

Система валютного регулирования в России

Александр Некторов, Михаил Халецкий

Ссылка на статью в оригинальной версии
на японском языке -

http://www.nsplaw.ru/media/uploads/The_system_of_currency_regulation_in_Russia_japanese.pdf.

Историческая слабость российской национальной валюты, высокая зависимость её курса от колебания цен на основные продукты российского экспорта – углеводородное сырье, а также хроническая проблема многих развивающихся экономик – бегство капитала - вынуждают российские власти поддерживать существование системы валютных ограничений, направленных на защиту национальной валюты.

Несмотря на то, что за три последних десятилетия валютный режим в России был существенным образом либерализован, действующая система валютного регулирования все еще остается довольно жесткой и может создавать значительные трудности при совершении широкого спектра валютных операций.

В этой статье рассматриваются ключевые элементы российского валютного режима и их влияние на операции с японскими партнерами.

Регулирование официального курса рубля

В настоящий момент в России действует режим плавающего валютного курса. Банк России ежедневно устанавливает официальный курс рубля по отношению к 34 иностранным валютам, однако этот курс не является принудительным, т.е. участники экономических отношений не обязаны применять его при совершении сделок.

Это означает, что участники сделок вправе свободно определить своим соглашением порядок пересчета одной валюты в другую;

покупка и продажа валюты на российском рынке происходит по цене, которая определяется только текущим соотношением спроса и предложения и не зависит от размера установленного на эту дату официального курса.

Вместе с тем официальный курс рубля имеет важное практическое значение:

- 1) он является рыночным индикатором, показывающим на каких условиях Банк России может покупать или продавать валюту. На практике в большинстве случаев рыночный курс валюты лишь незначительно отличается от официального;
- 2) если сделка регулируется российским правом и стороны своим соглашением не определили порядок расчета курса, то к этой сделке будет применяться официальный курс, установленный Банком России;
- 3) официальный курс является обязательным для применения в административных правоотношениях, в т.ч. для целей исчисления и уплаты российских налогов, таможенных пошлин и иных обязательных платежей.

Курс российского рубля является довольно нестабильным, поэтому режим плавающего валютного курса может приводить к возникновению значительных валютных рисков для участников сделок, в особенности, если речь идет о долгосрочных контрактах. Так, в 2016 г. интервал между минимальным и максимальным значением официального курса рубля к японской иене составлял более 30%.

В связи с этим участники российско-японских торговых сделок крайне редко используют рубли для расчетов между собой, предпочитая более стабильную валюту – иены или доллары. Вместе с тем это не всегда возможно, например, если

речь идет о специфических государственных контрактах, по таким сделкам российский государственный покупатель может настаивать на номинировании цены контракта в российских рублях.

Классическое решение для этой ситуации, защищающее японского поставщика – хеджирование валютного риска путем заключения расчетной форвардной сделки по продаже российских рублей по известному и заранее установленному курсу. Такие сделки могут заключаться и в России, однако необходимо помнить, что подобные расчетные сделки (т.е. сделки, не предполагающие реальной поставки валюты, а только уплату курсовой разницы) подлежат судебной защите в России только в случае, если они заключены на бирже с контрагентом, имеющими биржевую лицензию, либо вне биржи – с контрагентом, имеющим банковскую лицензию или лицензию профессионального участника рынка ценных бумаг¹.

Таким образом, японский поставщик, вынужденный принять в оплату по контракту рубли и решивший захеджировать свой риск форвардной сделкой на российском рынке, должен быть крайне внимательным при выборе контрагента для хеджирующей сделки.

Система валютных ограничений: общие требования

Объем обязанностей и ограничений, налагаемых национальным российским законодательством на участников валютных операций, существенным образом различается в зависимости от их юридического статуса, а именно от того, являются ли они резидентами России или нет.

Система российского регулирования выстроена таким образом, что почти все обязанности и ограничения в этой сфере налагаются на российских резидентов.

Наличие или отсутствие статуса резидента определения на основании формально-юридических критериев.

Для юридических лиц таким критерием является критерий инкорпорации: российским резидентом является юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством России. Иностранные коммерческие юридические лица не являются резидентами России, даже в том случае, если они имеют в России зарегистрированный филиал или иное отделение.

Для физических лиц критерием, определяющим наличие статуса резидента, является критерий гражданства и основания пребывания в России. Иностранные граждане признаются российскими резидентами только, если они имеют действующий вид на жительство в России; все остальные иностранные граждане (не имеющие одновременно второго российского гражданства) являются нерезидентами.

Резиденты и нерезиденты могут совершать валютные операции между собой свободно и без необходимости получения разрешения на это со стороны Банка России или других органов власти в России.

Таким образом, любой российский резидент вправе заключить сделку с любым нерезидентом, предусматривающую расчеты в валюте или поставку валюты; для заключения подобной сделки резиденту, а равно и его контрагенту-нерезиденту, не требуется наличия лицензий, разрешений, специальной регистрации, вне зависимости от размера или других условий сделки. При этом в отношении этого общего правила действует ряд ограничений:

¹ Пункт 2 ст. 1062 Гражданского кодекса Российской Федерации.

- 1) российские резиденты вправе покупать и продавать иностранную валюту в России только через российские банки, имеющие специальную лицензию на совершение валютных операций.

Это означает, что, например, российский резидент, желающий заплатить нерезиденту за поставленные товары в йенах, обязан сначала приобрести нужное количество йен у российского банка и затем перевести их нерезиденту-поставщику. Российский резидент не имеет права купить в России йены у любого другого лица, не обладающего специальной банковской лицензией.

- 2) по общему правилу, все платежи, причитающиеся российским резидентам, должны зачисляться исключительно на счета этих резидентов, открытые в российских банках, имеющих специальную лицензию.

Несмотря на то, что российское законодательство не запрещает российским резидентам иметь счета в зарубежных банках, перечень доходов, которые могут быть зачислены напрямую на такие зарубежные счета, исчерпывающим образом определен российским законом².

Так, российский резидент, продавший из России товары (работы, услуги) нерезиденту вправе получить выручку от такой продажи только на свой российский банковский счет и не может просить покупателя совершить перевод на свой зарубежный счет (кроме нескольких специфических исключений).

Требования и ограничения при совершении текущих валютных операций

В международной практике все расчетные транзакции, как правило, подразделяются на платежи по текущим операциям и платежи, связанные с движением капитала.

К первой категории относятся расчеты по внешнеторговым сделкам (купля-продажа товаров, оказание услуг и т.п.), расчеты по краткосрочным займам и некоторые другие платежи, связанные с текущей экономической деятельностью³. Ко второй категории – все иные платежи, включая большинство инвестиционных операций (покупка ценных бумаг, инвестирование в капитал и т.п.).

Россия, как и Япония, является участником Международного Валютного Фонда, устав которого напрямую запрещает странам-членам налагать ограничения на производство платежей и переводов по текущим международным операциям без утверждения МВФ⁴.

Несмотря на это, национальное законодательство России содержит ряд требований, которые косвенным образом вводят такие ограничения для участников текущих операций.

Основным валютным ограничением, относящимся к текущим международным операциям, является налагаемая на российских резидентов обязанность по репатриации валюты в Россию. Эта обязанность заключается в следующем:

- 1) российский резидент-поставщик обязан обеспечить получение на свои банковские счета, находящиеся в России, выручки за проданные на экспорт товары (работы, услуги,

² Статья 12 Федерального закона от 10.12.2003 г. № 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле".

³ Статья XXX Статей Соглашения Международного Валютного Фонда от 22.07.1944.

⁴ Статья VIII Статей Соглашения Международного Валютного Фонда.

объекты интеллектуальной собственности);

- 2) российский резидент-покупатель, перечисливший аванс за приобретаемые товары (работы, услуги, объекты интеллектуальной собственности), в случае отмены поставки обязан обеспечить возврат уплаченного аванса на свои банковские счета, находящиеся в России.

Таким образом, требование о репатриации заключается в том, что перечисленные текущие торговые операции должны совершаться обязательно в денежной форме и через счета, российского резидента, открытые в уполномоченном банке.

Несоблюдение обязанности по репатриации валюты чревато для российских резидентов наложением существенных штрафных санкций, размер которых составляет от 75% до 100% до цены сделки, в связи с чем российские резиденты, как правило, очень тщательно относятся к своим репатриационным обязанностям.

Требование о репатриации в настоящий момент распространяется не на все текущие операции российских резидентов, а только на внешнеторговые операции, т.е. на сделки поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг, продажи прав на объекты интеллектуальной собственности или информацию.

Требование о репатриации не распространяется на займы и кредиты, покупку и продажу ценных бумаг, иные сделки.

На практике это требование создает существенные проблемы для участников внешнеторговой деятельности.

Российский поставщик, осуществивший экспортную отгрузку товаров (работ, услуг), ограничен в возможности совершения распорядительных действий в отношении долга покупателя за поставленные товары:

- 1) **поставщик и покупатель не могут заключить соглашение о зачете, отступном или иное подобное соглашение, предусматривающее полное или частичное погашение долга покупателя путем встречной поставки товаров, оказании покупателем услуг или иное неденежное исполнение⁵.**

Нарушение этого требования довольно распространено на практике. Так, одна российская компания-подрядчик заключила с иностранным заказчиком соглашение о выполнении строительных работ. Договор подряда предусматривал, что подрядчик самостоятельно приобретает необходимые для выполнения работ материалы. Некоторые из материалов были приобретены подрядчиком напрямую у иностранного заказчика, при этом заказчик уплатил подрядчику вознаграждение за выполнение работ по договору подряда, уменьшив его на стоимость поставленных заказчиком материалов.

Компания была признана нарушившей требование о репатриации и оштрафована⁶;

- 2) **поставщик не может простить долг покупателя, даже если покупатель очевидно находится в неплатежеспособном состоянии.**

Поставщик имеет право списать долг только в случае, если покупатель официально признан банкротом либо ликвидирован. Поставщик не имеет

⁵ Исчерпывающий перечень валютных операций, которые могут быть урегулированы зачетом приведен в ч. 2 ст. 19 Федерального закона от 10.12.2003 г. №

173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле".

⁶ Постановление ФАС Поволжского округа от 17.11.2011 г. по делу № А12-4228/2011.

возможности списать долг, даже если очевидно, что покупатель никак не сможет его погасить – т.е. если известно, что покупатель не имеет никаких активов и неплатежеспособен, но официальная процедура банкротства не запущена⁷.

Это же требование применимо к ситуации, когда поставщик прощает часть долга неплатежеспособного покупателя в обмен на получение остатка;

3) поставщик может предоставить покупателю скидку, но только при условии внесения изменений во внешнеторговый контракт.

Нередко после отгрузки товаров стороны могут договориться о предоставлении покупателю скидки, которая повлечет уменьшение долга покупателя перед поставщиком. Технически эта скидка может оформляться двумя способами:

- a) поставщик пропорционально уменьшает цену каждой поставленной единицы товаров, что оформляется сторонами путем корректировки цены товаров. Эта ситуация полностью соответствует требованиям российского валютного законодательства⁸;
- b) поставщик может предоставить покупателю бонус (т.е. денежную премию), при этом сама контрактная цена товара не меняется, а у поставщика возникает новое денежное обязательство, которое зачитывается с долгом покупателя за поставленные товары. Подобный зачет будет

противоречить российскому регулированию, компания, предоставившая бонус, может быть оштрафована⁹.

Требования и ограничения при совершении операций движения капитала

Статьи Соглашения МВФ допускают введение ограничений и специальных мер контроля на национальном уровне в отношении **операций движения капитала**, но лишь постольку, поскольку такие ограничения не препятствуют совершению текущих операций¹⁰. Таким образом, в сфере регулирования операций движения капитала государства-члены МВФ обладают широкой и практически не ограниченной компетенцией.

Однако практическая возможность введения большинства мер классических мер контроля над движением капитала ограничена иными международными обязательствами России.

Россия и Япония являются участниками двустороннего соглашения о поощрении и защите капиталовложений¹¹. Статья 8 этого Соглашения препятствует возможности введения на национальном уровне мер, ограничивающих движение капитала при осуществлении трансграничных инвестиционных операций.

Государство-участник Соглашения предоставляет гарантию всем инвесторам другого государства-участника Соглашения на свободный перевод средств в связи с капиталовложениями, сделанными такими инвесторами, между территориями двух стран, а также между территориями такой страны и любой третьей страны. Эта

⁷ Постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.07.2011 г. по делу № А57-1861/2011

⁸ Постановление ФАС Северо-Западного округа от 22.03.2010 г. по делу № А52-2574/2009, ФАС Уральского округа от 22.12.2005 г. N Ф09-5939/05-С1.

⁹ Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 02.09.2010 г. по делу № А19-24090/09.

¹⁰ Статья VI Статей Соглашения Международного Валютного Фонда.

¹¹ Соглашение между Правительством Российской Федерации и Правительством Японии о поощрении и защите капиталовложений заключено в г. Москве 13.11.1998 г.

гарантия распространяется, в т.ч. на перевод первоначального капитала и дополнительных сумм для поддержания или увеличения капиталовложений, доходов от использования капитала, сумм, выплачиваемых в погашение кредитов и других сумм. Валютные ограничения на совершение вышеуказанных операций могут быть наложены на национальном уровне только в исключительных финансовых или экономических обстоятельствах и при условии, если такие ограничения соответствуют Статьям Соглашения МВФ.

Аналогичные по своему содержанию правовые нормы предусмотрены и уровне национального законодательства. Любой иностранный инвестор после уплаты предусмотренных законодательством России налогов имеет право на свободное использование доходов и прибыли на территории России для реинвестирования или для иных не противоречащих законодательству России целей и на беспрепятственный перевод за пределы России доходов, прибыли и других правомерно полученных денежных сумм в иностранной валюте в связи с ранее осуществленными им инвестициями¹².

Таким образом, японский инвестор вправе:

- 1) свободно перевести в Россию средства в инвестиционных целях в любой валюте, которая является приемлемой для него и для объекта инвестирования;
- 2) свободно получить доход от своих инвестиций в России (в форме дивидендов, процентов и т.д.) в любой валюте, приемлемой для него и плательщика дохода;
- 3) свободно получить возврат своих инвестиций в любой приемлемой валюте.

Меры, ограничивающие движение инвестиционного капитала, потенциально могут быть введены Россией, но лишь в чрезвычайных обстоятельствах.

Операции нерезидентов по счетам, открытым в российских банках

Нерезиденты при осуществлении валютных операций в России, как правило, сталкиваются с минимальным количеством ограничений и запретов.

Нерезиденты вправе свободно открывать счета в российских банках как в российской, так и в иностранной валюте. Такие счета могут открываться только в российских банках, имеющих специальную лицензию, однако подавляющее большинство российских банков имеет необходимую лицензию, в связи с этим нерезиденты обладают довольно широким выбором. Для открытия банковского счета в России нерезиденту не требуется обязательного учреждения в России филиала или иного зарегистрированного отделения, счет может быть открыт и без какого-либо корпоративного присутствия в России.

Нерезиденты вправе свободно, в любых количествах и без необходимости в получении дополнительных разрешений осуществлять переводы средств (как в российской, так и в иностранной валюте) со своих счетов в России на свои же счета, расположенные за пределами России, и наоборот. Необходимо отметить, что такая транзакция между собственными счетами не подвергается ни прямым валютным ограничениям, ни косвенным – при её совершении не могут взиматься российские налоги, сборы и иные подобные публично-правовые платежи.

Открытие банковского счета в России никак не влияет на юридический статус нерезидента. Это означает, что японская

¹² Статья 11 Федерального закона от 09.07.1999 г. № 160-ФЗ "Об иностранных инвестициях в Российской Федерации".

компания, учредившая в России филиал и открывшая для него банковский счет в России, все еще остается нерезидентом для целей валютного регулирования.

Любые, в том числе обычные хозяйственные операции, совершаемые с российскими партнерами через этот филиал (например, оплата аренды офиса, приобретение канцелярских товаров для офиса), будут рассматриваться в качестве обычных валютных операций, вне зависимости от того, какая валюта используется для расчетов и с каких банковских счетов производится списание средств. К таким операциям будут применимы все обычные валютные ограничения, указанные ранее, а именно:

- 1) расчеты по таким валютным операциям должны происходить путем зачисления денежных средств на банковский счет резидента, открытый в уполномоченном российском банке. Таким образом, филиал или иное отделение иностранной компании, находящейся в России, практически не может использовать наличные средства для каких бы то ни было расчетов с российскими контрагентами, в т.ч. самых обычных расчетов по текущим нуждам (кроме крайне узкого перечня исключений). В некоторых случаях это может создавать трудности для иностранной компании, в особенности если её российские партнеры предпочитают наличные расчеты;
- 2) к операциям, классифицируемым в качестве операций в сфере внешней торговли, будут применяться требования о репатриации. В качестве таковых будут квалифицированы, в частности, сделки по приобретению для филиала любых работ или услуг у российских контрагентов, не зависимо от того, где они фактически выполняются – в России или нет.

Так, например, приобретение для российского филиала японской

компании работ по ремонту офиса у российского подрядчика будет в соответствии с российским законодательством квалифицироваться в качестве операции в сфере внешней торговли и подпадать под требование о репатриации, обязывающего осуществить денежные расчеты.

Запутанность российского законодательства в этой сфере требуют от иностранных компаний, осуществляющих деятельность в России, повышенного внимания к своим банковским операциям.