае соблюдения ими следующих условий: уставный фонд резидента СЭЗ должен быть в обязательном порядке сформирован следующим образом: 50 % в течение 1-го года деятельности предприятия и 50 % в течение 2-го года деятельности предприятия; предприятие является производственным и реализует продукцию (работы, услуги) собственного производства. Это подтверждается сертификатом по отнесению продукции (работ, услуг) субъекта хозяйствования РБ к продукции (работам, услугам) собственного производства, выдаваемым БелТПП. В свободных экономических зонах «Витебск» и «Брест» налог на доходы иностранных юридических лиц, не осуществляющих деятельность в Республике Беларусь через постоянное представительство, полученные от резидентов свободной экономической зоны "Витебск" за использование промышленного, коммерческого, научного опыта, по дивидендам и долговым обязательствам, уплачивается по ставке 5 процентов.

Резиденты СЭЗ "Брест", прибыль которых образуется за счет реализации услуг и продукции собственного производства, освобождается от уплаты налога на прибыль в течение первых пяти лет с момента объявления ими прибыли, включая первый прибыльный год. Резиденты СЭЗ "Брест", поставляющие не менее семидесяти процентов своей продукции, произведенной в СЭЗ "Брест", на экспорт, в последующие пять лет уплачивают налог на прибыль в размере пятидесяти процентов от ставки налога. Как следует из вышеуказанных нормативных актов, резиденты СЭЗ обязаны в общем порядке платить такие налоги и неналоговые платежи, как: акцизы, экологический налог, подоходный налог с физических лиц, налог на землю (или арендную плату), взносы на государственное и социальное страхование, государственные пошлины и сборы.

Уплата НДС у резидентов СЭЗ имеет свою специфику. Своим покупателям (заказчикам) они предъявляют к уплате НДС по общеустановленным ставкам (т.е., как правило, 20%). Налог исчисляется также в общеустановленном порядке. Но уплачивается не весь начисленный налог, а только 50% от исчисленной суммы. Данный порядок установлен

Декретом Президента Республики Беларусь № 14 от 17 мая 2001 г. Законодательством не предусмотрено каких-либо специальных льгот по обязательной продаже валюты для резидентов СЭЗ. Действуют общие льготы, в том числе предусмотренные для организаций с иностранными инвестициями. Для резидентов СЭЗ установлены более широкие возможности по расчетам в иностранной валюте. Положение Национального Банка «О порядке проведения валютных операций на территории СЭЗ в РБ» устанавливает ряд особенностей, общий смысл которых состоит в разрешении расчетов между резидентами СЭЗ, между резидентами СЭЗ и резидентами РБ в любой валюте.

Ограничения существуют для иностранных валют, официальный курс которых не установлен Национальным банком Республики Беларусь. Территория СЭЗ является частью таможенной территории Республики Беларусь. Отдельные территории и объекты, входящие в СЭЗ, могут иметь статус свободной таможенной зоны (СТЗ). Таможенное оформление товаров, ввозимых на территорию СЭЗ, осуществляется в соответствии с таможенным законодательством Республики Беларусь. Для свободных таможенных зон существуют особенности. На продукцию (работы, услуги) собственного производства резидентов СЭЗ не устанавливаются квоты и не вводится лицензирование при вывозе ее на остальную часть таможенной территории Республики Беларусь, а также за ее пределы, за исключением товаров, по которым Республика Беларусь имеет международные обязательства.

При ввозе иностранных и отечественных товаров на территорию свободной таможенной зоны налоги, таможенные платежи, за исключением сборов за таможенное оформление, не взимаются и меры экономической политики не применяются. При ввозе товаров с территории свободной таможенной зоны на остальную часть таможенной территории Республики Беларусь налоги, таможенные платежи взимаются и меры экономической политики применяются в зависимости от происхождения товаров. При вывозе с территории СЭЗ товаров, происходящих с территории СЭЗ, за пределы Республики Беларусь налоги, таможенные платежи, за исключением сборов за таможенное оформление, не взимаются и меры экономической политики не применяются. В отношении товаров, не происходящих с территории СЭЗ, взимание налогов, таможенных платежей и применение мер экономической политики при их вывозе с территории СЭЗ за пределы Республики Беларусь осуществляется в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Как правило, не требуется осуществления таможенного оформления отечественных товаров, ввозимых на территорию СТЗ с остальной территории РБ, либо товаров, ввозимых из РФ, а также при вывозе таких товаров с территории СТЗ на остальную таможенную территорию РБ и таможенную территорию РФ. При этом вывозные таможенные пошлины, налоги не взимаются и меры экономической политики не применяются в отношении продукции собственного производства, если иное не предусмотрено международными обязательствами РБ.

8.7.2. Проблемы в деятельности свободных экономических зон в Республике Беларусь

Основные льготы резиденты СЭЗ приобретают с момента получения сертификата собственного производства. Получить такой сертификат относительно не сложно, критериев для признания деятельности предприятия производственной более чем достаточно. Однако, в отличие от рядовых субъектов хозяйствования, критерии отнесения продукции, выпускаемой резидентом СЭЗ, к продукции собственного производства практически приравнены к критериям получения сертификата происхождения товара с территории Республики Беларусь. Эта особенность не только ограничивает привлечение в страну инве-

стиций, но и связывает по рукам и ногам уже действующие производства, заставляя их отказываться от привлечения новых технологий.

Следующая серьезная проблема для резидентов СЭЗ связана с переходом на новый метод исчисления НДС. С момента вступления в силу соответствующих нормативных актов Правительству понадобилось полгода, чтобы подтвердить льготу резидентов СЭЗ по налогу на добавленную стоимость в размере 10%. Возможно, зачетный метод исчисления НДС лучше того, который применялся ранее, но следовало бы постараться сохранить провозглашенные льготы для иностранных и отечественных инвесторов. Еще одна непростая проблема, решение которой для резидентов СЭЗ дается с большим трудом, – это освобождение от таможенных пошлин.

Надо сказать о том, что если в документальном оформлении импортно-экспортных операций процедура упростилась после того, как резидентам было позволено оформление периодической таможенной декларации (правда, на это понадобилось около двух лет), то проблемы с определением страны происхождения остались такими же злободневными. Дело в том, что вопрос получения таможенных льгот для резидентов СЭЗ также заключен в получении сертификата происхождения товара (изменение четырех первых знаков кода товара по ТН ВЭД СНГ). Таким образом, государство опять сузило круг потенциальных инвесторов, которые могли бы вложить деньги в развитие необходимых производств и услуги и, имея сертификат собственного производства, не претендовали бы на сертификат происхождения товаров.

8.8. Процедурные и налоговые преференции для потенциальных инвесторов в странах с переходной экономикой

Налоговые льготы и преференции в Казахстане.

Понятие, порядок и условия предоставления таможенных льгот и преференций регламентируются: Законом Республики Казахстан "О таможенном деле в Республике Казахстан" от 20 июля 1995 г., Законом Республики Казахстан "Об иностранных инвестициях" от 27 декабря 1994 г., Законом Республики Казахстан "О государственной поддержке прямых инвестиций" от 28 февраля 1997 г., Постановлением Правительства РК "О ставках таможенных пошлин на ввозимые товары" от 14 ноября 1996 г., Приказом Председателя Агентства РК по инвестициям "О совершенствовании процедуры предоставления льгот и преференций при заключении контрактов с инвесторами, осуществляющими инвестиционную деятельность в приоритетных секторах экономики" и т.д.

В соответствии с действующим законодательством и другими нормативными правовыми актами РК: Таможенные льготы - это льготы в отношении товара, перемещаемого через таможенную границу Республики Казахстан, в виде освобождения от обложения таможенными платежами и снижения ставок таможенных пошлин. Преференции - это особо льготные таможенные пошлины, устанавливаемые государством в отношении части или всех ввозимых в страну товаров отдельных стран или группы стран, указанных в Перечне стран-пользователей схемой преференций РК (см. Постановление Правительства от 14.11.1996 г. "О ставках таможенных пошлин на ввозимые товары").

Льготы и преференции предоставляются инвесторам в целях привлечения инвестиций в приоритетные секторы экономики и повышения эффективности реализации инвестиционных проектов. Размеры льгот и преференций определяются в зависимости от объемов инвестиций, обязательств инвестора по срокам реализации проекта, его окупаемости, приоритетности сектора экономики и других условий.

От обложения таможенными пошлинами освобождаются: транспортные средства, предметы материально-технического снабжения и снаряжения, национальная валюта, технологическое оборудование и т.д. Инвестору предоставляется полное или частичное освобождение от обложения таможенными пошлинами при импорте оборудования, сырья, материалов в соответствии с законодательством Республики Казахстан. При осуществлении торгово - политических отношений Республики Казахстан с иностранными государствами допускается установление преференций по ставкам Таможенного тарифа РК в виде освобождения от обложения пошлиной, снижения ставок пошлин или установления квот на преференциальный ввоз (вывоз) в отношении товаров: происходящих из государств, образующих с Республикой Казахстан таможенный союз или зону свободной торговли или же ведущих подготовку к созданию такого союза; происходящих из развивающихся государств, пользующихся национальной системой преференций, пересматриваемой периодически, но не реже чем один раз в пять лет, Правительством РК; - обращающихся в приграничной торговле.

Льготы и преференции предоставляются Комитетом по инвестициям РК путем заключения контракта с инвестором. Условиями предоставления льгот и преференций являются: принадлежность инвестиционного проекта к приоритетным секторам экономики; осуществление прямых инвестиций в основные средства казахстанского юридического лица в целях реализации инвестиционного проекта; предоставление инвестором соответствующих документов, подтверждающих наличие у него финансовых, технических и организационных возможностей выполнения своих обязательств и соблюдения ответственности за реализацию проекта.

Для эффективной реализации инвестиционного проекта Комитетом могут предоставляться следующие льготы и преференции: государственные натурные гранты - это имущество или имущественные права РК, передаваемые инвестору в неденежной форме с правом собственности; освобождение от уплаты земельного налога и налога на имущество на срок до пяти лет с момента заключения контракта; освобождение от уплаты подоходного налога на срок до 5 лет с момента получения облагаемого дохода, но не более 8 лет с момента заключения контракта; полное или частичное освобождение от обложения таможенными импорта оборудования, сырья и материалов, необходимых для реализации инвестиционного проекта. При перемещении товаров через таможенную границу государства у хозяйствующих субъектов возникает альтернатива: либо платить таможенные пошлины в полном объеме, либо получить преференции. Для получения льгот и преференций заявитель должен подать заявку в Канцелярию Комитета, после чего эта заявка передается в Отдел оценки инвестиционных проектов для последующей регистрации в журнале.

Отдел оценки инвестиционных проектов в срок не более 30 дней с даты поступления заявки проводит ее экспертизу на соответствие законодательству РК о государственной поддержке прямых инвестиций. По результатам экспертизы Комитет извещает заявителя о принятом решении. При положительном решении, Комитет совместно с инвестором готовят контракт. Для того, чтобы обеспечить перемещение товара на льготных условиях, необходим документ, подтверждающий страну происхождения товара - сертификат происхождения товара. Сертификат происхождения товара является основанием для предоставления преференциального режима для товаров, происходящих из тех стран, с которыми Республика Казахстан подписала необходимые соглашения. Сертификат выдается уполномоченными органами в стране, выпустившей товар.

Страной происхождения товара считается страна, в которой товар был полностью произведен или подвергнут достаточной переработке. Существует 3 формы сертификата происхождения товара: 1. на товары, ввозимые из Казахстана в страны СНГ - "СТ-1"; 2. на товары, подпадающие под режим общей системы преференций, и на товары, экспортируемые в страны ЕС и страны, присоединившиеся к ним - "А"; 3. на товары, подпадающие под режим общей системы преференций, вывозимые в другие страны дальнего зарубежья: Китай, Афганистан, Иран, Индию, Корею и т.д. - "Оригинал".

Сертификат о происхождении товара оформляется на основании заявки заявителя и экспертизы представленных заявителем документов, подтверждающих происхождение товара в РК, идентификации товара по наименованию и предприятию-изготовителю, анализа материалов госнадзора за соблюдением стандартов на предприятиях-изготовителях продукции. В удостоверении происхождения небольших партий товаров (таможенной стоимостью не более 5000 долларов США) представление сертификата не требуется. Любые формы иностранных инвестиций и связанная с ними деятельность, не запрещенная законодательством Республики Казахстан, осуществляется на условиях не менее благоприятных, чем те, которые предоставляются в подобной ситуации инвестициям физических или юридических лиц Республики Казахстан. Именно поэтому государство идет навстречу иностранным инвесторам и предоставляет им льготы, преференции, всевозможные гарантии. Но в то же время Казахстан требует от инвесторов точного соблюдения отечественного законодательства.

Налоговые льготы и преференции на Украине. Свободные экономические зоны. Сравнительный анализ законодательства о льготах и преференциях иностранным инвесторам в странах с переходной экономикой

В октябре 1992 г. был принят Закон Украины "Об общих принципах создания и функционирования специальных (свободных) экономических зон", а в марте 1994 г. была утверждена "Концепция создания специальных (свободных) экономических зон в Украи-

не". В соответствии с названными актами целями создания специальных экономических зон в Украине являются привлечение инвестиций, активизация совместной с иностранными инвесторами предпринимательской деятельности для наращивания экспорта товаров и услуг, поставок на внутренний рынок высококачественных продуктов и услуг, привлечение и внедрение новых технологий, рыночных методов хозяйствования, развитие инфраструктуры рынка, улучшение использования природных и трудовых ресурсов.

Законодательство определяет, что для создания конкретной зоны необходимо принятие отдельного закона Верховной Радой Украины. Однако предусмотренный законодателем сложный механизм создания конкретной зоны замедлил процесс создания СЭЗ, и на протяжении пяти лет в Украине реально функционировала только одна специальная экспериментальная экономическая зона (СЭЭЗ) "Сиваш".

Несмотря на то, что проект создания СЭЭЗ "Сиваш" был разработан в 1994 - 1995 гг., реально зона начала функционировать только с сентября 1996 года. Следует отметить *некоторые отличия порядка создания свободных зон на Украине от порядка, введенного в ряде других республик бывшего СССР*. На Украине по каждой конкретной зоне принимается отдельный закон, а например, в Казахстане — только решение правительства (см. Закон от 30 ноября 1990 г. "О свободных экономических зонах в Казахской ССР"). Закон Украины о СЭЗ не требует учитывать мнение населения данной территории при создании СЭЗ. Согласно этому Закону на территории Украины могут создаваться зоны различных функциональных типов: свободные таможенные зоны и порты, экспортные, транзитные зоны, таможенные склады, технологические парки, технополисы, комплексные производственные зоны, туристско-рекреационные и др. Отдельные зоны могут сочетать в себе функции, свойственные различным типам зон.

Специальный режим хозяйствования в СЭЭЗ "Сиваш" был определен Законом Украины "О некоторых вопросах валютного регулирования и налогообложения субъектов экспериментальной экономической зоны "Сиваш" от 23 февраля 1996 года, который устанавливает, что с предприятий, работающих в зоне, налог на прибыль взимается в размере 50 процентов от ставки налогообложения, такие предприятия освобождаются от уплаты НДС и таможенных пошлин на сырье, материалы, оборудование, которые ввозятся для собственного производства. Не подлежит квотированию и лицензированию вывоз изготовленной продукции за рубеж. Для получения налоговых льгот в СЭЭЗ "Сиваш" необходимо разработать инвестиционный проект, который рассматривается Наблюдательным советом по контролю за проведением эксперимента в Северо-Крымской экспериментальной экономической зоне "Сиваш", а затем утверждается Кабинетом Министров Украины. Долгая волокита, связанная с рассмотрением и утверждением инвестиционных проектов, оказалась неблагоприятным фактором и отпугнула многих потенциальных инвесторов. Но несмотря на минимальные льготы и сложную процедуру утверждения инвестиционных проектов, работа в СЭЭЗ "Сиваш" идет. На сегодняшний день здесь реализуется более 30 проектов.

По данным Министерства экономики Украины, в эти проекты уже вложено около 80 млн. долларов США, в будущем эта сумма должна составить более 100 млн. долларов. Благодаря функционированию СЭЭЗ "Сиваш" было создано более 400 новых рабочих мест. Опыт "Сиваша" показывает, что создание свободных экономических зон является благоприятным фактором для территорий, где сложились сложные условия, вместе с тем необходимо менять подходы государства к созданию условий хозяйствования в экономических зонах. Специфической особенностью украинского законодательства является то, что помимо специальных экономических зон могут создаваться территории приоритетного развития. Статья 16 Закона Украины "О занятости населения" предусматривает возможность придания статуса территорий приоритетного развития (ТПР), на которых процесс создания рабочих мест стимулируется государством.

Данная статья устанавливает, что это должны быть трудоизбыточные территории с высоким уровнем безработицы. Такие территории получают статус территорий приоритетного развития на определенный период. Предприятия, создающие на этих территориях свои производства и дополнительные рабочие места, пользуются льготами, установленными государственными и местными органами власти. Еще в 1992 г. Кабинетом Министров Украины был разработан проект Положения "О статусе территорий приоритетного развития", но он так и не был утвержден ввиду множества содержащихся в нем погрешностей и недоработок, и идея создания территорий приоритетного развития не была реализована на практике. Начало практической реализации этой идеи положил Закон Украины "О специальных экономических зонах и специальном режиме инвестиционной деятельности в Донецкой области", принятый 24 декабря 1998 года по инициативе Донецкой областной администрации, поддержанной Кабинетом Министров и Президентом Украины.

В соответствии с действующим законодательством Украины целью придания статуса территории приоритетного развития является создание условий для активизации развития новых производств и увеличения числа рабочих мест. Другими словами, территория приоритетного развития - это территория, где требуется незамедлительное вмешательство государства для преодоления серьезных социально-экономических трудностей. С принятием названного закона от 24 декабря 1998 года активизировался процесс создания СЭЗ и ТПП в Украине, что было обусловлено следующими причинами: резко обострилась проблема занятости трудоспособного населения в разных регионах Украины; экономика ряда регионов страны нуждалась в создании благоприятных условий для привлечения инвестиций; обострились экологические проблемы.

Особо сложная ситуация сложилась в Донбассе в связи с массовым закрытием шахт в условиях общего спада производства во всех отраслях народного хозяйства. В этой ситуации региональные органы проявили большую активность и настойчивость, добиваясь введения специального режима хозяйствования на ряде территорий области. При подготовке закона "О специальных экономических зонах и специальном режиме инвестиционной деятельности в Донецкой области" был использован опыт других стран, в частности КНР. Китайская практика создания СЭЗ насчитывает около 20 лет. На сегодняшний день деятельность СЭЗ в Китае регулируется в целом около 40 законами и 80 подзаконными актами. Анализ законодательства и практики, связанных с созданием и функционированием СЭЗ в Китае, позволяет утверждать, что положительные результаты были достигнуты благодаря предоставлению всевозможных специальных льгот и преференций.

Льготный режим, установленный китайским законодателем, способствовал притоку инвестиций. Так, только в развитие СЭЗ "Шеньжень" было вложено около 13 млрд долл. иностранных инвестиций. Создание в Китае экономических зон как своего рода испытательных полигонов сыграло значительную роль в адаптации к рыночным условиям, в "обкатке" разного рода рыночных конструкций и инструментов. Определенную положительную роль эти зоны продолжают играть и сейчас. Реализация закона о создании СЭЗ и ТПП в Донецкой области потребовала разработки и утверждения еще пятнадцати подзаконных нормативно-правовых актов, регулирующих различные аспекты организации и осуществления хозяйственной деятельности в свободных экономических зонах и на территориях приоритетного развития.

Среди них:

1. Порядок рассмотрения и одобрения инвестиционных проектов, которые реализуются в специальных экономических зонах и на территориях приоритетного развития в Донецкой области.
2. Перечень приоритетных видов экономической деятельности на территориях приоритетного развития в Донецкой области, для которых устанавливается специальный режим инвестиционной деятельности.

3. Порядок заключения контракта между органом самоуправления (органом хозяйственного развития специальной экономической зоны) и субъектом предпринимательской деятельности (инвестором).
4. Порядок освобождения от обложения пошлиной ввозимых сырья, материалов, предметов, оборудования и оснастки (кроме подакцизных товаров) и взимания налога на добавленную стоимость оборудования и оснастки во время ввоза в Украину субъектами предпринимательской деятельности, которые реализуют одобренные Советом по вопросам специальных экономических зон и специального режима инвестиционной деятельности в Донецкой области инвестиционные проекты, относящиеся к приоритетным видам экономической деятельности, на территориях приоритетного развития согласно заключенному контракту.
5. Положение о порядке передачи в пользование органу хозяйственного развития специальной экономической зоны объектов инфраструктуры.
6. Рекомендации о назначении размера и порядка определения арендной платы за пользование землей в специальных экономических зонах "Донецк" и "Азов".
7. Порядок отмены Разрешений на проведение предпринимательской деятельности на территории специальной экономической зоны либо Свидетельства об утверждении инвестиционного проекта на территории приоритетного развития в Донецкой области. С учетом опыта решения проблемы в Донецкой области стали создаваться СЭЗ и ТПР в других областях Украины. Важно было проложить дорогу, проработать правовой механизм, а дальше "процесс пошел". Закон Украины "О специальных экономических зонах и специальном режиме инвестиционной деятельности в Донецкой области" определил основные направления реализации специального режима хозяйствования, и последующие аналогичные законодательные акты принимались на его основе.

В 1998 - 1999 гг. СЭЗ и ТПР были созданы в Луганской, Киевской, Закарпатской, Львовской, Житомирской областях, в Крыму, городе Харькове и в некоторых других регионах, в 2000 г. была создана СЭЗ "Рени" (Одесская область). В начале прошлого года в Украине насчитывалось 11 СЭЗ и более 40 ТПР в 10 областях. Только в Донецкой области функционируют 22 ТПР и две СЭЗ ("Донецк" и "Азов"). Анализ законодательства Украины, регулирующего процесс создания и функционирования СЭЗ и ТПР в разных регионах, позволяет сделать вывод, что во всех регионах действуют аналогичные льготные режимы, а именно:

- Льготный таможенный режим, который предполагает: освобождение от таможенных пошлин при ввозе оборудования, материалов; освобождение от уплаты НДС при ввозе оборудования и оснастки. Предоставляются и другие таможенные льготы, обусловленные спецификой конкретной зоны.
- Льготный налоговый режим, который предусматривает: полное или частичное освобождение субъектов предпринимательства от налога на прибыль (например, на территориях приоритетного развития в Донецкой области субъекты предпринимательства первые три года полностью освобождаются от налога на прибыль, а последующие три года выплачивают 50 процентов ставки налога на прибыль; в валовой доход предприятия в целях налогообложения не включается сумма инвестиций в виде денежных средств, материальных и нематериальных активов).

- Льготный финансовый режим, который предполагает: освобождение от уплаты сбора на обязательное социальное страхование по безработице; освобождение от платы за землю; освобождение от обязательной продажи валюты; освобождение от сбора в инновационный фонд. Хотелось бы отметить, что не нашли отражения в украинском законодательстве о СЭЗ льготы административного характера, которые присущи законодательству некоторых зарубежных стран. Например, в предпринимательских зонах США упрощен порядок ведения документации, что положительно влияет на привлечение инвестиций. В особенности это актуально для стран СНГ, где очень усложнена система ведения учета и отчетности.

Для того чтобы субъект предпринимательства имел возможность воспользоваться льготными режимами, предоставляемыми в СЭЗ и ТПР, он должен соответствовать требованиям, которые закрепляет законодательство Украины для тех субъектов, которые собираются осуществлять хозяйственную деятельность в СЭЗ и на территориях приоритетного развития. Во-первых, для осуществления хозяйственной деятельности в СЭЗ и ТПР необходимо разработать инвестиционный проект и получить Свидетельство на его реализацию (ТПР) или Разрешение на осуществление предпринимательской деятельности (СЭЗ).

Во-вторых, специально уполномоченными органами рассматриваются только те инвестиционные проекты, реализация которых будет осуществляться в приоритетных отраслях экономики, установленных для конкретной СЭЗ или ТПР. В-третьих, для получения определенных льгот в СЭЗ или ТПР предусмотрены минимальные размеры инвестиционных вложений, которые колеблются от 200 тыс. долл. до 3 млн. долл. (Так, в СЭЗ "Славутич" - 200 тыс. долл., "Порто-Франко" (Одесская область) - 1 млн долл., г. Харьков - от 500 тыс. долл. до 3 млн долл. в зависимости от отрасли экономики, в которой предполагается реализация инвестиционных проектов. В-четвертых, необходимым условием для осуществления хозяйственной деятельности в СЭЗ и ТПР является заключение контракта между местным органом самоуправления и субъектом предпринимательской деятельности, что дает возможность контролировать выполнение мероприятий, предусмотренных инвестиционным проектом.

Таким образом, льготные налоговый, финансовый и таможенный режимы применяются в СЭЗ и ТПР к тем субъектам хозяйствования, которые соответствуют строго установленным требованиям законодательства, регулирующего деятельность в специальных экономических зонах и на территориях приоритетного развития. Законодательные акты, регулирующие отношения в СЭЗ и ТПР, схожи, однако есть и отличительные особенности, которые обусловлены экономической спецификой той или иной территории. Так, если в Законе, регулирующем деятельность в СЭЗ и ТПР Донецкой области был установлен единый для всех отраслей промышленности размер инвестиций, предоставляющий право на льготы (не менее 1 млн долл.), то уже в ходе принятия нормативно-правовых актов, регулирующих деятельность на ТПР Луганской области и г. Харькова, минимальный размер инвестиций дифференцировался в зависимости от отрасли, в которую предполагается вкладывать средства. Ряд льгот, которые установлены законодателем в одних актах о СЭЗ и ТПР, не нашли отражения в других законодательных актах о СЭЗ и ТПР. Реальная ответственность субъектов хозяйствования за нецелевое использование инвестиций установлена только в некоторых законах о СЭЗ и ТПР. Хотя, по-видимому, такая ответственность должна присутствовать во всех аналогичных законодательных актах.

Законодательство устанавливает особый порядок хозяйственного управления в специальных экономических зонах и на территориях приоритетного развития. Органами управления в СЭЗ и ТПР являются Совет по вопросам специальных экономических зон и специального режима инвестиционной деятельности (далее: Совет) в структуре областной государственной администрации, местный орган самоуправления, орган хозяйственного

развития СЭЗ. Этот орган управления действует только на территории специальных экономических зон. Обращает на себя внимание тот факт, что функции органа управления зоны на Украине более ограничены, чем в других государствах — участниках СНГ.

Например, в Казахстане такой орган решает финансовые, налоговые и таможенные вопросы. На все объекты и субъекты экономической деятельности зон на Украине распространяется система государственных гарантий защиты инвестиций, предусмотренная законодательством об инвестиционной деятельности и иностранных инвестициях. Государство гарантирует субъектам хозяйственной деятельности зон право на вывоз прибылей и капитала, инвестируемого в зону, за пределы зоны и Украины. Согласно Закону Украины о СЭЗ исполнительным директором органа хозяйственного развития и управления зоны может быть как гражданин Украины, так и гражданин другой страны, работающий по срочному контракту. Для сравнения следует отметить, что в Казахстане аналогичная должность может быть предоставлена только гражданину этой республики. В данном вопросе украинский закон более либерален, хотя положения относительно льгот изложены в нем лишь в общей форме (ст. 12), без указания каких-либо количественных параметров.

Поэтому рассматриваемый Закон не может в достаточной мере стимулировать участие иностранных инвесторов в сотрудничестве на территориях зон. Совет координирует деятельность органов управления и субъектов хозяйственной деятельности на территориях специальных экономических зон и территориях приоритетного развития, выдает Свидетельство на реализацию инвестиционных проектов или Разрешение на регистрацию в СЭЗ, выполняет контрольные функции по отношению к субъектам предпринимательства, реализующим инвестиционные проекты в СЭЗ и ТПР, а также осуществляет разные мероприятия, способствующие привлечению инвестиций.

В соответствии с украинским законодательством местный орган самоуправления, на территории которого находится СЭЗ или ТПР, осуществляет следующие функции: заключает контракт с инвестором на реализацию инвестиционного проекта, одобренного Советом; принимает решение о передаче в пользование органу хозяйственного развития специальной экономической зоны земельных участков, объектов инфраструктуры, расположенных на соответствующей территории, и природных ресурсов местного значения.

Орган хозяйственного развития СЭЗ - это хозяйственно-управленческая структура, уполномоченная обустроить территорию зоны, развивать сети коммуникационных связей, организовывать международные торги с целью размещения на территории СЭЗ новых производств; передавать субъектам хозяйственной деятельности СЭЗ в пользование земельные участки, объекты инфраструктуры, природные ресурсы, а также осуществлять другие функции, закрепленные законодательными актами о конкретной зоне. Система управления в условиях специального режима хозяйствования имеет отличительные особенности. Например, Совет по вопросам СЭЗ, который действует в Донецкой области, не предусмотрен законодательными актами, регулирующими деятельность СЭЗ в других областях Украины. Указ Президента Украины "О специальном режиме инвестиционной деятельности на территориях приоритетного развития в Волынской области" вообще не определяет органы управления ТПР, а только устанавливает, с кем субъекты предпринимательства заключают контракт на реализацию инвестиционного проекта.

Законодательство Украины в данной области расширяется, о чем свидетельствует Программа развития в Украине специальных экономических зон и территорий со специальным режимом инвестиционной деятельности на период до 2010 г., утвержденная постановлением Кабинета Министров Украины от 24 сентября 1999 года N 1756. Программа направлена на создание условий для экономического роста, привлечения инвестиций, обеспечения занятости населения, улучшения социально-экономической ситуации в регионах Украины. Особенно важно то, что Программа устанавливает требования, предъявляемые к проектам по созданию СЭЗ и ТПР, нормативные основы для отбора этих проек-

тов. Таким образом, законодатель признал, что данный процесс должен быть регламентирован, и для успешного создания и функционирования СЭЗ или ТПР недостаточно одного закона, необходимо также разработать и принять ряд подзаконных нормативных актов, предусматривающих механизм реализации норм закона.

Следует отметить, что законодательная база Украины в этой области не столь разработана и детализирована, как, например, законодательство Молдовы о свободных зонах (там они именуется зонами свободного предпринимательства). Необходимость совершенствования законодательства в этой области подтверждается и опытом России, где реально функционируют две экономические зоны - "Находка" и "Янтарь", но при этом имеется огромный неиспользуемый потенциал. Развитие СЭЗ в Российской Федерации тормозится, по-видимому, в частности тем, что российское законодательство предлагает минимальные льготы для инвесторов, в отличие от законодательства Украины, где спектр предоставляемых льгот намного шире. Необходимо отметить, что правовая база для создания свободных экономических зон и территорий приоритетного развития в Украине имеет погрешности и недоработки, которые проявились при создании СЭЗ и ТПР и во время их функционирования. Например, проблемы возникают в процессе ввоза оборудования.

Законодательство освобождает субъект предпринимательства от уплаты НДС при ввозе оборудования, но во многих законодательных актах, регулирующих деятельность в конкретных СЭЗ или ТПР, четко не указывается, какое оборудование пользуется льготой (любое либо необходимое для реализации конкретного проекта). Кроме того, весьма сложно определить, может ли быть включено в инвестиционный проект оборудование, которое завезено до получения субъектом предпринимательства Свидетельства на реализацию инвестиционного проекта. И это лишь некоторые из проблем, которые возникают из-за пробелов либо нечеткости правовых норм в действующем законодательстве.

Но вместе с тем нельзя не отметить тот факт, что действующее законодательство предоставляет большие возможности реально использовать льготы и привилегии, которые установлены для субъектов предпринимательства с СЭЗ и ТПР, о чем свидетельствуют некоторые итоги применения специального режима хозяйствования. Так, только в Донецкой области на 1 августа 2000 года было утверждено более 85 инвестиционных проектов, которые предполагают инвестиционные вложения на сумму, превышающую 600 млн долл. США. После введения в 1998 г. специального режима хозяйствования на территориях шахтерских городов Донбасса приток инвестиций в Донецкую область вырос по сравнению с 1997 г. в шесть раз. Создано свыше 2,2 тыс. новых рабочих мест и сохранено 4,1 тыс. рабочих мест.

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод, что институт специального режима хозяйствования заслуживает серьезного внимания. Его использование уже сейчас дает значительный социально-экономический эффект. Дальнейшее совершенствование законодательства в этой области и практики его применения - актуальная задача, решению которой могут способствовать анализ и сопоставление опыта разных стран.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Одной из главных задач, стоящих перед правительством Беларуси, является создание предпосылок для интенсивного долгосрочного экономического роста на основе роста национальной конкурентоспособности, качества и уровня жизни населения. Для этого необходимы структурная перестройка экономики и рыночная реструктуризация предприятий.

Эти реформы возможны только в условиях, когда цены формируются на свободном рынке и несут в себе реальную информацию о ценностях экономических ресурсов и потребностях общества. Без либерализации цен невозможно проведение структурной трансформации экономики, связанной с институциональными преобразованиями – созданием рыночных институтов для активизации основных инструментов рынка – конкуренции и предпринимательства. Перераспределение экономических ресурсов между отраслями народного хозяйства будет осуществляться, главным образом, через создание новых частных предприятий.

Именно они, в конечном счете, обеспечат интенсивный экономический рост исходя из структуры спроса. Условием, стимулирующим глубокую реструктуризацию предприятий, являются свободные цены, а это – еще один важный источник экономического роста. Таким образом, предпосылками активной рыночной реструктуризации предприятий и структурной перестройки экономики является либерализация экономики и создание рыночных институтов.

Либерализация экономики означает сокращение и принципиальное изменение функций государства в экономике. Она означает сокращение государственной регламентации хозяйственной практики, устранение законодательных или бюрократических барьеров в экономической жизни, отмену административного регулирования цен, распределения ресурсов, свободное формирование экспортных и импортных потоков и перелива капитала. Экономическая либерализация должна быть дополнена мерами по достижению макроэкономической стабилизации. В условиях свободного формирования цен их рост будет ограничен политикой жестких бюджетных ограничений предприятий и населения, рестриктивной денежно-кредитной политикой и конкуренцией на рынке.

Важным фактором роста эффективности экономики является либерализация внешней торговли, которая позволит поставить белорусские предприятия перед необходимостью выхода на уровень издержек и качества продукции исходя из требований мирового рынка. Однако хотя либерализация цен и торговли существенно помогает проведению реформы цен и антимонопольным мерам (усиливая конкуренцию на внутренних рынках), она не может быть единственным инструментом, используемым в этом процессе. Структурные реформы – приватизация и преобразование государственного сектора, создание рыночной инфраструктуры, институциональные реформы должны идти параллельно с либерализацией торговли или немедленно следовать за ней.

Следовательно, для создания системы эффективно функционирующей экономики необходима *свобода экономической деятельности*. Полная либерализация экономической деятельности предполагает создание условий для реализации частной инициативы, развития конкуренции, гарантии прав собственности и равенства всех перед законом. Цены должны формироваться свободно, существование монополий и барьеры входа на рынок сведены к минимуму или отменены. Институциональная среда должна поощрять частную инициативу во всех сферах экономической деятельности. Стабильная макроэкономическая среда – делать возможным рациональные ожидания и экономические расчеты. Благоприятный инвестиционный климат как следствие предсказуемой институциональной и

макроэкономической политики – способствовать притоку иностранного капитала и трансферу инноваций и современных технологий.

Для стимулирования развития нового частного сектора важно не только создание институциональной среды, обеспечивающей защиту прав собственности и низкие барьеры «входа-выхода» на рынок, но и соответствующая экономическая политика, не направленная непосредственно на регулирование нового частного бизнеса, но делающая доступными для него капитал, а также соответствующие знания и опыт. Важными элементами такой политики являются реструктуризация банковского сектора и обеспечение широких возможностей доступа частного сектора к финансам, привлечение иностранных инвестиций и реструктуризация предприятий.

Иностранный инвестор обеспечивает развитие персонала, который, затем, получив опыт и навыки, зачастую создает новые бизнесы, работающие в сегментах, не охваченных материнской компанией, или получает свой сегмент на растущем рынке. Реструктуризация крупных промышленных предприятий связана, в первую очередь, с имущественной реструктуризацией, т.к. бывшие социалистические предприятия перегружены фондами. Это означает появление на рынке значительного объема инвестиционных товаров привлекательных по соотношению цена / качество. Это дает дополнительный шанс на создание новых бизнесов, т.к. снижается стоимость входа на рынок.

Слагаемыми благоприятного инвестиционного климата национальной экономики являются:

- стабильная и предсказуемая экономическая политика;
- профессиональное и ответственное правительство;
- благоприятный налоговый климат;
- минимальное государственное регулирование и администрирование;
- защита прав и собственности, в том числе интеллектуальной;
- свобода действия на рынке;
- надежная материальная инфраструктура для развития бизнеса;
- наличие профессионально образованной рабочей силы;
- стабильная местная валюта, возможность репатриации прибыли, дивидендов и процентных платежей;
- свобода деятельности на разных сегментах внутреннего рынка, в том числе беспрепятственная встречная торговля между филиалами.

Качественные характеристики новой социально-экономической модели Беларуси должны стимулировать привлечение в реальный и финансовый сектора отечественного и иностранного капитала в различных формах. На начальных этапах реформ расширение притока международных инвестиций будет базироваться на кредитах под гарантии правительства по линии международных финансовых организаций (МВФ, Всемирного банка, ЕБРР), успешное сотрудничество с которыми в рамках проводимых ими программ впоследствии позволит расширить поток капитала за счет привлечения частных инвестиций с мировых финансовых рынков.

В целом инвестиционная политика должна проводиться исходя из приоритета частных инвестиций. В долгосрочной перспективе должно произойти полное замещение государственных инвестиций частными как внешних, так и внутренних. Здесь одновременно с привлечением иностранных инвестиций очень важно создать благоприятную инвестиционную среду для накопления внутренних сбережений и их эффективного вложения в экономику.

Таким образом, инвестиционный климат страны будет зависеть от степени радикальности и последовательности реформ во всех сферах экономической жизни. Низкая

инфляция и положительная ставка банковского процента, либерализация цен на все формы капитала, реструктуризация и приватизация коммерческих банков и независимость Национального банка от исполнительной власти, с одной стороны, низкие налоги, невысокий уровень государственного потребления, прозрачный бюджет и самостоятельность местных органов власти, с другой, будут способствовать финансовой стабилизации. Наличие работающего финансового рынка, стабильность и надежность основных экономических и финансовых институтов, отсутствие административных барьеров входа на рынок, стабильная и прозрачная институциональная среда, верховенство закона и создание работающей профессиональной правовой системы будут надежными гарантиями для защиты частной собственности и договорных обязательств внутренних и иностранных инвесторов.

Проведенное исследование показало, что в Беларуси создана нормативная база, регулирующая отношения собственности, ценообразования, валютного регулирования, таможенного оформления, соответствующая основным критериям рыночной экономики. Вместе с тем, существуют определенные недостатки действующего правового поля, которые сдерживают развитие рыночных отношений, препятствуют притоку иностранных инвестиций в страну и развитию национального бизнеса.

В области отношений собственности направлениями совершенствования законодательства являются:

- уточнение содержания правомочий собственника и повышение гарантий его прав в использовании принадлежащего ему имущества, исключив возможность введения ограничений на уровне подзаконных актов;
- отмена всех актов, допускающих внесудебное изъятие имущества;
- ускорение принятия закона о национализации;
- уточнение перечня объектов, находящихся только в собственности государства;
- отмена или изменение Указа Президента Республики Беларусь «Об особом праве («золотой акции») на участие государства в управлении акционерными обществами;
- предоставление права предприятиям с иностранными инвестициями приобретать в собственность земельные участки при приобретении объектов приватизации и реализации инвестиционных проектов в упрощенном порядке;
- внесение изменений в законодательство, предусматривающие субсидиарную ответственность собственников, учредителей хозяйственных обществ по их обязательствам;
- отмена ряда оснований для отказа в регистрации;
- упрощение процедуры приватизации, ограничив роль трудовых коллективов в принятии решений о приватизации конкретных объектов;
- упрощение процедуры дополнительной эмиссии акций.

Анализ действующей практики показывает, что *законодательство по регулированию контрольной деятельности* имеет ряд отрицательных моментов, негативно сказывающихся на инвестиционном климате страны. В качестве первоочередных мер по его совершенствованию должны быть предприняты следующие меры:

- принятие закона, регулирующего общий порядок осуществления контроля, по аналогии с РФ;
- сокращение количества контрольных проверок;
- исключение пересекающихся полномочий государственных органов в области контроля;
- лишение контролирующих органов внесудебных полномочий;

- определение четкого порядка установления и предельного размера штрафных санкций, детально разграничив компетенцию государственных органов в этой области;
- определение четкой ответственности контролирующих органов за ущерб, причиненный их незаконными действиями.

В значительном совершенствовании нуждается действующее *законодательство о лицензировании*. В настоящий момент в стране существует 165 укрупненных позиций видов деятельности, по которым требуется получение лицензии. Многие из указанных видов не соответствуют установленным во всем мире критериям лицензирования: возможность нанесения вреда интересам государства, природной среде и здоровью людей. В связи с этим представляется необходимым значительно сократить и законодательно закрепить исчерпывающий перечень подлежащих лицензированию видов деятельности (по примеру России и Украины).

В настоящее время в парламенте находится проект Закона «О лицензировании», который, на наш взгляд, имеет ряд неточностей, устранение которых позволит улучшить регулирование отношений лицензирования. Приведение законодательства о лицензировании в соответствие с положениями Закона, определение исчерпывающего перечня лицензируемых видов деятельности, установление точного объема информации, которую лицензирующие органы обязаны публиковать в связи с выдачей лицензии, полного и исчерпывающего объема полномочий лицензирующих органов, более четкая регламентация процедур получения лицензии улучшат качество данного закона и будут способствовать оживлению деловой инициативы и активизации внутренних и внешних инвестиций в экономику страны.

Рыночная экономика невозможна без свободных цен, которые определяют наиболее эффективные способы применения ограниченных ресурсов. *Государственная ценовая политика* Беларуси в настоящее время широко использует административные методы, которые ограничивают свободу хозяйствующих субъектов. Либерализация цен, отмена в большинстве случаев возможностей государства регулировать верхний (нижний) уровень цены, рентабельность, предельный коэффициент роста цен в месяц (квартал). Другими мерами по совершенствованию законодательства о ценообразовании являются:

- внесение изменений в Закон РБ «О ценообразовании», которые будут определять, что выбор конкретных форм ценообразования осуществляется с учетом не только государственных интересов и складывающейся социально-экономической ситуации, но и с учетом интересов субъектов хозяйствования;
- определение в данном законе перечня государственных органов, осуществляющих регулирование и контроль за ценообразованием;
- изменение штрафных санкций за несоблюдение государственной дисциплины цен, особенно в случае применения субъектом хозяйствования цен, ниже установленных государством;
- отмена постановления Совета Министров, предоставившего право экономическим министерствам менять состав затрат, включаемых в себестоимость в течение месяца после принятия бюджета, что повысит предсказуемость условий хозяйствования, в том числе и для иностранных инвесторов;
- отмена многочисленных ограничений на включение в состав затрат консультационных, аудиторских, маркетинговых услуг;
- совершенствование антимонопольного законодательства в части изменения перечня предприятий, занимающих доминирующее положение на товарных рынках республики.

Интеграция Российской Федерации и Республики Беларусь требует унификации и гармонизации в проведении государством налоговой, ценовой, денежно-кредитной, валютной политики и пр. особое место в этом перечне занимает таможенная политика и существующая в Российской Федерации и Беларуси практика таможенного оформления товаров.

Дальнейшего совершенствования требует *законодательство о валютном регулировании и валютном контроле*. Существующий проект Закона «О валютном регулировании и валютном контроле» нуждается в коренном изменении. Это объясняется тем, что представленный документ не содержит конкретных норм, регулирующих валютные отношения в Беларуси. Четкое определение и детализация норм, регулирующих порядок проведения валютных операций субъектами на территории Беларуси и мер ответственности за нарушение порядка осуществления валютных операций будут способствовать дальнейшей нормализации валютного рынка и валютных расчетов в стране.

Пристальный анализ *таможенного законодательства* показывает, что, несмотря на сближение двух стран, имеется множество нестыковок и противоречивых положений.

В частности, проблемами при таможенном оформлении товаров в Беларуси являются:

- высокие ставки таможенных пошлин на технологическое оборудование, ввозимое для создания или модернизации производства в Беларуси;
- необходимость уплаты таможенных пошлин на товары, ввозимые для некоммерческих целей;
- таможенные пошлины на малоценные товары, доставляемые курьерской почтой, что существенно осложняет таможенное оформление и приводит к значительным задержкам доставки;
- ограничительная практика применения таможенных режимов, отличных от импорт и экспорта;
- сложная процедура помещения товара под таможенный режим реэкспорта;
- сложная и длительная процедура получения лицензии на использование режима переработки при необходимости ремонта оборудования;
- невозможность помещения некоторых химических продуктов на склад временного таможенного хранения;
- трудности в определении кода товара;
- трудоемкий и сложный порядок сертификации товаров, не предназначенных для реализации и получаемых в единичных экземплярах;
- чрезмерное и дорогостоящее лицензирование;
- противоречивая и трудоемкая процедура таможенного оформления, несовершенство программного продукта АРМ ДЕКЛАРАНТ и отсутствие систематизированной нормативной базы по таможенному законодательству;
- недостаточное и несвоевременное информирование субъектов хозяйствования таможенными органами об изменениях таможенного законодательства.

В качестве мер по совершенствованию таможенного законодательства Республики Беларусь предлагаются следующие (с учетом опыта Российской Федерации):

- снижение ставок таможенных пошлин на технологическое оборудование;
- освобождение инвесторов от уплаты таможенных пошлин и НДС на оборудование, ввозимое для собственных нужд;
- возможность ввоза ограниченного количества образцов и рекламных материалов без уплаты таможенных пошлин;
- четко определить условия для применения таможенными органами и субъектами хозяйствования установленных законодательством таких таможенных режимов как реимпорт, свободный склад и др.;

- разработать порядок получения разрешения на реэкспорт товаров в течение установленного законодательством периода, например, 1 год;
- внедрить практику применения процедуры прямого действия, имеющее целью освобождение от импортных пошлин и НДС на ввоз технологического и инженерного оборудования, строительных материалов, инструмента и запчастей для осуществления переработки в рамках «Генеральной лицензии»;
- упростить процедуру согласования для помещения товаров под режим переработки в связи с ремонтом товаров;
- установить возможность получения предварительных решений таможенных органов по установлению кода товара, уполномочить таможенного инспектора принимать решение по процедуре подтверждения кода ТН ВЭД;
- разрешить направление товара на экспертизу со склада временного хранения;
- упростить процедуры сертификации и лицензирования ввоза и вывоза технологического оборудования и запасных частей к нему;
- ускорить внедрение в таможенную систему Беларуси современных упрощенных технологий таможенного оформления;
- увеличить количество и расширить штат центров статистического декларирования или ликвидировать центры по статистическому оформлению с последующим оформлением статистических деклараций в банке-корреспонденте;
- изменить принцип таможенного оформления с разрешительного на уведомительный, с последующим мониторингом с целью выявления недобросовестности и нарушений.

Внутренняя и внешняя либерализация, изменение условий хозяйствования, стабильная и предсказуемая экономическая политика и институциональная среда станут факторами роста национальной конкурентоспособности и улучшения инвестиционного климата страны. Приток иностранных инвестиций, новых знаний и технологий приведет к улучшению использования имеющихся ресурсов и росту эффективности функционирования экономики, производительности труда, что будет способствовать росту жизненного уровня населения. Одновременно это наполнит взаимовыгодные торговые отношения между двумя странами – Россией и Беларусью – новым содержанием во имя взаимовыгодного процветания и благополучия.