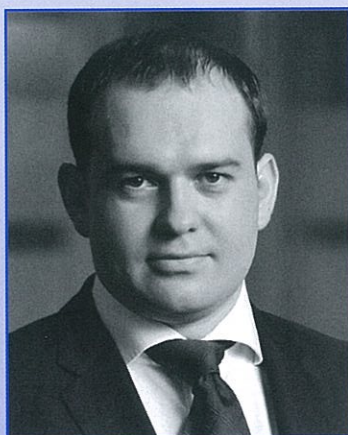




ПЕРЕПЕЛИНСКАЯ
Елена Сергеевна,
советник юридической
фирмы *Sayenko Kharenko*
(Украина), член Королевского
института арбитров
Великобритании (MCIArb)



АНИЩЕНКО
Алексей Иванович,
партнер юридической фирмы
SORAINEN (Беларусь),
арбитр Международного
арбитражного суда
при БелТПП

Договор поставки с украинским контрагентом

Внешнеэкономическое сотрудничество между Беларусью и Украиной успешно развивается. Взаимный товарооборот в 2011 г. составил \$ 6,2 млрд, что на 39,5 % превышает объемы 2010 г. В январе – июне текущего года он увеличился в 1,4 раза по сравнению с аналогичным периодом 2011 г. и составил \$ 3,63 млрд¹.

Об активном взаимодействии белорусских субъектов хозяйствования с украинскими партнерами, а также о неизбежно возникающих при этом спорах свидетельствуют данные Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь: в I полугодии 2012 г. из 30 рассмотренных хозяйственными судами Республики Беларусь заявлений о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений 27 (т.е. 90 %) имели украинское «происхождение»². В такой ситуации важно, вступая с украинскими партнерами в договорные отношения, учитывать особенности их правового регулирования.

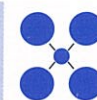
Основные источники правового регулирования

Среди основных источников правового регулирования договоров поставки между украинскими и белорусскими контрагентами можно выделить:

- 1 международные договоры, которые регулируют различные аспекты поставки товаров и участниками которых являются Республика Беларусь и Украина;
- 2 разработанные международными организациями рекомендации и правила, международные торговые обычаи, о применении которых стороны договорились (например, Принципы международных коммерческих договоров от 1 января 1994 года (Принципы УНИДРУА), международные правила толкования торговых терминов (Инкотермс);

¹ <http://telegraf.by/2012/05/belarus-hochet-udvoit-tovarooborot-s-ukrainoi>.

² <http://court.by/economic-justice/international-cooperation/laws/surveys-statistics/statistics>.



3 право, избранное сторонами или примененное в силу норм международного частного права;

4 императивные нормы национального права обоих государств, подлежащие применению независимо от воли сторон. Это в первую очередь нормы таможенного, валютного и налогового законодательства.

В рамках статьи описаны лишь некоторые из источников правового регулирования, которые, по мнению авторов, могут представлять наибольший практический интерес для белорусских субъектов хозяйствования, заключающих договоры поставки с украинскими контрагентами.

Заключение договора

Наиболее важные материально-правовые нормы в данной сфере содержатся в Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года (далее – *Венская конвенция*). Присоединяясь к ней, и Республика Беларусь, и Украина сделали заявление в порядке ст. 12 и 96 Венской конвенции о применении обязательной письменной формы договора купли-продажи в силу наличия соответствующих требований в национальном законодательстве обоих государств.

И хотя в силу положений ст. 6 Венской конвенции ее применение может быть исключено по соглашению сторон договора, на практике это случается редко, именно Венская конвенция выступает основным источником правового регулирования заключения договора, прав и обязанностей покупателя и продавца по нему. Национальное же право подлежит лишь субсидиарному применению к вопросам, прямо не урегулированным Венской конвенцией и общими принципами, на которых она основана (ст. 7). В этом случае подлежащее применению национальное право определяется согласно нормам международного частного права, прежде всего принципа автономии воли, который закреплен в законодательстве как Республики Беларусь, так и Украины и позволяет сторонам самим определить право, применимое к договору между ними (п. 5 части первой ст. 1, ст. 5, ст. 43 Закона Украины от

23 июня 2005 года № 2709-IV «О международном частном праве», ст. 1124 ГК).

Таможенное регулирование

Помимо двустороннего Соглашения о свободной торговле от 17 декабря 1992 года, заключенного правительствами Республики Беларусь и Украины, в этой сфере также действует ряд многосторонних договоров, заключенных в рамках СНГ. Наиболее важный среди них – Договор о зоне свободной торговли от 18 октября 2011 года (далее – *Договор о ЗСТ*), направленный на либерализацию торговли между странами-участницами в целом, включая меры тарифного и нетарифного регулирования. Участвующие в нем государства договорились не применять таможенные пошлины и иные эквивалентные им платежи в отношении экспорта товара, предназначенного для таможенной территории другой Стороны, и (или) импорта товара, происходящего с таможенной территории другой Стороны, за исключением случаев, предусмотренных в приложении 1 к Договору о ЗСТ.

В силу Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 года происхождение товаров из стран – участниц Договора о ЗСТ и товаров, находящихся в торговом обороте между ними, соответствующих критериям, установленным в указанных Правилах, подтверждается сертификатом формы СТ-1.

В отношении импорта некоторых украинских товаров в Республику Беларусь и белорусских товаров в Украину действует ряд антидемпинговых мер. Кроме того, в Украине и в Беларуси в рамках Таможенного союза предусмотрены специальные меры в отношении импорта некоторых товаров независимо от страны происхождения. Информация о действующих в Украине мерах и инициированных антидемпинговых, компенсационных и специальных расследованиях размещена на сайте Министерства экономического развития и торговли Украины (www.me.gov.ua) в разделе «Внешнеэкономическая деятельность». С информацией об аналогичных мерах, применяемых в рамках



ТОРГУЕМ С...

Таможенного союза, можно ознакомиться на сайте Евразийской экономической комиссии (www.tsouz.ru) в разделе «Сферы деятельности».

С июня 2012 г. в Украине действует новый Таможенный кодекс, практика применения которого еще не сформировалась. Более того, приняты еще не все нормативные правовые акты, к которым отсылает Таможенный кодекс Украины.

При заключении договора поставки с украинским контрагентом важно учитывать, что таможенные органы Украины все еще руководствуются Положением о форме внешнеэкономических договоров (контрактов), утвержденным приказом Министерства экономики и по вопросам европейской интеграции Украины от 6 сентября 2001 г. № 201, и независимо от применимого к договору права требуют наличия в нем практически всех условий, перечисленных в данном Положении, а именно: названия договора, номера, места и даты его заключения, преамбулы, предмета договора, цены и общей стоимости, условий платежей и приемки-передачи товаров, упаковки и маркировки, форс-мажорных обстоятельств, санкций и рекламаций, урегулирования споров в судебном порядке, местонахождения, почтовых и платежных реквизитов сторон. Кроме того, для целей определения таможенной стоимости товаров в договоре обязательно должен быть согласован базис поставки согласно Инкотермс.

Валютное регулирование

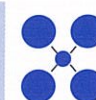
Законодательство Республики Беларусь и Украины определяет особый порядок расчетов с нерезидентами по внешнеэкономическим контрактам. Несмотря на принципиальную схожесть, украинское валютное регулирование имеет ряд существенных отличий от положений Указа Президента Республики Беларусь от 27 марта 2008 г. № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций».

Законом Украины от 23 сентября 1994 года № 185/94-ВР «О порядке осуществления расчетов в иностранной валюте» предусмотрен общий срок 180 календарных дней, который

применяется и к экспортным, и к импортным операциям. Иными словами, в случае поставки товара украинским контрагентом плата за товар должна поступить на банковский счет поставщика не позднее 180 дней с даты таможенного оформления товара. В случае поставки товара иностранным контрагентом оплаченный товар должен пройти таможенное оформление в Украине в течение 180 дней с даты авансового платежа, выставления векселя в пользу поставщика, а при осуществлении расчетов в форме документарного аккредитива – с даты платежа банком. Указанный срок может быть продлен на основании заключения центрального органа исполнительной власти по вопросам экономической политики. Соблюдение срока контролируют банки согласно Инструкции о порядке осуществления контроля за экспортными и импортными операциями, утвержденной постановлением Национального банка Украины от 24 марта 1999 г. № 136.

Украинское законодательство устанавливает санкции за нарушение порядка расчетов. Для украинских контрагентов это прежде всего пеня за каждый день просрочки в размере 0,3 % от суммы непоплаченной выручки (стоимости недопоставленного товара). Для приостановления начисления пени украинские контрагенты должны обращаться с иском в суд, Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Украины или Морскую арбитражную комиссию при Торгово-промышленной палате Украины (ст. 4 Закона Украины от 23 сентября 1994 года № 185/94-ВР «О порядке осуществления расчетов в иностранной валюте»). Налоговые органы, начисляющие указанную пеню, склонны трактовать перечень названных органов и учреждений как закрытый, хотя последняя судебная практика по искам налоговых органов опровергает такой подход.

Эта санкция стимулирует украинские компании к скорейшему инициированию судебного (арбитражного) разбирательства, однако независимо от него украинское законодательство позволяет к иностранным контрагентам, нарушающим положения Закона Украины от 16 апреля 1991 года № 959-ХІІ «О внешне-



ТОРГУЕМ С...

неэкономической деятельности» и связанного с ним валютного, таможенного, налогового и иного законодательства, устанавливающего определенные запреты, ограничения или порядок осуществления внешнеэкономических операций, применять специальные санкции. Приказом Министерства экономики Украины от 17 апреля 2000 г. № 52 утверждено Положение о порядке применения к субъектам внешнеэкономической деятельности Украины и иностранным субъектам хозяйственной деятельности специальных санкций, предусмотренных статьей 37 Закона Украины от 16 апреля 1991 года № 959-ХІІ «О внешнеэкономической деятельности».

В частности, Министерство экономики Украины вправе ввести *индивидуальный режим лицензирования*, когда субъект хозяйствования получает индивидуальную лицензию для осуществления каждой отдельной внешнеэкономической операции, или *временное приостановление внешнеэкономической деятельности*, когда субъект внешнеэкономической деятельности лишается права заниматься какими-либо видами внешнеэкономической деятельности на определенный срок. Такие санкции могут быть введены в течение трех лет с момента выявления нарушения.

Исковая давность

Согласно Конвенции ООН об исковой давности в международной купле-продаже товаров 1974 года срок для инициирования судебного или арбитражного разбирательства в отношении требований, вытекающих из договора купли-продажи или связанных с его нарушением, прекращением или недействительностью, составляет четыре года. Применение данной Конвенции может быть исключено по соглашению сторон на основании положений ее части второй ст. 3. В этом случае вопросы исковой давности по общему правилу будут регулироваться национальным правом, подлежащим применению к договору в силу норм международного частного права. Примечательно, что в случае применения украинского права стороны вправе увеличить установленный в Гражданском кодексе Украины срок

(общий – три года, а для требований по взысканию неустойки – один год) (ст. 259 Гражданского кодекса Украины). Белорусское законодательство (ст. 199 ГК) предусматривает прямой запрет на изменение сроков исковой давности (общий срок – три года, причем как для требований о взыскании основного долга, так и для требований о взыскании процентов и (или) неустойки).

Порядок разрешения споров и исполнение решений

Заключая сделки с украинскими контрагентами, белорусские субъекты хозяйствования могут выбрать один из трех возможных вариантов:

- заключить *процессуальное соглашение* о рассмотрении спора в государственном суде Беларуси или Украины;
- заключить *арбитражное соглашение* о рассмотрении спора в арбитражном (третейском) суде, например в Международном арбитражном суде при Белорусской торгово-промышленной палате или в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Украины;
- не регулировать данный вопрос в договоре и положиться на нормы национального и международного гражданского (хозяйственного) процессуального права.

В отсутствие в договоре арбитражной оговорки определение государственного суда, компетентного рассматривать возникший спор, а также исполнение вынесенного судебного постановления будет производиться по правилам, установленным Соглашением о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности, от 20 марта 1992 года и положениями национального процессуального законодательства Беларуси и Украины.

Единообразие исполнения арбитражных решений обеспечивается тем, что оба государства являются участниками Конвенции ООН о признании и приведении в исполнение арбитражных решений 1958 года. Ⓢ