Додаток В

до п.п. 3.6

**(Ф \_\_- \_\_\_)**

**Міністерство освіти і науки України**

**Національний авіаційний університеТ**

**НАВЧАЛЬНО-НАУКОВИЙ ЮРИДИЧНИЙ ІНСТИТУТ**

**КАФЕДРА ГОСПОДАРСЬКОГО, ПОВІТРЯНОГО ТА КОСМІЧНОГО ПРАВА**

**Конспект лекцій**

з дисципліни «Актуальні питання зовнішньоекономічної діяльності»

за спеціальністю 081 «Право»

Укладач(і):\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(науковий ступінь, вчене звання, П.І.Б. викладача)

Конспект лекцій розглянутий та схвалений

на засіданні кафедри \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(повна назва кафедри)

Протокол № \_\_\_\_ від «\_\_\_»\_\_\_\_\_20\_\_р.

Завідувач кафедри\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

**Лекція № 1**

**Тема лекції:**

**«Загальна характеристика зовнішньоекономічної діяльності»**

**План лекції**

**1. Поняття та види зовнішньоекономічної діяльності.**

**2. Принципи зовнішньоекономічної діяльності.**

**3. Суб’єкти зовнішньоекономічної діяльності.**

**4. Публічно-правові і приватноправові відносини у зовнішньоекономічній сфері.**

**5. Джерела правового регулювання зовнішньоекономічної діяльності.**

**6. Напрями правового регулювання і гарантій здійснення зовнішньоекономічної діяльності.**

**Література**

1. Конституція України від 28 червня 1996 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.

2. Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

3. Зовнішньоекономічна діяльність і валютне регулювання: експорт, імпорт, нюанси взаємовідносин з контрагентами: практичне керівництво. – Д.: Баланс-Клуб, 2013. – 110 с.

4. Юшино С. І. Правове регулювання зовнішньоекономічної діяльності: навч. посіб. (практикум) / С. І. Юшино. –К.: Вид-во Європейського ун-ту, 2010. – 157 с.

5. Омельченко А. Поняття та ознаки зовнішньоекономічної діяльності як предмета правового регулювання // Право України. – 2011. - № 5. – С. 218-224.

**1. Поняття та види зовнішньоекономічної діяльності**

Поняття зовнішньоекономічної діяльності з'явилося порівняно недавно і тісно пов'язано з набуттям Україною незалежності, формуванням зовнішньоекономічної політики держави та створенням національного правового забезпечення участі підприємців в системі міжнародних господарських зв'язків.

Закон України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ «Про зовнішньоекономічну діяльність» (з наступними змінами та доповненнями) визначає її як діяльність вітчизняних та іноземних господарюючих суб'єктів, побудовану на взаємовідносинах між ними, що здійснюються як на території України, так і поза її межами.

Таке загальне поняття потребує конкретизації з урахуванням змісту зазначених взаємовідносин. Для цього необхідно використати ст. 4 Закону, яка містить докладний, але не вичерпний перелік видів і форм зовнішньоекономічної діяльності. Це, зокрема експорт і імпорт товарів, капіталів, робочої сили, надання послуг, міжнародні фінансові, кредитні та розрахункові операції, спільна підприємницька діяльність між українськими та іноземними суб'єктами, різноманітні господарські операції, у тому числі товарообмінні (бартерні), орендні (лізингові), посередницькі операції та інші види зовнішньоекономічної діяльності, не заборонені прямо і у виключній формі законами України.

Поширеним у законодавстві є термін «операції», тобто певні дії, за допомогою яких визначається зміст конкретного виду зовнішньоекономічної діяльності. В літературі зверталася увага на те, що обсяг поняття зовнішньоекономічних операцій є ширшим, ніж поняття зовнішньоекономічного договору, який найчастіше опосередковує здійснення такої операції.

Наведене дає підстави для висновку, що зовнішньоекономічна діяльність – це процес реалізації зовнішньоекономічних зв'язків, під якими розуміють міжнародні господарські, торговельні, інвестиційні відносини, що охоплюють обмін товарами, інформацією, роботами, послугами, результатами інтелектуальної діяльності, а також виробничу кооперацію, науково-технічне співробітництво, різні форми економічного сприяння. Провідне місце займає зовнішньоторговельна діяльність, яка охоплює здійснення експортно-імпортних операцій з купівлі та продажу товарів.

За своєю сутністю зовнішньоекономічна діяльність є підприємницькою. Пропонується визначати поняття ЗЕД з урахуванням двох ознак, властивих для її змісту:

1) за характером вона є економічною (господарською) з певним «зовнішнім», іноземним елементом. Дійсно, «зовнішній» характер взаємовідносин, що розглядаються, обумовлений наявністю в них іноземного (міжнародного) елемента.;

2) структура правовідносин у зовнішньоекономічній діяльності свідчить про участь у них іноземного суб'єкта, знаходження (або переміщення) об'єкта (предмета) за кордоном, де також укладаються контракти та здійснюється їх виконання.

**2. Принципи зовнішньоекономічної діяльності**

Базовий Закон формулює систему принципів, яка охоплює керівні положення політичного, економічного та правового характеру, на яких базується регулювання та здійснення ЗЕД (ст. 2). Серед цих принципів провідне місце належить: 1) верховенству закону, 2) принципам юридичної рівності й недискримінації, 3) свободи зовнішньоекономічного підприємництва, 4) захисту інтересів його суб'єктів.

**3. Суб’єкти зовнішньоекономічної діяльності**

Суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності є суб'єкти господарської діяльності України й іноземні суб'єкти господарської діяльності, що 1) здійснюють господарську діяльність, реалізуючи господарську компетенцію в зовнішньоекономічній сфері, 2) мають відокремлене майно і 3) несуть відповідальність за своїми зобов'язаннями в межах цього майна, крім випадків, передбачених законодавством.

Суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності можуть бути всі суб'єкти господарської діяльності: 1) господарські організації; 2) громадяни України, 3) іноземці та особи без громадянства, які здійснюють господарську діяльність та зареєстровані відповідно до закону як підприємці; 4) філії, представництва, інші відокремлені підрозділи господарських організацій (структурні одиниці), утворені ними для здійснення господарської діяльності; 5) зовнішньоекономічні організації, утворені органами державної влади або органами місцевого самоврядування України.

Суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності класифікуються за: 1) правовим статусом, 2) місцем перебування та здійснення зовнішньоекономічної діяльності, 3) належністю капіталу тощо.

1. За правовим статусом суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності можуть бути: 1) фізичні особи; 2) юридичні особи; 3) об'єднання фізичних, юридичних, фізичних та юридичних осіб, що не є юридичними особами; 4) структурні одиниці іноземних суб'єктів господарської діяльності, що не є юридичними особами.

2. За місцем перебування та здійснення зовнішньоекономічної діяльності суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності класифікують на: 1) резиденти України; 2) нерезиденти України.

*Резидентами України* є суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності, зареєстровані в Україні, які мають постійне місце знаходження або постійне місце проживання на території України. Для юридичної особи статус «резидент» визначають на підставі утворення, реєстрації, місцезнаходження «центру управління» та ін. Фізична особа розглядається як резидент певної країни, якщо вона проживає в ній не менше 6 місяців у податковому році або відповідає іншому критерію, визначеному внутрішнім законодавством країни.

*Нерезидентами України* є суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності, що мають постійне місцезнаходження або постійне місце проживання за межами України, а здійснюють зовнішньоекономічну діяльність на території України.

3. За належністю капіталу суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності класифікують на: 1) національні; 2) іноземні; 3) змішані.

**4. Публічно-правові і приватноправові відносини   
у зовнішньоекономічній сфері**

Правові відносини, що виникають у процесі здійснення зовнішньоекономічної діяльності, є неоднорідними і мають відмінності залежно від рівня їх існування.

1. Одна група відносин виникає між суб'єктами ЗЕД та державою, яка здійснює управління зовнішньоекономічною діяльністю та застосовує певні засоби державно-правового впливу з метою реалізації зовнішньоекономічної політики. Ці відносини отримали назву «вертикальних» через наявність односторонніх владних повноважень державних органів щодо додержання встановлених вимог та порядку здійснення зовнішньоекономічної діяльності. До них, зокрема, належать *ліцензування та квотування експортно-імпортних операцій, встановлення так званих індикативних цін на окремі види товарів, що експортуються, ведення обліку суб'єктів ЗЕД у митних органах* тощо.

2. Інший характер мають відносини між самими суб'єктами ЗЕД, які реалізують свої права на здійснення зовнішньоекономічної діяльності, а саме: *укладають контракти, виконують зобов'язання, прагнуть до врегулювання спорів, що виникають у зв'язку з порушенням контрактів*. На відміну від «вертикальних», ці відносини іменують «горизонтальними». Вони регулюються на засадах: 1) юридичної рівності сторін, 2) свободи договору, 3) диспозитивності у визначенні умов контрактів та 4) можливостей захисту їх прав і законних інтересів.

Зазначене вище дає підстави для висновку про наявність у зовнішньоекономічній сфері відносин як приватноправового, так і публічно-правового характеру, що обумовлює напрями та особливості правового регулювання ЗЕД. Вони полягають у використанні публічно-правових та цивільно-правових норм (приватних, а також колізійних правил), що пов'язано із застосуванням іноземного права.

**5. Джерела правового регулювання зовнішньоекономічної   
діяльності**

Нормативно-правове забезпечення зовнішньоекономічних відносин охоплює значну кількість міжнародно-правових та національних джерел. Міжнародні договори й угоди, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, є невід'ємною частиною національного законодавства, не втрачаючи свого міжнародного характеру.

Серед них слід назвати Конвенцію ООН «Про договори міжнародної купівлі-продажу товарів» (Відень, 1980 р.), Конвенцію «Про позовну давність у міжнародній купівлі-продажу товарів» (Нью-Йорк, 1974 р., з Віденським протоколом 1980 р.), Конвенцію про визнання та виконання іноземних арбітражних рішень (Нью-Йорк, 1958 р.), Європейську Конвенцію про зовнішньоторговельний арбітраж (Женева, 1961 р.), Угоду СНД «Про порядок вирішення спорів, пов'язаних із здійсненням господарської діяльності» (Київ, 1992 р.).

Міжнародно-правовими джерелами регулювання ЗЕД є звичаї міжнародної торгівлі, які вивчаються й синтезуються Міжнародною торговою палатою у Парижі, що розробляє на їх основі універсальні правила врегулювання відносин між сторонами міжнародних комерційних контрактів. Ці правила є широко відомими публікаціями (виданнями) МТП за певними номерами. Наприклад, Офіційні правила тлумачення торговельних термінів «Інкотермс» –2000 (видання МТП № 560). Їх застосування є добровільним, проте переважна більшість представників комерційної сфери в усьому світі визнають за вигідне керуватися ними. «Інкотермс» – 2000 відповідають потребам бізнесу повсюдно, і посилання на них чітко визначає обов'язки сторін і зменшує ризик юридичних ускладнень. Разом з тим в деяких країнах Правилам «Інкотермс» надано зобов'язуючий характер, тобто вони є, по суті, нормативним актом. Так, згідно з Указом Президента України від 4 жовтня 1994 р. «Про застосування Міжнародних правил інтерпретації комерційних термінів», суб'єкти підприємницької діяльності при укладанні договорів, у тому числі зовнішньоекономічних, повинні забезпечувати додержання цих Правил.

Широко використовуються також Уніфіковані правила та звичаї для документарних акредитивів МТП (у редакції 1983 р.) та Уніфіковані правила з інкасо МТП (у редакції 1978 р.). Додержання їх вимог українськими суб'єктами підприємницької діяльності при укладанні та виконанні зовнішньоекономічних контрактів є обов'язковим відповідно до Указу Президента України від 4 жовтня 1994 р. № 566/94 «Про заходи щодо впорядкування розрахунків за договорами, що укладають суб'єкти підприємницької діяльності України».

Одним з інструментів регламентації зовнішньоекономічних відносин у сучасний період виступає Lех mегсаtогіа (лат. *торгове право*), під якою розуміють сукупність міжнародних норм комерційного характеру, створених не державами, а самими учасниками міжнародної торгівлі для регулювання їх відносин за міжнародними ко­мерційними контрактами.

В юридичній літературі і практиці обґрунтовується висновок, що Lех mегсаtогіа є автономним правопорядком, незалежним від міжнародного права і національних правових систем, тобто має транснаціональний характер і являє собою звичаєве право міжнародної торгівлі.

Загальновизнаним джерелом Lех mегсаtогіа є Принципи міжна­родних комерційних договорів УНІДРУА, які були розроблені Міжнародним інститутом уніфікації приватного права в 1994 р. і є, по суті, неофіційною кодифікацією торговельних звичаїв. Вони можуть застосовуватись, якщо сторони погодились, що їх договір регулюватиметься цими Принципами, або нормами Lех mегсаtогіа чи загальними принципами права. Це означає, що суд або арбітраж при вирішенні спору за таким контрактом може використати цей міжнародний документ.

Іншими засобами недержавного регулювання у міжнародній торгівлі є стандартні контракти (типові проформи), які полегшують здійснення комерційних операцій і тому досить широко застосовуються. Вони, як правило, розробляються авторитетними міжнародними організаціями. Так, Європейською економічною комісією ООН підготовлено понад 30 типових проформ. Типові (модельні) контракти розробляються й Міжнародною торговою палатою. Вагомою є участь у розробці таких документів міжнародних професійних асоціацій, наприклад, Міжнародної федерації інженерів-консультантів (ФІДІК), Асоціації з торгівлі зерном і кормами (ГАФТА) та ін.

Типові контракти мають рекомендаційний характер і набувають юридичної сили для певних сторін у разі укладення ними договору на підставі визначеної типової проформи. Тобто регулятивне значення типові проформи мають не самі по собі, не внаслідок лише факту їх наявності, а у зв'язку з волевиявленням контрагентів. Саме умови договору, а не стандартні формуляри є однією з форм недержавного регулювання у міжнародній торгівлі.

Національними джерелами правового регулювання ЗЕД є, насамперед, 1) Цивільний та Господарський кодекси України, 2) Закони України «Про зовнішньоекономічну діяльність», «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті» від 23 вересня 1994 р. № 185/94-ВР, «Про регулювання товарообмінних (бартерних) операцій у галузі зовнішньоекономічної діяльності» від 23 грудня 1998 р. №351-ХІУ (із змінами за Законом від 5 жовтня 2000 р. № 2035-Ш), «Про міжнародний комерційний арбітраж» від 24 лютого 1994 р. № 4002-ХП.

Господарський кодекс України містить розділ VII «Зовнішньоекономічна діяльність», в якому визначено: 1) поняття ЗЕД, 2) загальні положення щодо державного регулювання і здійснення зовнішньоекономічних операцій, 3) укладення зовнішньоекономічних договорів (контрактів), 4) їх державної реєстрації. Визначено також 5) засоби захисту державою прав та законних інтересів суб'єктів ЗЕД, види, 6) форми і гарантії здійснення іноземних інвестицій, їх правовий режим.

Значну кількість джерел складають постанови Уряду, зокрема постанова КМУ від 15 лютого 2002 р. № 155 «Про порядок реєстра­ції зовнішньоекономічних контрактів (договорів) на здійснення експортних операцій з металобрухтом», постанова КМУ і НБУ від 21 червня 1995 р. № 444 «Про типові платіжні умови зовнішньоекономічних договорів (контрактів) і типові форми захисних застережень до зовнішньоекономічних договорів (контрактів), які передбачають розрахунки в іноземній валюті».

Досить поширеними є відомчі нормативні акти Міністерства економіки та з питань європейської інтеграції України, Держмитслужби, Державної податкової адміністрації та інших вищих органів виконавчої влади.

При вивченні правового забезпечення ЗЕД необхідно враховувати, що певна кількість законодавчих та інших нормативно-правових актів мають комплексний характер, тобто містять норми як публічного, так і приватного права. Таким є базовий Закон (наприклад, ст. 16 «Ліцензування зовнішньоекономічних операцій» та ст. 6 «Договори (контракти) суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності та право, що застосовується до них»).

Комплексний характер має й Кодекс торговельного мореплавства України від 23 травня 1995 р. № 176/95-ВР, який докладно регулює підстави для здійснення цієї діяльності, правовий статус і функції морського порту, судна та його екіпажу, а також договори орських перевезень та інші договірні відносини у сфері торговельного мореплавства.

Судова та арбітражна (третейських судів) практика в Україні не визнається джерелом права. Проте вона має істотне значення для здійснення зовнішньоекономічних відносин тлумачення правових норм з допомогою судової практики сприяє належному застосуванню законодавства учасниками ЗЕД, уніфікованому підходу до вирішення спорів, що виникають між ними. Зокрема, визначальне значення має Постанова Пленуму Верховного Суду України № 12 від 24 грудня 1999 р. «Про практику розгляду судами клопо­тань про визнання й виконання рішень іноземних судів та арбітражів і про скасування рішень, постановлених у порядку міжнародного комерційного арбітражу на території України», в якій дано поняттяпублічного порядку – одного з ключових інститутів міжнародного приватного права, від якого залежить застосування іноземного правау зовнішньоекономічних відносинах. Під публічним порядком Верховний Суд України розуміє «правопорядок держави, визначальні принципи і засади, які становлять основу існуючого в ній ладу (стосуються її незалежності, цілісності, самостійності й недоторканності, основних конституційних прав, свобод, гарантій тощо» (п. 12 Постанови).

За новим Цивільним кодексом України порушення публічного порядку при вчиненні правочину означає порушення конституційних прав і свобод людини і громадянина, знищення, по­шкодження майна фізичної або юридичної особи, держави, Автономної Республіки Крим, територіальної громади, незаконне заволодіння ним. Правочин, який порушує публічний порядок, є нікчемним (ст. 228).

**6. Напрями правового регулювання і гарантій здійснення   
зовнішньоекономічної діяльності**

Включення національної економіки в систему світових господарських процесів позитивно впливає на розвиток економіки країни, сприяє підвищенню технічного рівня виробництва, раціональному використанню природно-сировинних ресурсів, ліквідації дефіциту окремих товарів, а отже, і підвищенню рівня життя населення.

Державне регулювання ЗЕД є об'єктивною необхідністю. Таке регулювання спрямоване на 1) забезпечення захисту інтересів країни та суб'єктів її зовнішньоекономічної діяльності, 2) створення для останніх рівних можливостей розвивати всі види підприємницької діяльності та напрями використання доходів і здійснення інвестицій на розвиток конкуренції та обмеження монополізму.

До головних цілей державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності в Україні належать: 1) забезпечення збалансованості економіки та рівноваги внутрішнього ринку, 2) стимулювання прогресивних структурних змін в економіці, створення найсприятливіших умов для залучення національної економіки в систему світового поділу праці.

Регулювання ЗЕД здійснюється за: 1) допомогою законів України, 2) актів тарифного та нетарифного регулювання, 3) економічних заходів оперативного регулювання, 4) рішень недержавних органів управління економікою, які ухвалюються відповідно до їхніх статутних документів, договорів, що укладаються між суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності.

Для іноземних суб'єктів господарської діяльності на території України встановлюються такі правові режими: 1) національний (іноземні суб'єкти господарювання мають обсяг прав та обов'язків не менший, ніж українські підприємці); 2) найбільшого сприяння (іноземні суб'єкти господарської діяльності мають такі самі права, преференції та пільги відносно мита, податків і зборів, якими користуються підприємці будь-якої іншої країни, котрій наданий такий режим); 3) спеціальний (застосовується до території спеціальних економічних зон і митних союзів, що в них входить Україна, або в разі встановлення такого спеціального режиму відповідно до міжнародних угод).

Основними видами зовнішньоекономічної діяльності є: 1) зовнішня торгівля, 2) фінансово-кредитні операції, 3) підприємницька діяльність, 4) науково-технічна кооперація з іноземними підприємцями, надання їм різноманітних послуг.

Центральні органи державного управління України регулюють діяльність усіх суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності незалежно від форм власності та територіального розміщення. До них належить: 1) Верховна Рада, 2) Кабінет Міністрів, 3) Національний банк, 4) Міністерство економічного розвитку та торгівлі, 5) Державна митна служба, 6) Антимонопольний комітет України та ін.

До компетенції Верховної Ради України віднесено: ухвалення законів, затвердження основних напрямів зовнішньоекономічної політики та структури органів державного регулювання ЗЕД, укладання міжнародних угод, установлення спеціальних режимів зовнішньоекономічної діяльності тощо. Кабінет Міністрів України визначає методи здійснення зовнішньоекономічної політики, координує діяльність міністерств та комітетів з питань регулювання зовнішньоекономічної діяльності, ухвалює нормативні акти з питань такої діяльності, укладає міжнародні угоди та ін. НБУ регулює курс національної валюти, проводить розрахунки за отриманими державними кредитами та боргами, здійснює використання золотовалютного резерву держави. Міністерство економічного розвитку та торгівлі України забезпечує проведення єдиної зовнішньоекономічної політики, координує ЗЕД суб'єктів підприємництва та контролює додержання ними умов міжнародних угод, уживає заходів нетарифного регулювання. Державна митна служба України здійснює митний контроль в країні, а Антимонопольний комітет контролює додержання суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності антимонопольного законодавства.

Державне регулювання зовнішньоекономічної діяльності здійснюється за допомогою адміністративних та економічних методів.

У системі зовнішньоекономічних відносин держави головне місце належить торговельній діяльності. Міжнародна торгівля – це система економічних відносин країн, метою яких є ввезення або вивезення товарів і послуг. До товарів, що продаються та купуються на зовнішньому ринку, належать: готова продукція, сировина, напівфабрикати, а також призначені для продажу продукти інтелектуальної діяльності – патенти, ліцензії, фірмові знаки тощо. Міжнародна торгівля послугами охоплює міжнародний туризм, транспортні послуги, страхові операції, банківські, біржові та посередницькі послуги, ярмарки та ін.

Залежно від масштабів втручання держави в міжнародну торгівлю розрізняють два типи зовнішньої торговельної політики: 1) вільну торгівлю та 2) протекціонізм. Політика вільної торгівлі не передбачає втручання держави в зовнішню торгівлю. За цих умов експортно-імпортні відносини регулює не держава, а ринок на підставі співвідношення попиту і пропозиції. Вільна торгівля стимулює конкуренцію, примушує національні підприємства підвищувати якість своєї продукції та знижувати ціни. Протекціонізм – це державна політика захисту внутрішнього ринку від іноземної конкуренції через систему певних обмежень. Така політика, з одного боку, сприяє розвитку національного виробництва та захисту вітчизняного виробника, а з іншого – може призвести до застійних явищ в економіці, посилення монополізму та зниження конкурентоспроможності національних товарів. Як правило, країни проводять гнучку зовнішньоторговельну політику, котра поєднує як елементи вільної торгівлі, так і протекціонізм.

Державне регулювання зовнішньої торгівлі може бути одностороннім та багатостороннім. Одностороннє полягає у застосуванні певних методів регулювання міжнародної торговельної діяльності з боку однієї країни без погодження з іншими торговельними партнерами. Багатостороннє регулювання передбачає попереднє узгодження регулювальних механізмів між державами, що мають торговельні угоди.

Регулювання зовнішньоторговельної діяльності здійснюється за допомогою економічних та адміністративних методів. Економічні методи, у свою чергу, поділяються на 1) тарифні та 2) нетарифні. Центральне місце в державному регулювання зовнішньої торгівлі належить тарифному регулюванню, яке в Україні спирається на Закон України «Про єдиний митний тариф». Митний тариф – це систематизований перелік товарів із зазначенням мита, яким вони обкладаються під час перетину митного кордону країни. Митні тарифи розробляються за товарним класифікатором. Найпоширенішим класифікатором, що діє в міжнародній торгівлі, є так звана Гармонізована система опису та кодування товарів, яку Україна почала застосовувати з 1991 р.

**Лекція № 2**

**Тема лекції:**

**«Регулювання зовнішньоекономічної діяльності»**

**План лекції**

**1. Основи регулювання зовнішньоекономічної діяльності.**

**2. Органи державного регулювання та місцевого управління зовнішньоекономічною діяльністю.**

**3. Торгово-промислові палати як органи недержавного регулювання зовнішньоекономічної діяльності.**

**4. Світова організація торгівлі: глобальне регулювання зовнішньоекономічної діяльності.**

**5. Правові режими зовнішньоекономічної діяльності.**

**Література**

1. Про зовнішньоекономічну діяльність : Закон України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

2. Про Митний тариф України : Закон України від 19.09.2013 № 584-VII // Відомості Верховної Ради України. – 2014. – № 20-21. – Ст. 740.

3. Про захист національного товаровиробника від субсидованого імпорту: Закон України від 22.12.1998 № 331-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 12. – Ст. 80.

4. Про затвердження переліків товарів, експорт та імпорт яких підлягає ліцензуванню, та квот на 2016 рік : Постанова Кабінету Міністрів України від 30.12.2015 № 1176 // Офіційний вісник України. – 2016. – № 4. – Ст. 243.

5. Про застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну : Закон України від 22.12.1998 № 332-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – 11. – Ст. 78.

6. Поєдинок В.В. Правове регулювання зовнішньоекономічної діяльності: навч. посібник. - К.: Юрінком Інтер, 2006. -288 с.

7. Стеценко Ж. В. Державне регулювання зовнішньоекономічної діяльності в Україні [Електронний ресурс] / Ж. В. Стеценко // Економічний Вісник НТУУ «КПІ». − 2010. – Режим доступу до журн.: <http://economy.kpi.ua/uk/node/145>.

**1. Основи регулювання зовнішньоекономічної діяльності**

Відповідно до ст. 8 Закону України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ «Про зовнішньоекономічну діяльність» державне регулювання ЗЕД має забезпечувати: 1) захист економічних інтересів України та законних інтересів суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності; 2) створення рівних можливостей для учасників ЗЕД розвивати усі види підприємницької діяльності незалежно від форм власності та всі напрями використання доходів і здійснення інвестицій; 3) заохочення конкуренції та усунення монополізму у сфері зовнішньоекономічної діяльності.

Закон проголошує, що держава та її органи не мають права безпосередньо втручатися у зовнішньоекономічну діяльність її суб'єктів, за винятком випадків, коли таке втручання здійснюється на законних підставах. У Законі наведено перелік органів державного регулювання ЗЕД з визначенням їхньої компетенції.

Визначення напрямів та засобів регулювання у цій сфері базується на засадах зовнішньоекономічної політики держави, під якою розуміють систему заходів, спрямованих на досягнення її економікою певних переваг на світовому ринку та, водночас, на захист внутрішнього ринку від конкуруючих імпортних товарів.

Провідне значення має зовнішньоторговельна політика, основними формами реалізації якої є протекціонізм та лібералізація. Протекціонізм визначають як систему засобів стимулювання та підтримки вітчизняного експорту шляхом надання окремих переваг національним товаровиробникам та запровадження певних бар'єрів для проникнення іноземних конкурентів на внутрішній ринок. Лібералізація зовнішньоекономічної політики полягає у поступовій відміні обмежень у зовнішній торгівлі, зниженні ставок експортно-імпортних мит тощо.

**2. Органи державного регулювання та місцевого управління  
зовнішньоекономічною діяльністю**

Регулювання зовнішньоекономічної діяльності України здійснюється: 1) державою в особі її органів у межах їх компетенції; 2) недержавними органами управління економікою (товарними, фондовими, валютними біржами, торговельними палатами, асоціаціями, спілками та іншими організаціями координаційного типу), що діють на підставі їх статутних документів; самими суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності.

До державних органів управління зовнішньоекономічної діяльності відносяться державні органи як законодавчої, так і виконавчої влади, а також місцеві органи влади. Слід зазначити, що кожний із органів державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності виконує тільки йому делеговані функції.

Органи державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності в Україні та їх компетенції визначає ст. 9 Закону України від 16.04.1991 № 959-ХІІ «Про зовнішньоекономічну діяльність». Зокрема у цій статті визначено, що найвищим органом, що здійснює державне регулювання зовнішньоекономічної діяльності, є Верховна Рада України.

До компетенції Верховної Ради України належить:

- прийняття, зміна та скасування законів, що стосуються зовнішньоекономічної діяльності;

- затвердження головних напрямів зовнішньоекономічної політики України;

- розгляд, затвердження та зміна структури органів державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності;

- укладання міжнародних договорів України відповідно до законів України про міжнародні договори України та приведення чинного законодавства України у відповідність з правилами, встановленими цими договорами і т. д.

Національний банк України фактично є основним органом при здійсненні валютної політики країни. Тому основні його функції такі:

- здійснює зберігання і використання золотовалютного резерву України та інших державних коштовностей, які забезпечують платоспроможність України;

- представляє інтереси України у відносинах з центральними банками інших держав, міжнародними банками та іншими фінансово-кредитними установами та укладає відповідні міжбанківські угоди;

- регулює курс національної валюти України до грошових одиниць інших держав;

- здійснює облік і розрахунки по наданих і одержаних державних кредитах і позиках, провадить операції з централізованими валютними ресурсами, які виділяються з Державного валютного фонду України у розпорядження Національного банку України;

- виступає гарантом кредитів, що надаються суб'єктам зовнішньоекономічної діяльності іноземними банками, фінансовими та іншими міжнародними організаціями під заставу Державного валютного фонду та іншого державного майна України.

Міністерство економіки України:

- забезпечує проведення єдиної зовнішньоекономічної політики при здійсненні суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності виходу на зовнішній ринок, координацію їх зовнішньоекономічної діяльності, в тому числі відповідно до міжнародних договорів України;

- здійснює контроль за додержанням всіма суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності чинних законів України та умов міжнародних договорів України;

- проводить антидемпінгові, антисубсидиційні та спеціальні розслідування у порядку, визначеному законами України;

- виконує інші функції відповідно до законів України і Положення про центральний орган виконавчої влади з питань економічної політики.

Державна митна служба України:

- організовує та контролює діяльність митних органів;

- забезпечує своєчасне і повне внесення до державного бюджету коштів від податків, зборів (обов'язкових платежів), справляння яких згідно із законодавством покладено на митні органи;

- вживає разом з іншими органами виконавчої влади заходи, спрямовані на недопущення незаконного вивезення за кордон цінностей, що становлять культурне або історичне надбання українського народу;

- сприяє у межах своєї компетенції здійсненню заходів щодо захисту прав споживачів товарів, які ввозяться в Україну, а також прав інтелектуальної власності у процесі зовнішньоекономічної діяльності і т. д;

Антимонопольний комітет України здійснює контроль за додержанням суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності законодавства про захист економічної конкуренції.

Міжвідомча комісія з міжнародної торгівлі:

- здійснює оперативне державне регулювання зовнішньоекономічної діяльності в Україні відповідно до законодавства України;

- приймає рішення про порушення і проведення антидемпінгових, антисубсидиційних або спеціальних розслідувань та застосування відповідно антидемпінгових, компенсаційних або спеціальних заходів.

До органів місцевого управління ЗЕД в Україні відносяться (ст. 10 ЗУ "Про зовнішньоекономічну діяльність"): 1) місцеві ради народних депутатів України і їх виконавчі й розпорядчі органи; 2) територіальні підрозділи (відділення) органів державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності України.

Компетенція місцевих Рад, їх виконавчих і розпорядчих органів визначається Законом України «Про зовнішньоекономічну діяльність», «Про місцеве самоврядування в Україні». Зокрема у сфері зовнішньоекономічної діяльності до відання виконавчих органів сільських, селищних, міських рад належать:

а) власні (самоврядні) повноваження:

1) укладення і забезпечення виконання у встановленому законодавством порядку договорів з іноземними партнерами на придбання та реалізацію продукції, виконання робіт і надання послуг;

2) сприяння зовнішньоекономічним зв'язкам підприємств, установ та організацій, розташованих на відповідній території, незалежно від форм власності;

3) сприяння у створенні на основі законодавства спільних з іноземними партнерами підприємств виробничої і соціальної інфраструктури та інших об'єктів; залучення іноземних інвестицій для створення робочих місць;

б) делеговані повноваження:

1) організація та контроль прикордонної і прибережної торгівлі;

2) створення умов для належного функціонування митних органів, сприяння їх діяльності;

3) забезпечення на відповідній території в межах наданих повноважень реалізації міжнародних зобов'язань України.

Нормативні акти органів місцевого самоврядування та їх виконавчих органів стосовно регулювання зовнішньоекономічної діяльності приймаються тільки у випадках, прямо передбачених законами України. Органи місцевого самоврядування та їх виконавчі органи діють як суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності лише через створені ними зовнішньоекономічні комерційні організації, які мають статус юридичної особи України.

До недержавних органів управління економікою відносять товарні, фондові, валютні біржі, торгово-промислові палати України.

**3. Торгово-промислові палати як органи недержавного регулювання   
зовнішньоекономічної діяльності**

З недержавних організацій найбільший вплив на розвиток і здійснення ЗЕД роблять торгово-промислові палати. Торгово-промислова палата є недержавною некомерційною громадською організацією, що поєднує підприємства й підприємців, вона є юридичною особою, вона створюється з метою сприяння розвитку економіки країни, її інтегруванню у світову господарську систему, формуванню сучасно промислової й торговельної інфраструктури; всесвітньому розвитку всіх видів підприємництва, торговельних і науково-технічних зв'язків із закордонними країнами.

Торгово-промислові палати виконують такі завдання: 1) надання допомоги підприємцям і підприємствам, 2) організація взаємодії між суб'єктами підприємницької діяльності й з державою, 3)· сприяння розвитку системи утворення й підготовки кадрів для підприємницької діяльності, 4)· надання підприємцям, їхнім об'єднанням, союзам, асоціаціям інформаційних послуг, 5)· сприяння розвитку експорту товарів і послуг, надання технічної допомоги суб'єктам підприємницької діяльності в проведенні операцій на зовнішньому ринку, 6)· вживання заходів до недопущення й перетинання несумлінної конкуренції, неділового партнерства, 7)· сприяння регулюванню споровши, що виникають між підприємствами, підприємцями, надання послуг для здійснення комерційної діяльності іноземних фірм і організацій.

**4. Світова організація торгівлі: глобальне регулювання   
зовнішньоекономічної діяльності**

Світова організація торгівлі (СОТ) – єдина міжнародна організація, що опікується глобальними правилами торгівлі між країнами. Її головна функція – забезпечувати, щоб торговельні обміни відбувалися настільки легко, передбачувано і вільно, наскільки це можливо. СОТ стала наступницею Генеральної угоди з тарифів і торгівлі (ҐАТТ), укладеної після другої світової війни.

Факти про СОТ

Місце розташування: Женева, Швейцарія. Дата заснування: 1 січня 1995 року. Створена: за результатами переговорів Уругвайського раунду (1986–1994 рр.) Бюджет: 189 млн. швейцарських франків на 2009 рік (≈163 млн. американських доларів). Штат Секретаріату: 625 співробітників

Мета і принципи СОТ

СОТ покликана регулювати торговельно-політичні відносини учасників Організації на основі пакета Угод Уругвайського раунду багатосторонніх торговельних переговорів (1986-1994 рр.). Дані документи є правовим базисом сучасної міжнародної торгівлі.

Угода про заснування СОТ передбачає створення постійно діючого форуму країн-членів для врегулювання проблем, які впливають на їх багатосторонні торговельні відносини, і контролю за реалізацією угод і домовленостей Уругвайського раунду. СОТ функціонує багато в чому так само, як і ГАТТ, але при цьому здійснює контроль за більш широким спектром торговельних угод (включаючи торгівлю послугами і питання торговельних аспектів прав інтелектуальної власності) і має значно більші повноваження у зв'язку з удосконалюванням процедур прийняття рішень і їхнього виконання членами організації. Невід’ємною частиною СОТ є унікальний механізм врегулювання торговельних суперечок.

Основними принципами і правилами ГАТТ/СОТ є:

* торгівля без дискримінації, тобто взаємне надання режиму найбільшого сприяння (РНС) у торгівлі і взаємне надання національного режиму товарам і послугам іноземного походження;
* регулювання торгівлі переважно тарифними методами;
* відмова від використання кількісних і інших обмежень;
* транспарентність торговельної політики;
* врегулювання торговельних суперечок шляхом консультацій, переговорів і т.д.

 Найважливішими функціями СОТ є:

* контроль за виконанням угод і домовленостей пакета документів Уругвайського раунду;
* проведення багатосторонніх торговельних переговорів і консультацій між зацікавленими країнами-членами;
* врегулювання торговельних суперечок; огляд національної торговельної політики країн-членів;
* технічне сприяння державам, що розвиваються, з питань, що стосується компетенції СОТ;
* співробітництво з міжнародними спеціалізованими організаціями.

Загальні переваги від членства у СОТ можна підсумовувати в такий спосіб:

* створення більш сприятливих умов доступу на світові ринки товарів і послуг на основі передбачуваності і стабільності розвитку торговельних відносин із країнами-членами СОТ, включаючи транспарентність їхньої зовнішньоекономічної політики;
* доступ до механізму СОТ врегулювання суперечок, що забезпечує захист національних інтересів і в такий спосіб усунення дискримінації;
* можливість реалізації своїх поточних і стратегічних торговельно-економічних інтересів шляхом ефективної участі у БТП при виробленні нових правил міжнародної торгівлі.

Усі країни-члени СОТ приймають зобов'язання щодо виконання основних угод і юридичних документів, об'єднаних терміном «Багатосторонні торговельні угоди». Таким чином, із правової точки зору система СОТ являє собою своєрідний багатосторонній контракт (пакет угод), нормами і правилами якого регулюється приблизно 97% усієї світової торгівлі товарами і послугами.

Пакет угод Уругвайського раунду поєднує за сукупністю більш 50 багатосторонніх торговельних угод і інших правових документів, основними з який є Угода про створення СОТ і додані до неї багатосторонні торговельні угоди:

**5. Правові режими зовнішньоекономічної діяльності**

Важливим засобом державного впливу на зовнішньоекономічні відносини є запровадження певних видів правового режиму для іно­земних суб'єктів господарської діяльності.

Поняття правового режиму є предметом постійної уваги і наукових досліджень провідних вчених теорії держави і права, а та­кож і окремих галузей права. Так, С. С. Алексєєв визначає правовий режим як порядок регулювання, виражений у комплексі правових засобів, що характеризують особливий склад взаємодіючих між собою дозволів, заборон, а також позитивних зобов'язань.

Закон України «Про зовнішньоекономічну діяльність передбачає, що на території України запроваджуються такі правові режими (ст. 7): 1) національний режим, за яким іноземні суб'єкти господарської діяльності мають обсяг прав та обов'язків не менший, ніж суб'єкти господарської діяльності України. Цей режим застосовується щодо всіх видів господарської діяльності іноземних суб'єктів, пов'язаної з їх інвестиціями на території України, а також щодо експортно-імпортних операцій іноземних суб'єктів тих країн, які входять разом з Україною до економічних союзів; 2) режим найбільшого сприяння, який означає, що іноземні суб'єкти господарської діяльності мають обсяг прав, преференцій та пільг щодо мит, податків та зборів, якими користується та/або буде користуватися іноземний суб'єкт будь-якої іншої держави, якій надано такий режим. Режим найбільшого сприяння надається на основі взаємної уго­ди суб'єктам господарської діяльності інших держав згідно з відповідними договорами України та застосовується у сфері зовнішньої торгівлі; 3) спеціальний режим, який застосовується до територій спеціальних економічних зон (ст. 24 цього Закону), а також до територій митних союзів, до яких входить Україна, і в разі встановлення будь-якого спеціального режиму згідно з міжнародними договорами за участю України (ст. 25 Закону).

Категорія правового режиму застосовується і до угод України про вільну торгівлю. На рівні СНД зона вільної торгівлі створена відповідною Угодою від 15 квітня 1994 р.( зі змінами і доповненнями від 2 квітня 1999 р.), ратифікованою Законом України від 6 жовтня 1999 р.

Особливістю правового режиму здійснення вільної торгівлі у рамках цієї Угоди є відмова від стягнення мита, податків та зборів, які мають еквівалентне значення, а також від кількісних обмежень щодо ввезення та/або вивезення товарів походженням з митної території однієї з Договірних Сторін на митну територію інших Договірних Сторін.

У разі істотних порушень митного чи податкового законодавства підприємством-резидентом, яке користується режимом сприяння, воно виключається з визначеного переліку і провадить зовнішньоекономічну діяльність на загальних підставах.

**Лекція № 3**

**Тема лекції:**

**«Методи державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності»**

**План лекції**

**1. Система методів державного регулю­вання зовнішньоекономічної діяльності.**

**2. Митно-тарифне регулювання зовнішньоекономічної діяльності.**

**3. Ліцензування зовнішньоекономічних операцій.**

**4. Заборона експорту та імпорту окремих видів товарів**

**5. Застосування технічних, фармакологічних, санітарних, фітосанітарних, ветеринарних та екологічних стандартів та вимог.**

**6. Заходи щодо захисту економічної конкуренції в галузі зовнішньоекономічної діяльності.**

**7. Державні закупівлі в сфері зовнішньоекономічної діяльності.**

**Література**

1. Про зовнішньоекономічну діяльність : Закон України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

2. Про Митний тариф України : Закон України від 19.09.2013 № 584-VII // Відомості Верховної Ради України. – 2014. – № 20-21. – Ст. 740.

4. Митний кодекс України від 13.03.2012 № 4495-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2012. – № 44-45; 46-47; 48. – Ст. 552.

5. Про вивізне (експорт­не) мито на живу худобу та шкіряну сировину : За­кон України від 07.05.1996 № 180/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 28. – Ст. 134.

6. Про ставки вивізного (експортного) мита на насіння деяких видів олійних культур : За­кон України від 10.09.1999 № 1033-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 99. – Ст. 389.

7. Про вивізне (експортне) мито на відходи та брухт чорних металів : За­кон України від 24.10.2002 № 216-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 1. – Ст. 1.

8. Про державне регулювання імпорту сільсько­господарської продукції : Закон України від 17.07.1997 № 468/97-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1997. – № 44. – Ст. 281.

9. Про захист національного товаровиробника від демпінгового імпорту: Закон України від 22.12.1998 № 330-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 9. – Ст. 65.

10. Про захист національного товаровиробника від субсидованого імпорту: Закон України від 22.12.1998 № 331-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 12. – Ст. 80.

11. Про застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну : Закон України від 22.12.1998 № 332-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – 11. – Ст. 78.

12. Про деякі питання ввезення на митну територію України транспортних засобів : Закон України від 06.07.2005 № 2739-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2005. – № 34. – Ст. 435.

13. Улида В.Ю. Методи державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності у сфері електроенергетики / В.Ю. Улида // Державне будівництво. – 2015. – № 1. – С. 1-9.

14. Поліщук О.В. Методи державного регулювання зовнішньоекономічної діяльності в Україні / О.В. Поліщук, К.С. Бурдун // Стратегія розв. України. - 2011. - № 3. - С. 110-113.

**1. Система методів державного регулювання зовнішньоекономічної   
діяльності**

Державний вплив на зовнішньоекономічну діяльність здійснюється шляхом застосування ме­тодів її регулювання.

Методи державного регулювання ЗЕД – це пе­редбачені законодавством способи впливу держа­ви на поведінку суб'єктів ЗЕД з метою отримання необхідного з точки зору публічних інтересів ре­зультату. Такі методи можна класифікувати за двома основними критеріями.

1. За характером впливу на поведінку суб'єктів ЗЕД слід розрізняти економічні та адміністративні методи.

Економічні методи – це такі способи впливу держави, за яких необхідний суспільству резуль­тат досягається через економічний інтерес суб'єк­тів ЗЕД (шляхом як позитивного, так і негативно­го стимулювання). До економічних методів нале­жать:

- надання податкових пільг, встановлення зни­жених податкових ставок;

- диференціювання митних ставок, звільнен­ня від обкладення митом;

- надання субсидій певним категоріям суб'єктів госпо­дарської (зовнішньоекономічної) діяльності;

- застосування господарсько-правових санкцій за пору­шення законодавства про ЗЕД тощо.

Адміністративні методи – це такі способи впливу дер­жави, за яких необхідний суспільству результат досягаєть­ся шляхом прямого наказу (обов'язкового припису) ком­петентного органу, який підлягає виконанню суб'єктом ЗЕД незалежно від того, вигідне це виконання йому еконо­мічно, чи ні. До адміністративних методів належать:

- заборона окремих видів експорту та імпорту;

- ліцензування та квотування зовнішньоекономічних операцій;

- застосування технічних, санітарних, фітосанітарних, ветеринарних, екологічних стандартів та вимог;

- встановлення державної монополії на експорт/імпорт окремих товарів;

- обмеження строків здійснення зовнішньоекономічних операцій тощо.

2. Залежно від того, чи пов'язаний метод з застосуван­ням тарифу, розрізняють тарифні та нетарифні методи.

До тарифних методів належить митно-тарифне регу­лювання ЗЕД.

Нетарифні методи передбачають встановлення кіль­кісних обмежень та технічних бар'єрів щодо експорту та/ або імпорту.

Кількісні обмеження – це засіб нетарифного регулюван­ня торговельного обороту, який полягає у визначенні пе­реліків та граничних обсягів товарів, дозволених до експор­ту або імпорту протягом певного періоду (наприклад, ліцен­зування та квотування експорту/імпорту). До технічних бар'єрів відносять засоби, які утруднюють торгівлю між державами, зокрема: національні стандарти та вимоги, си­стеми сертифікації продукції; санітарні, фітосанітарні, ветеринарні норми та вимоги; вимоги екологічного ха­рактеру; специфічні вимоги до упаковки та маркування товарів тощо.

У зв'язку з тим, що в основу класифікації методів дер­жавного регулювання ЗЕД покладені різні підстави, один і той самий метод можна кваліфікувати як економічний і тарифний або як адміністративний і нетарифний.

Угоди COT виходять з неприпустимості, за загальним правилом, кількісних обмежень експорту та імпорту. Так, ст. 11 (1) ГАТТ встановлює, що жодна з договірних сторін не повинна встановлювати або зберігати на ввезення будь-якого товару з території іншої договірної сторони або вве­зення чи продаж для експорту будь-якого товару, призна­ченого для ввезення на територію іншої договірної сторо­ни, жодних заборон або обмежень, чи то у формі квот, імпортних або експортних ліцензій, чи то інших заходів, окрім мит, податків чи інших зборів.

Технічні бар'єри застосовуються з метою захисту жит­тя та здоров'я населення, тварин та рослин і забезпечують: 1) недопущення проникнення в країну неякісної продукції – у разі їх застосування при ввезенні товарів, та 2) виконання міжнародних зобов'язань країни – у разі їх застосування при вивезенні товарів. Загальна вимога до застосування технічних бар'єрів згідно з угодами СОТ – вони не повинні бути дискримінаційними чи становити засіб прихованого протекціонізму.

**2. Митно-тарифне регулювання зовнішньоекономічної діяльності**

Митно-тарифне регулювання належить до економічних, тарифних методів державного регулювання зовнішньоеко­номічної діяльності, та становить головну складову регу­лювання цієї діяльності в будь-якій державі.

Митно-та­рифні заходи дозволяють вирішити ряд завдань, пріори­тетність яких залежить від митної політики держави, основними з яких є:

- захист вітчизняних товаровиробників від конкуренції (у тому числі недобросовісної) з боку іноземних постачаль­ників;

- стимулювання внутрішнього виробництва готової про­дукції;

- збільшення податкових надходжень.

Митне регулювання здійснюється згідно з ГК (ст. 384), Законом «Про зовнішньоекономічну діяльність», Митним кодексом України від 13.03.2012 (визначає засади організації і здійснення митної справи в Україні), Законом України від 19.09.2013 р. «Про митний тариф України» (визначає ставки мита, якими об­кладаються товари, що ввозяться на митну територію Ук­раїни), іншими законодавчими актами та міжнародними договорами України, постановами Кабінету Міністрів Ук­раїни, нормативними актами Державної митної служби України.

Митно-тарифне регулювання в Україні здійснюється на основі таких принципів:

1) виключної юрисдикції України на її митній території;

2) виключної компетенції митних органів України щодо здійснення митної справи;

3) законності;

4) єдиного порядку переміщення товарів і транспортних засобів через митний кордон України;

5) системності;

6) ефективності;

7) додержання прав та охоронюваних законом інтересів фізичних та юридичних осіб;

8) гласності та прозорості.

Основними елементами системи митно-тарифного регулювання є:

а) мито;

б) митний тариф України;

в) митна вартість товару;

г) країна походження товару.

Мито являє собою загальнодержавний податок на това­ри, які переміщуються через митний кордон України. Платниками мита є фізичні та юридичні особи, які пере­міщують товари через митний кордон України.

В Україні застосовуються такі види ставок мита:

1) адвалерні – нараховуються у відсотках до митної вар­тості товарів, які обкладаються митом;

2) специфічні – нараховуються у встановленому грошо­вому розмірі на одиницю товарів, які обкладаються митом;

3) комбіновані – поєднують обидва вищезазначені види ставок мита, і розраховуються або шляхом додавання один одного, або мають альтернативний вигляд.

Мито нараховується митним органом України відповід­но до ставок мита, чинних на день подання митної декла­рації, і сплачується у валюті України.

На товари при їх ввезенні на митну територію України нараховується ввізне мито, а на товари при їх вивезенні за межі митної території України – вивізне мито. Ставки ввізного мита затверджуються Митним тарифом України, вивізного мита – окремими законами України (як-от: за­кони України від 7 травня 1996 р. «Про вивізне (експорт­не) мито на живу худобу та шкіряну сировину», від 10 ве­ресня 1999 р. «Про ставки вивізного (експортного) мита на насіння деяких видів олійних культур», від 24 жовтня 2002 р. «Про вивізне (експортне) мито на відходи та брухт чорних металів»).

На окремі товари та інші предмети може встановлюва­тися сезонне ввізне і вивізне мито на строк не більше чоти­рьох місяців з моменту їх встановлення. Так, справляння сезонних мит передбачене ст. 2 Закону України від 17 лип­ня 1997 р. «Про державне регулювання імпорту сільсько­господарської продукції».

З метою захисту економічних інтересів України, україн­ських виробників у випадках, передбачених законами Ук­раїни, незалежно від інших видів мита можуть застосову­ватися особливі види мита: антидемпінгове мито, компен­саційне мито, спеціальне мито. Особливі види мита справляються на підставі рішень про застосування анти­демпінгових, компенсаційних або спеціальних заходів, прийнятих відповідно до законів України від 22 грудня 1998 р. «Про захист національного товаровиробника від демпінгового імпорту», «Про захист національного товаро­виробника від субсидованого імпорту», «Про застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну».

Митний тариф України (затверджений Законом «Про митний тариф України») – це систематизований згідно з Українською класифікацією товарів зовнішньоекономічної діяльності (УКТЗЕД) перелік ставок ввізного мита, яке справляється з товарів, що ввозяться на митну територію України.

Порядок ведення УКТЗЕД затверджений постановою Кабінету Міністрів України від 21.05.2012 № 428. УКТЗЕД складається на основі Гармонізованої системи опису та кодування товарів, що ведеться Всесвітньою мит­ною організацією, і Комбінованої номенклатури ЄС.

Нарахування мита на товари, що підлягають митному обкладенню, найчастіше провадиться на базі їх митної вар­тості, тобто їх ціни, що була фактично сплачена або підля­гає сплаті за ці товари, обчисленої відповідно до положень розділу XIМК.

Визначення митної вартості товарів, які імпортуються в Україну, здійснюється шляхом застосування таких ме­тодів:

1) за ціною договору угоди щодо товарів, які імпорту­ються (вартість операції);

2) за ціною договору щодо ідентичних товарів;

3) за ціною договору щодо подібних (аналогічних) то­варів;

4) на основі віднімання вартості;

5) на основі додавання вартості (обчислена вартість);

6) резервного.

Основним методом визначення митної вартості товарів є метод за ціною договору щодо товарів, які імпортують­ся (ст. 267 МК). Якщо основний метод не може бути вико­ристаний, застосовується послідовно кожний із переліче­них вище методів. При цьому кожний наступний метод за­стосовується, якщо митна вартість товарів не може бути визначена шляхом застосування попереднього методу.

Для імпортерів процедури визначення митної вартості становлять проблему, яка може бути настільки ж суттєвою, як і власне ставка мита, яка підлягає стягненню. Тому в рамках COT діє спеціальна угода з митної оцінки – Угода про застосування статті VII Генеральної угоди з тарифів та торгівлі 1994 р. Вона має на меті створення чіткої, однома­нітної та неупередженої системи оцінки товарів для мит­них цілей – системи, яка відповідає потребам комерційної практики, та виключає використання випадкових або необґрунтованих методів митної оцінки.

Країна походження товару як елемент митно-тарифно­го регулювання визначається з метою застосування тариф­них та нетарифних заходів регулювання ввезення товару на митну територію України та вивезення товару з цієї те­риторії, а також забезпечення обліку товарів у статистиці зовнішньої торгівлі.

Правила визначення походження товарів є важливою частиною торговельних правил, оскільки існує ряд заходів, які ставлять країни, що експортують товари, у нерівне ста­новище, як-от: квоти, преференційні тарифи, антидемпін­гові та компенсаційні заходи тощо. Визначення походжен­ня товару ускладнюється в умовах глобалізації виробниц­тва, коли продукт може піддаватися переробці в декількох країнах, допоки буде готовий для пропонування на ринку.

Країною походження товару вважається країна, в якій товар був повністю вироблений або підданий достатній пе­реробці відповідно до критеріїв, встановлених розділом XII МК. При цьому під країною походження товару можуть розумітися група країн, митні союзи країн, регіон чи час­тина країни, якщо є необхідність їх виділення з метою виз­начення походження товару.

Товарами, повністю виробленими в країні, вважа­ються:

1) корисні копалини, видобуті на її території або в її те­риторіальних водах, або на її континентальному шельфі і в морських надрах, якщо країна має виключне право на розробку цих надр;

2) рослинна продукція, вирощена та зібрана на її тери­торії;

3) живі тварини, що народилися і вирощені в цій країні;

4) продукція, одержана від тварин, вирощених у цій країні;

5) продукція мисливського, рибальського та морського промислів;

6) продукція морського промислу, видобута та (або) ви­роблена у Світовому океані суднами цієї країни;

7) вторинна сировина та відходи, які є результатом ви­робничих та інших операцій, здійснених у країні;

8) продукція високих технологій, одержана у відкри­тому космосі на космічних кораблях, що належать цій країні чи орендуються нею;

9) товари, вироблені у цій країні виключно з продукції, зазначеної у пунктах 1-8.

У разі якщо у виробництві товару беруть участь дві або більше країн, походження товару визначається згідно з критерієм достатньої переробки, а саме: країною похо­дження товару вважається країна, в якій було здійснено повне виготовлення товару або останні операції з його пе­реробки, достатні для того, щоб товар одержав основні ха­рактерні риси.

Основним документом, що підтверджує походження товару, є сертифікат про походження товару, подання якого вимагається митним органом у випадках, передба­чених законом. У разі ввезення товару на митну територію України сертифікат про походження товару подається обо­в'язково:

1) на товари, що походять з країн, яким Україна надає преференції за Митним тарифом України;

2) на товари, ввезення яких з відповідної країни регу­люється кількісними обмеженнями (квотами) чи іншими заходами регулювання ЗЕД;

3) якщо це передбачено міжнародними договорами Ук­раїни, укладеними в установленому законом порядку, а також законодавством України в галузі охорони довкілля, здоров'я населення, захисту прав споживачів, громадсько­го порядку, державної безпеки та інших життєво важли­вих інтересів України;

4) у випадках, коли у документах, які подаються для митного оформлення, немає відомостей про походження товарів або у митного органу є достатні підстави вважати, що декларуються недостовірні відомості про походження товарів.

Оскільки факт походження товару з тієї чи іншої країни суттєво впливає на рівень обкладання його податками та збо­рами, а також може зумовлювати інші обмеження щодо імпорту цього товару, правила походження товару регламен­туються COT. Угода COT з правил походження зобов'язує країни-члени забезпечувати, що їх правила походження є прозорими; що вони не мають обмежувального, спотворюю­чого, руйнівного впливу на міжнародну торгівлю; що вони застосовуються на постійній, одноманітній, неупередженій та розумній основі; що вони базуються на позитивному стан­дарті (мають вказувати, що становить походження, а не що його не становить). У довгостроковій перспективі ця угода має на меті створення спільних (гармонізованих) правил походження для усіх країн - членів COT.

Основним документом митного оформлення є вантаж­на митна декларація (ВМД) – письмова заява встановле­ної форми, що подається митному органу і містить відомості про товари та транспортні засоби, які переміщуються че­рез митний кордон України, митний режим, у який вони заявляються, а також іншу інформацію, потрібну для здійснення митного контролю, митного оформлення, мит­ної статистики, нарахування податків і зборів.

ВМД, заповнена у звичайному порядку, вважається оформленою за наявності на всіх її аркушах відбитка осо­бистої номерної печатки посадової особи митниці, що здійснила митне оформлення товарів і транспортних за­собів.

Оформлена ВМД є підтвердженням надання особі пра­ва на розміщення товарів та/або транспортних засобів у заявленому митному режимі і прав та обов'язків зазначе­них у ВМД осіб щодо здійснення ними відповідних фінан­сових, господарських та інших операцій.

**3. Ліцензування зовнішньо­економічних операцій**

Ліцензування зовнішньоекономічних операцій є адміні­стративним, нетарифним методом державного регулюван­ня зовнішньоекономічної діяльності і являє собою комп­лекс дій органу виконавчої влади з надання дозволу на здійснення суб'єктом ЗЕД експорту (імпорту) товарів.

З огляду на те, що ліцензування зовнішньоекономічних операцій здатне справляти значний обмежувальний вплив на міжнародну торгівлю, його застосування підлягає жорсткій регламентації в рамках СОТ. Так, Угода про про­цедури ліцензування імпорту встановлює, що ліцензуван­ня імпорту повинне бути простим, прозорим та передбачу­ваним. Зокрема, ця Угода:

- зобов'язує органи державної влади публікувати дос­татню інформацію щодо цілей та процедур надання ліцензій;

- встановлює порядок повідомлення СОТ державами-членами у разі впровадження нових або зміни існуючих процедур ліцензування імпорту;

- встановлює загальні критерії оцінки компетентними органами заявок на отримання ліцензій.

Чинний порядок ліцензування зовнішньоекономічних операцій, що встановлений ст. 16 Закону «Про зовнішньо­економічну діяльність», наближений до вимог СОТ та передбачає здійснення ліцензування експорту (імпорту) товарів у двох формах:

1) У формі автоматичного ліцензування.

Автоматичне ліцензування – це комплекс дій органу виконавчої влади з надання суб'єкту ЗЕД дозволу на здійснення протягом визначеного періоду експорту (імпор­ту) товарів, щодо яких не встановлюються квоти (кількісні або інші обмеження). Автоматичне ліцензування не справ­ляє обмежувального впливу на товари, експорт (імпорт) яких підлягає ліцензуванню.

2) У формі неавтоматичного ліцензування.

Неавтоматичне ліцензування – це комплекс дій орга­ну виконавчої влади з надання суб'єкту ЗЕД дозволу на здійснення протягом визначеного періоду експорту (імпор­ту) товарів, щодо яких встановлюються певні квоти. Неав­томатичне ліцензування використовується в разі встановлен­ня квот на експорт (імпорт) товарів. Експортною (імпорт­ною) квотою є граничний обсяг певної категорії товарів, який дозволено експортувати з території України (імпорту­вати на територію України) протягом встановленого строку та який визначається у натуральних чи вартісних одиницях.

Ліцензування експорту (імпорту) товарів запрова­джується в Україні в разі:

* значного порушення рівноваги щодо певних товарів на внутрішньому ринку;
* необхідності забезпечення захисту життя, здоров'я, людини, тварин або рослин, навколишнього природного середовища, громадської моралі, національного багатства художнього, історичного чи археологічного значення або захисту прав інтелектуальної власності, а також відповід­но до вимог державної безпеки;
* експорту/імпорту дорогоцінних металів, крім банківсь­ких металів;
* необхідності застосування заходів захисту вітчизняно­го товаровиробника;
* необхідності забезпечення захисту патентів, торгових марок та авторських прав;
* необхідності забезпечення виконання міжнародних до­говорів України.

Рішення про застосування режиму ліцензування екс­порту (імпорту) товарів, у тому числі встановлення квот, приймається Кабінетом Міністрів України за поданням Міністерства економіки України з визначенням списку конкретних товарів, експорт (імпорт) яких підпадає під режим ліцензування, періоду дії цього режиму та кількіс­них або інших обмежень щодо кожного товару.

У разі застосування антидемпінгових, компенсаційних або спеціальних заходів щодо захисту вітчизняного това­ровиробника рішення про запровадження режиму ліцен­зування приймається Міжвідомчою комісією з міжнарод­ної торгівлі.

Ліцензії видаються Міністерством економіки України, а також у межах наданих ним повноважень – відповідним республіканським органом Автономної Республіки Крим, структурним підрозділом обласної, Київської і Севасто­польської міських державних адміністрацій на підставі заявок суб'єктів ЗЕД, що подаються за формою, встанов­леною Мінекономіки.

У разі запровадження режиму автоматичного ліцензу­вання заявка на одержання ліцензії та інші необхідні до­кументи можуть подаватися в будь-який робочий день до митного оформлення товарів. Строк видачі ліцензії не по­винен перевищувати 10 робочих днів від дати одержання заявки та інших необхідних документів, що відповідають установленим вимогам.

У разі запровадження режиму неавтоматичного ліцен­зування:

- строк розгляду заявок не повинен перевищувати 30 днів від дати одержання заявки, якщо вони розглядають­ся в порядку їх надходження, та не більше 60 днів почина­ючи від дати закінчення оголошеного строку приймання заявок, якщо всі вони розглядаються одночасно;

- ліцензія видається на підставі заявки в межах квоти із зазначенням строку дії ліцензії;

- якщо на момент подання заявки (у разі застосування процедури розгляду в порядку надходження) встановлені квоти вичерпано, така заявка не розглядається. Про факт вичерпання квот суб'єкт ЗЕД, який подав відповідну заяв­ку, повідомляється письмово протягом семи робочих днів від дати її одержання;

- рішення про видачу ліцензії приймається з урахуван­ням даних щодо використання раніше одержаних ліцензій за умови додержання суб'єктами ЗЕД вимог законодавства про захист економічної конкуренції.

Ліцензія видається, якщо заявку та інші подані доку­менти оформлено з додержанням вимог, установлених за­конодавством.

Рішення про відмову у видачі ліцензії повинне бути вмотивованим, прийнятим у строки, встановлені для роз­гляду заявок, і надсилається (видається) заявникові в пись­мовій формі. У разі відмови у видачі ліцензії заявник має право на оскарження рішення згідно із законодавством.

Митне оформлення товарів здійснюється за умови по­дання митному органу оригіналу ліцензії, яку одержав суб'єкт ЗЕД. Копія ліцензії додається до ВМД під час дек­ларування товарів, експорт (імпорт) яких підпадає під ре­жим ліцензування, і є однією з підстав для пропуску таких товарів через митний кордон України.

Перелік товарів, експорт (імпорт) яких підпадає під ре­жим ліцензування, інформація про строк дії ліцензій та внесення будь-яких змін до них, порядок подання та роз­гляду заявок опубліковуються в офіційних друкованих виданнях України з повідомленням Комітету з питань ліцензування імпорту COT протягом 60 днів з дня опублі­кування та наданням копій цих публікацій. У разі якщо квота розподіляється серед країн-постачальників, інфор­мація про розподіл квоти підлягає опублікуванню з по­відомленням про це інших країн, заінтересованих у по­стачанні в Україну певних товарів. Офіційне опублікуван­ня здійснюється у строк не пізніше дати запровадження режиму ліцензування.

На запит заінтересованої держави – члена COT повинна надаватися відповідна інформація щодо:

* порядку застосування обмежень;
* кількості виданих за певний період ліцензій із зазна­ченням у разі необхідності обсягу та/або вартості товарів;
* розподілу ліцензій серед країн-постачальників;
* статистичних даних про обсяги та/або вартість товарів.

**4. Заборона експорту та імпорту окремих видів товарів**

Заборона експорту та імпорту окремих видів товарів є нетарифним, адміністративним методом державного регу­лювання зовнішньоекономічної діяльності, який слугує дотриманню найбільш загальних вимог публічного поряд­ку, і регулюється ст. 17 Закону України «Про зовнішньо­економічну діяльність».

В Україні забороняється:

- експорт з території України предметів, які становлять національне, історичне або культурне надбання українсь­кого народу, що визначається згідно із законами України;

- імпорт або транзит будь-яких товарів, про які зазда­легідь відомо, що вони можуть завдати шкоди здоров'ю або становити загрозу життю населення та тваринного світу, або призвести до руйнування навколишнього середовища;

- імпорт продукції та послуг, що містять пропаганду ідей війни, расизму Тарасової дискримінації, геноциду тощо, які суперечать відповідним нормам Конституції України;

- експорт та імпорт товарів, які здійснюються з порушенням прав інтелектуальної власності.

Конкретний перелік товарів, експорт та/або імпорт яких заборонено, затверджується Верховною Радою Украї­ни за поданням Кабінету Міністрів України виключно у межах перерахованих категорій.

Контроль за виконанням зазначених вимог покладаєть­ся на митні органи та Міністерство економіки України.

Загальні приписи Закону «Про зовнішньоекономічну діяльність» щодо заборон експорту/імпорту деталізують­ся у спеціальних законах. Так, відповідно до ст. 40 Закону України від 6 вересня 2005 р. «Про безпечність та якість харчових продуктів та продовольчої сировини», забороняється імпорт харчових про­дуктів, які є небезпечними, не придатними до споживан­ня, неправильно маркованими або такими, що не відпові­дають технічним регламентам або санітарним заходам (зміст перерахованих критеріїв розкривається у відповід­них статтях Закону «Про безпечність та якість харчових продуктів»).

Згідно з вимогами ст. 1 Закону України від 6 липня 2005 р. «Про деякі питання ввезення на митну територію України транспортних засобів», забороняється ввезення на митну територію України для постійного користування легкових, вантажних автомобілів, автобусів, трамваїв, тролейбусів за визначеними кодами УКТЗЕД, які на момент ввезення ви­готовлені та/або експлуатувалися більше як 8 років.

Згідно з п. 5 Положення про державний експортний кон­троль в Україні, затвердженого Указом Президента Украї­ни від 13 лютого 1998 р. № 117/98, забороняються міжна­родні передачі ядерної, біологічної та хімічної зброї, мате­ріалів, устаткування і технологій, спеціально призначених для її створення, передачі товарів, якщо їх здійснення супе­речить міжнародним зобов'язанням України, інтересам на­ціональної безпеки, цілям боротьби з тероризмом і підтри­мання взаємовигідного співробітництва з членами міжна­родного співтовариства за загальновизнаними принципами і нормами міжнародного права, а також у разі відсутності належних гарантій щодо кінцевого використання товарів.

**5. Застосування технічних, фармакологічних, санітарних, фітосанітарних,   
ветеринарних та екологічних стандартів та вимог**

Невід'ємним правом кожної держави є вжиття заходів, необхідних для захисту життя та здоров'я населення, тва­ринного та рослинного світу, забезпечення інших важли­вих публічних інтересів. Це вимагає застосування відповід­них регламентів та стандартів, які у разі їх застосування до імпортних товарів являють собою адміністративний, нетарифний метод державного регулювання ЗЕД.

Існування значних розбіжностей між національними вимогами та стандартами об'єктивно утруднює міжнарод­ну торгівлю. Окрім того, національні вимоги та стандарти можуть використовуватися для обмеження доступу на ри­нок товарів з певних країн або іноземних товарів загалом, створюючи, таким чином, перешкоди (технічні бар'єри) для торгівлі. Цим зумовлено регулювання застосування таких заходів в рамках СОТ.

Стаття 20 ГАТТ дозволяє країнам-членам вживати за­ходів, необхідних для захисту життя та здоров'я людини, тварин або рослин, за умови, що такі заходи не є дискри­мінаційними або не становлять прихованого протекціоніз­му. Існують також дві угоди СОТ, спеціально присвячені правилам застосування національних вимог та стандартів: Угода з технічних бар'єрів у торгівлі та Угода з санітарних та фітосанітарних заходів.

Угода з технічних бар'єрів у торгівлі має на меті забез­печити, щоб технічні регламенти та стандарти не створю­вали надмірних перешкод для міжнародної торгівлі. Згідно з цією Угодою:

- визнається право країн застосовувати ті стандарти, які вони вважають належними;

- країни заохочуються використовувати міжнародні стандарти у разі, коли вони є належними, проте це не ви­магає від них з необхідністю змінювати власний рівень за­хисту;

- встановлюється кодекс найкращої практики щодо підготовки, впровадження та застосування стандартів, що розробляються центральними органами державної влади;

- засуджуються будь-які методи оцінки відповідності, які надають товарам, що виробляються на внутрішньому ринку, невиправдані переваги;

- країни заохочуються взаємно визнавати процедури оцінки відповідності; таким чином, продукт може бути оцінений на предмет відповідності стандартам країни-імпортера у країні, де цей товар виробляється;

- від усіх країн-учасниць вимагається створення націо­нальних інформаційних центрів для забезпечення доступ­ності інформації про технічні регламенти та стандарти у зручній формі.

Подібні принципи закладені і в основу Угоди про сані­тарні та фітосанітарні заходи, яка стосується забезпе­чення безпеки продуктів харчування та здоров'я тварин та рослин. Відповідно до цієї Угоди:

- країнам дозволяється встановлювати власні стандар­ти, однак ці стандарти мають бути науково обґрунтова­ними;

- стандарти мають застосовуватися лише тією мірою, якою це є необхідним для захисту життя та здоров'я люди­ни, тварин або рослин, і не повинні бути засобом вибірко­вої або невиправданої дискримінації між країнами, в яких превалюють ідентичні або схожі умови;

- країни заохочуються до використання міжнародних стандартів, керівництв або рекомендацій, якщо такі існу­ють, однак вони можуть застосовувати заходи, в результаті яких досягається вищий рівень захисту, коли це є науково обґрунтованим;

- в основу санітарних або фітосанітарних заходів має бути покладена відповідна обставинам оцінка ризиків для життя або здоров'я людей, тварин або рослин, причому здійснювана з врахуванням методів оцінки ризиків, роз­роблених відповідними міжнародними організаціями (кон­цепція належного рівня санітарного або фітосанітарного захисту). Країни можуть використовувати «принцип запо­бігання» - підхід «безпека насамперед» у випадках недостат­ності відповідного наукового обґрунтування;

- країни зобов'язуються визнавати санітарні або фіто-санітарні заходи інших країн-учасниць як еквівалентні, якщо країна-експортер об'єктивно демонструє країні-імпортеру, що її заходи забезпечують належний рівень са­нітарного або фітосанітарного захисту країни-імпортера;

- компетентні органи держав-членів повинні забезпе­чувати завчасне повідомлення про прийняття нових або зміну існуючих санітарних або фітосанітарних регла­ментів, а також засновувати національні інформаційні цен­три для забезпечення інформування.

Відповідно до ст. 18 Закону України «Про зовнішньо­економічну діяльність», товари, що імпортуються в Украї­ну, повинні відповідати вимогам, встановленим згідно із санітарними, ветеринарно-санітарними, фітосанітарними заходами та технічними регламентами відповідно до зако­нодавства України. Застосування до імпортних товарів відповідних стандартів та вимог здійснюється відповідно до Декрету Кабінету Міністрів України від 10 травня 1993 р. «Про стандартизацію та сертифікацію», Закону України від 05.06.2014 «Про стандартизацію». Згідно з ст. 18 Декрету, відповідність продукції (товару), яка ввозиться і реалі­зується на території України, стандартам, що діють в Ук­раїні, має підтверджуватися сертифікатом відповідності чи свідоцтвом про визнання відповідності, виданим або визнаним Державним комітетом України з питань техніч­ного регулювання та споживчої політики (Держспоживстандартом України) або акредитованим в установленому порядку органом із сертифікації. Підтвердження відповід­ності харчових продуктів, продовольчої сировини, супутніх матеріалів, які ввозяться на митну територію України, здійснюється згідно з законом.

Держспоживстандарт України або акредитований в ус­тановленому порядку орган із сертифікації включає сертифіковану продукцію до Єдиного реєстру сертифікованої в Україні продукції на підставі:

1) декларації про відповідність, виданої виробником продукції на кожну партію харчових продуктів, продоволь­чої сировини, супутніх матеріалів, або

2) сертифікатів відповідності чи свідоцтв про визнання відповідності.

Реалізація харчових продуктів, виготовлених із засто­суванням імпортної продовольчої сировини та супутніх матеріалів, ввезених в Україну на підставі декларації про відповідність, виданої виробником продукції на кожну партію харчових продуктів, продовольчої сировини, су­путніх матеріалів, дозволяється виключно за наявності сер­тифіката відповідності чи свідоцтва про визнання відповід­ності, виданого або визнаного Держспоживстандартом Ук­раїни або акредитованим в установленому порядку органом із сертифікації.

Органи митного контролю здійснюють митне оформ­лення імпортних товарів на підставі зазначеного Єдиного реєстру в порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.

Держспоживстандарт України здійснює контроль за наявністю сертифікатів для товарів, що реалізуються юридичними або фізичними особами на митній території України.

Особливості ввезення об'єктів санітарних, фітосанітарних, ветеринарних заходів встановлені законами України від 6 вересня 2005 р. «Про безпечність та якість харчових продуктів» (розділ VII), від 17 липня 1997р. «Про держав­не регулювання імпорту сільськогосподарської продукції», від 30 червня 1993 р. «Про карантин рослин», від 26 груд­ня 2002 р. «Про насіння і садивний матеріал», від 25 черв­ня 1992 р. «Про ветеринарну медицину» та ін.

**6. Заходи щодо захисту економічної конкуренції в галузі зовнішньоекономічної діяльності**

Зовнішньоекономічна діяльність здійснюється з дотри­манням її суб'єктами вимог законодавства про захист еко­номічної конкуренції.

Сфера державної монополії в ЗЕД визначена ст. 20 За­кону України «Про зовнішньоекономічну діяльність». Так, виключно уповноваженими Україною як державою суб'єк­тами ЗЕД може здійснюватись:

- експорт та імпорт озброєнь, боєприпасів, військової техніки та спеціальних комплектуючих виробів для їх ви­робництва, вибухових речовин, ядерних матеріалів (вклю­чаючи матеріали у вигляді тепловипромінюючих зборок), технологій, устаткування, установок, спеціальних неядер­них матеріалів та пов'язаних з ними послуг, джерел іонізу­ючого випромінювання, а також інших видів продукції, тех­нологій і послуг, які в даний час використовуються при ство­ренні озброєнь і військової техніки або становлять державну таємницю України, яка визначається законами України;

- експорт та імпорт золота та срібла;

- експорт та імпорт наркотичних і психотропних за­собів;

- експорт творів мистецтва і старовинних предметів з музейних фондів України.

Призначення уповноважених суб'єктів ЗЕД, які мо­жуть здійснювати зазначені експорт та імпорт, і регулювання відповідних експортно-імпортних операцій нале­жать до компетенції Кабінету Міністрів України, який має погоджувати свої рішення з відповідними комітетами Вер­ховної Ради України (таким суб'єктом є, зокрема, Держав­на компанія з експорту та імпорту продукції і послуг військового та спеціального призначення «Укрспецекспорт»).

Встановлення у будь-якій формі державної монополії на експорт та імпорт інших видів товарів, не зазначених у ст. 20 Закону «Про зовнішньоекономічну діяльність», не дозволяється і може бути оскаржено у судовому порядку. Будь-які організації, в тому числі державні, не мають пра­ва здійснювати функції, що прямо чи побічно перешко­джають іншим суб'єктам ЗЕД вільно здійснювати таку діяльність або в іншій формі, за винятком випадків, прямо зазначених в цьому Законі.

**7. Державні закупівлі в сфері зовнішньоекономічної діяльності   
(самостійно)**

У більшості країн держава в особі уповноважених нею органів є одним з найбільших покупців товарів (робіт, по­слуг) в економіці. Водночас існує значна ймовірність на­дання переваг вітчизняним постачальникам порівняно з їх іноземними конкурентами під час здійснення державних закупівель. Відтак дисципліна державних закупівель є предметом уваги COT.

У рамках COT діє окрема Угода з державних закупівель, яка, однак, підписана лише окремими державами-учасницями. її метою є максимальне відкриття сфери державних закупівель для міжнародної конкуренції. Зазначена Уго­да спрямована на забезпечення:

а) прозорості (транспарентності) законодавства, проце­дур та практики щодо державних закупівель;

б) недискримінації іноземних учасників процедур заку­півель.

Переговори щодо забезпечення прозорості процедур державних закупівель за участю усіх держав-членів COT з метою досягнення загального консенсусу тривають нині.

**Лекції № 4**

**Тема лекції:**

**«Зовнішньоекономічний договір»**

**План лекції**

**1. Поняття та ознаки зовнішньо­економічного договору**

**2. Форма зовнішньоекономічного договору**

**3. Право, що застосовується до зовнішньоекономічних договорів**

**4. Умови зовнішньоекономічного договору**

**Література**

1. Про зовнішньоекономічну діяльність : Закон України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

2. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. 435-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 40-44. – Ст. 356.

3. Про міжнародне приват­не право : Закон України від 23.06.2005 № 2709-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2005. – № 32. – Ст. 422.

4. Про затвердження Положення про форму зовнішньоеко­номічних договорів (контрактів) : Наказ Міністерства економіки та з питань європейської інтеграції України від 6 вересня 2001 р. № 201 // Офіційний вісник України. – 2001. – № 39. – Ст. 159.

5. Конвенція Організації Об'єднаних Націй про договори міжнародної купівлі-продажу товарів від 11 квітня 1980 року: Міжнародний документ від 11.04.1980 // Офіційний вісник України. – 2006. – № 15. – Ст. 438.

6. Про систему валютного регулювання та валютного контролю: Декрет Кабінету Міністрів України від 19.02.1993 № 15-93 // Відомості Верховної Ради України. – 1993. – № 17. – Ст. 184.

7. Про торгово-промислові палати в Україні : Закон України 02.12.1997 № 671/97-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1998. – № 13. – Ст. 52.

**1. Поняття та ознаки зовнішньо­економічного договору**

Основною правовою формою, що опосередковує господарські зв'язки суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності України та їх іноземних контр­агентів, є зовнішньоекономічний договір.

Чинне українське законодавство оперує кількома близькими за змістом поняттями: зовнішньоекономічна угода, зовнішньоекономічний договір, зовнішньоекономічний контракт. Зовнішньоекономічна угода доктринально може бути виз­начена як угода, що опосередковує господарську діяльність у сфері міжнародного обміну товарами, роботами, послугами, інформацією, інтелектуальною власністю.

Зовнішньоекономічна угода, як і угода (правочин) загалом, може бути односторонньою, коли для її вчинення є необхідним і достатнім волевиявлення однієї сторони (наприклад, довіреність), та дво- або багатосторонньою, коли для її вчинення необхідним є узгоджене волевиявлення двох або більше сторін. Дво- або багатосторонні зов­нішньоекономічні угоди є зовнішньоекономічними договорами.

Термін «контракт» вказує на матеріальну форму зовнішньоекономічного договору, існування його у вигляді пра­вового документа, в якому зафіксований факт угоди та зміст зобов'язань сторін. У законодавстві України поняття «зовнішньоекономічний договір» та «зовнішньоекономічний контракт» вживаються як рівнозначні.

Легальне визначення зовнішньоекономічного догово­ру (контракту) міститься в ст. 1 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»: це матеріально оформ­лена угода двох або більше суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності та їх іноземних контрагентів, спрямована на встановлення, зміну або припинення їх взаємних прав та обов'язків у зовнішньоекономічній діяльності.

З цього визначення випливають дві кваліфікуючі озна­ки зовнішньоекономічного договору:

1) спрямованість на забезпечення господарської (зовніш­ньоекономічної) діяльності контрагентів (ця ознака визначає зовнішньоекономічний договір як різновид господарсь­кого договору);

2) різна державна належність контрагентів (ця ознака пояснює, за яких умов господарський договір набуває міжнародного характеру, стає власне «зовнішньоекономіч­ним»).

Суб'єкти, які є сторонами зовнішньоекономічного до­говору, мають бути здатними до укладання договору відповідно до законів України та/або закону місця укладання договору.

Зовнішньоекономічний договір складається відповідно до законів України з урахуванням міжнародних договорів України. Суб'єкти ЗЕД при складанні тексту зовнішньо­економічного договору мають право використовувати відомі міжнародні звичаї, рекомендації міжнародних органів та організацій, якщо це не заборонено прямо та у виключній формі законами України.

Статусу (характеру) торгових звичаїв, що широко зас­тосовуються в міжнародному комерційному обороті, набу­вають Принципи міжнародних комерційних договорів, які розроблені Міжнародним інститутом з уніфікації приват­ного права (УНІДРУА) та опубліковані у 1994 р. Ці прин­ципи встановлюють загальні норми для міжнародних ко­мерційних договорів та:

1) підлягають застосуванню у разі якщо сторони погоди­лися, що їх договір буде регулюватися цими Принципами;

2) можуть застосовуватися, коли сторони погодилися, що їх договір буде регулюватися «загальними принципами пра­ва», «lex mercatoria» або аналогічними положеннями;

3) можуть застосовуватися для вирішення питання, що виникає у випадку, коли виявляється неможливим встано­вити відповідну норму права, яке підлягає застосуванню;

4) можуть застосовуватися для тлумачення та доповнен­ня міжнародних уніфікованих правових документів;

5) можуть слугувати моделлю для національного та міжнародного законодавства.

У практиці міжнародного комерційного арбітражу по­ширюється тенденція до застосування Принципів УНІДРУА навіть за відсутності угоди сторін договору про це.

В силу принципу свободи зовнішньоекономічного підприємництва суб'єкти ЗЕД мають право укладати будь-які види зовнішньоекономічних договорів (контрактів), крім тих, які прямо та у виключній формі заборонені зако­нами України (ч. 4 ст. 6 Закону «Про зовнішньоекономіч­ну діяльність»).

**2. Форма зовнішньоекономічного договору**

Згідно з ч. 2 ст. 6 Закону України «Про зовнішньоеконо­мічну діяльність» зовнішньоекономічний договір (контракт) укладається суб'єктом зовнішньоекономічної діяльності або його представником у простій письмовій формі, якщо інше не передбачено міжнародним договором України чи законом

Для тлумачення поняття «письмова форма» згідно з українським законодавством слід звертатися до ст. 207 ЦК, відповідно до якої правочин вважається таким, що вчине­ний у письмовій формі, якщо його зміст зафіксований в одному або кількох документах, у листах, телеграмах, яки­ми обмінялися сторони, або якщо воля сторін виражена за допомогою телетайпного, електронного або іншого техніч­ного засобу зв'язку. При цьому правочин має бути підпи­саний його стороною (сторонами), для правочинів, вчинюваних юридичними особами, вимагається також скріплен­ня печаткою. Використання ж при вчиненні правочинів факсимільного відтворення підпису за допомогою засобів механічного або іншого копіювання, електронно-числово­го підпису або іншого аналога власноручного підпису до­пускається у випадках, встановлених законодавством, або за письмовою згодою сторін, у якій мають міститися зраз­ки відповідного аналога їх власноручних підписів.

Відповідно до ст. 13 Віденської конвенції вимога про письмову форму визнається дотриманою також у разі, якщо відповідне повідомлення здійснене телеграфом або телетайпом. Стаття 1.10 Принципів УНІДРУА вказує, що «письмова форма» означає будь-який вид повідомлення, що зберігає запис інформації, яка міститься у ньому, і здатний бути відтворений у матеріальному вигляді. Вра­ховуючи зростання інтересу до електронних засобів зв'яз­ку, Комісією ООН з права міжнародної торгівлі (ЮНСІТРАЛ) прийнятий Типовий закон про електронну торгівлю, ст. 7 (2) якого оголошує дійсним використання будь-яко­го засобу електронного зв'язку, «що забезпечує фіксацію такої угоди».

Важливим є питання про наслідки недодержання фор­ми зовнішньоекономічного договору (особливо з огляду на те, що світова практика широко визнає договори, укладені в усній формі, та широко тлумачить поняття письмової форми). Нині ч. 1 ст. 218 ЦК встановлює, що недодержання сторонами письмової форми правочину, яка встановлена законом, не має наслідком його недійсність, крім випадків, встановле­них законом. Чинний ЦК не містить приписів, які прямо передбачали б недійсність зовнішньоекономічного догово­ру в разі недодержання його письмової форми.

Частина 5 ст. 6 Закону «Про зовнішньоекономічну діяльність» встановлює, що зовнішньоекономічний договір (контракт) може бути визнано недійсним у судовому поряд­ку, якщо він не відповідає вимогам законів України або міжнародних договорів України. Це положення означає можливість оспорювання зовнішньоекономічного догово­ру в суді однією із сторін або іншою заінтересованою осо­бою, зокрема з підстав недодержання форми.

Таким чином, за законодавством України недодержан­ня форми зовнішньоекономічного договору, угод про зміну чи розірвання договору тягне за собою загальні несприят­ливі наслідки порушення вимог щодо форми правочину – визнання договору (угоди) неукладеним (оскільки згідно з ч. 1 ст. 638 ЦК договір є укладеним, якщо сторони в на­лежній формі досягли згоди з усіх істотних умов договору). Вказівка закону на обов'язковість письмової форми дого­вору означає презумпцію: немає письмової форми – немає і договору. Відтак особа, яка стверджує, що попри недодер­жання письмової форми угода сторін мала місце, повинна навести необхідні докази. Абзац 2 ч. 1 ст. 218 ЦК обмежує коло можливих доказів, не допускаючи свідчень свідків. Водночас використовувати будь-які докази, у тому числі й свідчення свідків, може інша сторона – та, яка стверджує, що угоди в цілому або спірної умови в ній у дійсності на було (звичайно, якщо використання свідчень свідків доз­воляють процесуальні норми, на основі яких розглядаєть­ся відповідний спір).

Статтею 2.13 Принципів УНІДРУА передбачений випа­док, коли одна з сторін вимагає дотримання особливої фор­ми договору. Така вимога має такі ж наслідки, як і будь-яка інша вимога, заявлена при укладанні договору однією з сторін: при відсутності згоди сторін з відповідного питан­ня, а також у разі, коли досягнута згода не буде реалізова­на, договір вважатиметься неукладеним.

**3. Право, що застосовується до зовнішньоекономічних договорів**

Договори, що укладаються з іноземними контрагента­ми, регулюються нормами права певної країни. Право, що підлягає застосуванню до них, визначається за згодою сторін контракту. За відсутності у контракті умови про право, що підлягає застосуванню (а це нерідко трапляєть­ся на практиці), сторони можуть погодити вибір права зго­дом. Якщо й така домовленість не досягнута, компетентне право договору визначається на підставі колізійних норм, передбачених Законом України «Про міжнародне приват­не право».

Відповідно до ст. 43 зазначеного Закону, сторони дого­вору можуть обрати право, що застосовується до договору, крім випадків, коли вибір права прямо заборонено закона­ми України. Вибір права має бути явно вираженим або пря­мо випливати з дій сторін правочину, умов правочину чи обставин справи, які розглядаються в їх сукупності, якщо інше не передбачено законом.

У разі відсутності згоди сторін договору про вибір пра­ва, що підлягає застосуванню до цього договору, застосо­вується право, яке має найбільш тісний зв'язок із правочином. Якщо інше не передбачено або не випливає з умов, суті правочину або сукупності обставин справи, то правочин більш тісно пов'язаний з правом держави, у якій сто­рона, що повинна здійснити виконання, яке має вирішаль­не значення для змісту правочину, має своє місце прожи­вання або місцезнаходження (ч. 1 ст. 44, ч. 2, 3 ст. 32 Закону). При цьому стороною, що повинна здійснити ви­конання, яке має вирішальне значення для змісту договору. є:

1) продавець – за договором купівлі-продажу; 2) дарувальник – за договором дарування; 3) одержувач ренти – за договором ренти; 4) відчужувач – за договором довічного утримання (дог­ляду); 5) наймодавець – за договорами найму (оренди); 6) позичкодавець – за договором позики; 7) підрядник – за договором підряду; 8) виконавець – за договорами про надання послуг; 9) перевізник – за договором перевезення; 10) експедитор – за договором транспортного експеди­рування; 11) зберігач – за договором зберігання; 12) страховик – за договором страхування; 13) повірений – за договором доручення; 14) комісіонер – за договором комісії; 15) управитель – за договором управління майном; 16) позикодавець – за договором позики; 17) кредитодавець – за кредитним договором; 18) банк – за договором банківського вкладу (депозиту), за договором банківського рахунку; 19) фактор – за договором факторингу; 20) ліцензіар – за ліцензійним договором; 21) правоволоділець – за договором комерційної кон­цесії; 22) заставодавець – за договором застави; 23) поручитель – за договором поруки.

Однак правом, з яким договір найбільш тісно пов'яза­ний, вважається:

1) щодо договору про нерухоме майно – право держави, в якій це майно знаходиться, а якщо таке майно підлягає реєстрації, – право держави, де здійснена реєстрація;

2) щодо договорів про спільну діяльність або виконання робіт – право держави, в якій провадиться така діяльність або створюються передбачені договором результати;

3) щодо договору, укладеного на аукціоні, за конкур­сом або на біржі, – право держави, в якій проводяться аук­ціон, конкурс або знаходиться біржа.

До засновницького договору, що є установчим докумен­том юридичної особи з іноземною участю, застосовується право держави, в якій буде створена юридична особа.

Відповідно до ст. 47 Закону право, що застосовується до договору згідно з вищенаведеними положеннями, охоплює: 1) дійсність договору; 2) тлумачення договору; 3) права та обов'язки сторін; 4) виконання договору; 5) наслідки невиконання або неналежного виконання договору; 6) припинення договору; 7) наслідки недійсності договору; 8) відступлення права вимоги та переведення боргу згідно з договором.

Якщо при визначенні способів та порядку виконання договору, а також заходів, які мають бути вжиті в разі не­виконання або неналежного виконання договору, немож­ливе застосування права, визначеного згідно з правилами Закону «Про міжнародне приватне право», може бути зас­тосоване право держави, в якій здійснюється виконання договору.

Право, що застосовується до форми договору, визна­чається відповідно до ст. 31 Закону «Про міжнародне при­ватне право». Так, згідно з ч. З ст. 31 цього Закону зовніш­ньоекономічний договір, якщо хоча б однією стороною його є громадянин України або юридична особа України, укла­дається в письмовій формі незалежно від місця його укла­дення, якщо інше не встановлено законом або міжнарод­ним договором України.

**4. Умови зовнішньоекономічного договору**

Права та обов'язки сторін зовнішньоекономічного до­говору фіксуються в його умовах. Модель зовнішньоеконо­мічного договору, що забезпечує належний захист його сторін, визначена Положенням про форму зовнішньоеко­номічних договорів (контрактів), затвердженим наказом Міністерства економіки та з питань європейської інтеграції України від 6 вересня 2001 р. № 201. Це Положення засто­совується при укладанні договорів купівлі/продажу то­варів (надання послуг, виконання робіт) та товарообмінних договорів між українськими та іноземними суб'єктами підприємницької діяльності незалежно від форм власності та видів діяльності.

Пункт 1 Положення має таку редакцію: «До умов, які повинні бути передбачені в договорі (контракті), якщо сто­рони такого договору (контракту) не погодилися про інше щодо викладення умов договору і така домовленість не поз­бавляє договір предмета, об'єкта, мети та інших істотних умов, без погодження яких сторонами договір може вважа­тися таким, що не укладений, або його може бути визнано недійсним внаслідок недодержання форми згідно з чинним законодавством України, відносяться: 1) назва, номер договору (контракту), дата та місце його укладення; 2) преамбула; 3) предмет договору (контракту); 4) кількість та якість товару (обсяги виконання робіт, надання послуг); 5) базисні умови поставки товарів (приймання-здавання виконаних робіт або послуг); 6) ціна та загальна вартість договору (контракту); 7) умови платежів; 8) умови приймання-здавання товару (робіт, послуг); 9) упаковка та маркування; 10) форс-мажорні обставини; 11) санкції та рекламації; 12) урегулювання спорів у судовому порядку; 13) місцезнаходження (місце проживання), поштові та платіжні реквізити сторін».

У свою чергу, пункт 2 Положення встановлює, що «за домовленістю сторін у договорі (контракті) можуть визна­чатися додаткові умови: страхування, гарантії якості, умо­ви залучення субвиконавців договору (контракту), агентів, перевізників, визначення норм навантаження (розванта­ження), умови передачі технічної документації на товар, збереження торгових марок, порядок сплати податків, мит­них зборів, різного роду захисні застереження, з якого мо­менту договір (контракт) починає діяти, кількість підпи­саних примірників договору (контракту), можливість та порядок внесення змін до договору (контракту) та ін.

Міністерство економіки України вказувало на те, що Положення про форму зовнішньоекономічних договорів (контрактів) закріплює «рекомендації щодо форми кон­тракту». Тобто сторони мають право відступати від при­писів Положення в частині переліку і послідовності дого­вірних умов (власне п. 1 Положення вказує на те, що сторо­ни договору (контракту) можуть погодитися про інше щодо викладення умов договору, якщо така домовленість не поз­бавляє договір предмета, об'єкта, мети та інших істотних умов). Водночас вимоги Положення щодо змісту окремих умов зовнішньоекономічного договору є обов'язковими до виконання суб'єктами ЗЕД.

Розглянемо особливості змісту окремих розділів зовніш­ньоекономічного договору, що визначені Положенням про форму зовнішньоекономічних договорів (контрактів), при­діляючи при цьому увагу приписам українського законо­давства (які застосовуватимуться до договору у разі підпорядкування його праву України, а щодо норм публіч­но-правового регулювання - незалежно від компетентного правопорядку договору) та актів міжнародного права (на­самперед, Віденської конвенції ООН про договори міжна­родної купівлі-продажу товарів 1980 р.), а також підходам практики міжнародної торгівлі.

Зовнішньоекономічний договір має реквізити, до яких належать: 1) назва, 2) номер договору (контракту), 3) дата та місце його укладення.

У преамбулі договору зазначається повне найменуван­ня сторін – учасників зовнішньоекономічної операції, під якими вони офіційно зареєстровані, із зазначенням краї­ни, скорочене визначення сторін як контрагентів («Прода­вець», «Покупець», «Замовник», «Постачальник» тощо), особа, від імені якої укладається зовнішньоекономічний договір (контракт), та найменування документів, якими керуються контрагенти при укладенні договору (контрак­ту) (установчі документи тощо).

У розділі «Предмет договору» визначається, який то­вар (роботи, послуги) один з контрагентів зобов'язаний по­ставити (здійснити) іншому із зазначенням точного найме­нування, марки, сорту або кінцевого результату роботи, що виконується. У разі бартерного (товарообмінного) догово­ру (контракту) або контракту на переробку давальницької сировини визначається також точне найменування (марка, сорт) зустрічних поставок (або назва товару, що є кінцевою метою переробки давальницької сировини).

Якщо товар (робота, послуга) потребує більш детальної характеристики або номенклатура товарів (робіт, послуг) досить велика, то відповідні дані зазначаються у додатку (специфікації), який має бути невід'ємною частиною дого­вору (контракту), про що робиться відповідна відмітка в тексті договору.

Кількість та якість товару (обсяги виконання робіт, надання послуг). У цьому розділі визначається, залежно від номенклатури, одиниця виміру товару, прийнята для товарів такого виду (у тоннах, кілограмах, штуках тощо), його загальна кількість та якісні характеристики. У тексті договору (контракту) про виконання робіт (надання послуг) визначаються конкретні обсяги робіт (послуг) та термін їх виконання.

Згідно з Віденською конвенцією (ст. 14) визначення кількості товару в договорі (оферті) є обов'язковим. Кількість може встановлюватися як прямо, так і непрямо або шляхом вказівки на порядок її визначення. ЦК (ч. 2 ст. 669) так само допускає можливість узгодження умови про кількість шляхом встановлення у договорі порядку визначення цієї кількості (наприклад, у відповідності з графіком відвантаження, що підлягає узгодженню між сто­ронами).

Кількість товару вказується у характерних для нього одиницях вимірювання, прийнятих у міжнародній торгівлі для даного товару. Наприклад, у штуках визначається кількість машин, обладнання, приладів тощо, у вагових одиницях – масових товарів (руда, вугілля, нафта та ін.). Слід мати на увазі, що одні й ті ж за назвою неметричні одиниці вимірювання (наприклад, бутель, кіпа, пака, мішок, бочка (барель), ящик) у різних країнах містять різні кількості. Крім того, одні й ті ж самі одиниці вимірювання для різних товарів мають різне значення. Тому при позна­ченні кількості в одиницях, які мають неоднакове значен­ня у різних країнах, чи для різних товарів, зазвичай зазна­чається еквівалент цієї кількості у метричній системі мір.

Залежно від того, чи входить тара та упаковка у кількість товару, що поставляється, розрізняють масу брут­то – масу товару разом з внутрішньою та зовнішньою упа­ковками та масу нетто – масу товару без будь-якої упаков­ки. У тих випадках, коли маса тари становить не більш як 1-2 % від маси товару, і коли ціна тари незначна, сторони нехтують масою тари, і у контракті робиться застережен­ня «маса брутто за нетто».

Визначити якість товару за договором означає вста­новити сукупність властивостей, що визначають при­датність товару для використання його за призначенням відповідно до потреб споживача. У міжнародній практиці склалися такі способи визначення якості:

- за стандартом - передбачає, що якість товару точно відповідає певному стандарту - державному або розробле­ному недержавною організацією (спілкою підприємців, науково-технічною асоціацією або інститутом, страховою компанією тощо). Зазвичай у договорі досить зазначити номер та дату стандарту і організацію, яка його розробила. Однак в одному стандарті може передбачатися декілька сортів, марок або видів певного товару - у цьому разі необ­хідною є деталізація посилання на стандарт;

- за технічними умовами - застосовується для встанов­лення спеціальних вимог до якості товарів, на які відсутні стандарти чи існують особливі умови їх виробництва та експлуатації (товари, що виготовлені на основі індивідуаль­них замовлень, складне обладнання та апаратура, судна). Технічні умови (ТУ) містять докладну технічну характери­стику товару, опис матеріалів, з яких він має виготовляти­ся, правила та методи перевірки та випробувань. ТУ наво­дяться або у самому тексті договору, або у додатку, що є його невід'ємною частиною;

- за специфікацією - застосовується для встановлення вимог до якості індивідуально визначених товарів. Специ­фікація, яка зазвичай містить необхідні технічні парамет­ри товару, виступає додатком до договору тощо.

Якість товару в договорі часто визначається застосуван­ням двох або декількох перерахованих вище способів, крім того, можуть бути використані і деякі інші способи. За відсутності у договорі умов щодо якості продавець зобов'я­заний передати покупцю товар, придатний для цілей, для яких товар такого ж опису звичайно використовується. Якщо продавець при укладенні договору був повідомлений покупцем про конкретні цілі придбання товару, він зобов'я­заний передати товар, придатний для використання у відповідності з цими цілями (ст. 35 Віденської конвенції, ч. 2 ст. 673 ЦК). Стаття 5.6 Принципів УНІДРУА встанов­лює, що сторона зобов'язана здійснити виконання, що має розумну якість та не нижче середнього рівня, враховуючи конкретні обставини.

Якщо щодо конкретного товару законом передбачені обов'язкові вимоги до його якості, на продавця покладаєть­ся обов'язок дотримувати цих вимог. Відступати від ос­танніх сторони можуть, тільки передбачаючи вищий їх рівень (підвищені вимоги).

У практиці міжнародної торгівлі виходять з того, що до відвантаження товару продавець зобов'язаний здійснити перевірку якості товару на предмет її відповідності вимо­гам контракту, з оформленням результатів такої перевірки передбаченим контрактом документом, який підлягає пе­редачі покупцю. Обов'язок продавця передати покупцеві документи, що стосуються товару, встановлений ст. 34 Віденської конвенції.

У визначенні рівня якості товару велике значення має умова про гарантію якості, яка являє собою поруку про­давця за те, що переданий товар відповідає вимогам дого­вору та має певні властивості, що відповідають призначен­ню товару. Таким чином продавець гарантує, що ці влас­тивості зберігатимуться протягом визначеного періоду часу (гарантійного строку) при дотриманні покупцем встанов­лених правил експлуатації, використання і зберігання. Віденська конвенція прямо не встановлює гарантійних зо­бов'язань продавця, однак виходить з можливості встанов­лення таких зобов'язань у договорі та передбачає правові наслідки їх прийняття продавцем (п. 2 ст. 36, п. 2 ст. 39). За законодавством України відносини з гарантій якості то­вару регулюються ст. 675-676 ЦК, ст. 269 ГК.

Базисні умови поставки товарів (приймання-здавання виконаних робіт або послуг). У цьому розділі зазначається вид транспорту та базисні умови поставки (відповідно до Міжнародних правил інтерпретації комерційних термінів (Інкотермс) чинної редакції, які визначають обов'язки кон­трагентів щодо поставки товару і встановлюють момент переходу ризиків від однієї сторони до іншої, а також кон­кретний строк поставки товару (окремих партій товару).

Інкотермс, офіційні правила Міжнародної торгової па­лати (МТП) для тлумачення торговельних термінів, є ко­дифікацією сучасних комерційних звичаїв. Метою Інко­термс є забезпечення єдиного набору міжнародних правил для тлумачення найбільш уживаних торговельних термінів у зовнішній торгівлі. Остання версія - Інкотермс-2000 (ви­дання МТП № 560) – чинна з 1 січня 2001 p.

В Інкотермс-2000 терміни згруповані в чотири кате­горії, відмінні між собою по суті залежно від обсягу обо­в'язків продавця:

«Е» – термін покладає на покупця мінімальні зобов'я­зання: продавець повинен лише надати товар у розпоря­дження покупця в узгодженому місці - звичайно на влас­них площах продавця.

«F» – терміни вимагають від продавця доставки товару для перевезення відповідно до вказівок покупця.

«С» – терміни вимагають від продавця укласти договір перевезення на звичайних умовах за свій власний рахунок (пункт, до якого він повинен оплачувати транспортні вит­рати, обов'язково має бути зазначений після відповідного « С »- терміну). За умовами термінів CIF і СІР продавець та­кож повинен застрахувати товар і нести витрати щодо стра­хування.

Відповідно до «D» – термінів продавець відповідає за прибуття товару в узгоджене місце чи пункт призначення на кордоні чи то всередині країни імпорту. Продавець зо­бов'язаний нести всі ризики й витрати щодо доставки то­вару до цього місця (пункту).

У рамках кожного терміна відповідні обов'язки сторін зведені в групи під 10 заголовками статей, де кожна стаття з боку продавця «віддзеркалює» статус покупця щодо цьо­го ж питання. Сторони мають право самостійно модифіку­вати норми, запозичувані з Інкотермс, шляхом внесення у свій договір чітких спеціальних застережень, відмінних від стандартного тексту Інкотермс.

Ціна та загальна вартість договору (контракту). У цьо­му розділі визначається ціна одиниці виміру товару та за­гальна вартість товарів або вартість виконаних робіт (на­даних послуг), що поставляються згідно з договором (кон­трактом), крім випадків, коли ціна товару розраховується за формулою, та валюта контракту. Якщо згідно з догово­ром поставляються товари різної якості та асортименту, ціна встановлюється окремо за одиницю товару кожного сорту, марки, а окремим пунктом договору зазначається його загальна вартість. У цьому разі цінові показники мо­жуть бути зазначені в додатках (специфікаціях), на які робиться посилання в тексті договору.

За загальним правилом, контрактні ціни у сфері зовніш­ньоекономічної діяльності визначаються суб'єктами ЗЕД України на договірних засадах в силу принципу свободи зовнішньоекономічного підприємництва.

Під індикативними цінами розуміються ціни на това­ри, які відповідають цінам, що склалися чи складаються на відповідний товар на ринку експорту або імпорту на мо­мент здійснення експортної (імпортної) операції з ураху­ванням умов поставки та умов здійснення розрахунків, визначених згідно з законодавством України.

Індикативні ціни є обов'язковими до використання суб'єк­тами ЗЕД всіх форм власності при укладанні та виконанні зовнішньоекономічних договорів.

Мінекономіки може запроваджувати індикативні ціни на товари:

- щодо експорту яких застосовано антидемпінгові за­ходи або розпочато антидемпінгові розслідування чи про­цедури в Україні або за її межами;

- щодо експорту яких встановлено режим квотування, ліцензування;

- щодо експорту яких встановлено спеціальні режими;

- експорт яких здійснюється у порядку здійснення дер­жавної монополії;

- в інших випадках на виконання міжнародних зобов'­язань України.

Рішення про запровадження індикативних цін на відповідні товари приймає та переліки індикативних цін затверджує Мінекономіки. Таке рішення та переліки інди­кативних цін публікуються Мінекономіки або уповноваже­ними ним організаціями в газеті «Урядовий кур'єр» не менш як раз на місяць.

Умови платежів. Цей розділ визначає: валюту плате­жу; спосіб, порядок та строки фінансових розрахунків; гарантії виконання сторонами взаємних платіжних зобов'я­зань.

Слід розрізняти валюту ціни та валюту платежу. Валю­тою ціни є грошова одиниця, в якій виражається ціна то­вару. При виборі валюти ціни до уваги беруться міжнародні звичаї (наприклад, ціна на метали та вугілля виражається у фунтах стерлінгів, на нафтопродукти – у доларах США). Валюта платежу – це валюта, у якій відбувається фак­тична оплата товару або погашення міжнародного креди­ту. Зі зміною курсу валюти змінюється реальна вартість платежу.

Обмеження свободи вибору сторонами валюти платежу встановлює ст. 7 Декрету Кабінету Міністрів України від 19 лютого 1993 р. № 15-93 «Про систему валютного регу­лювання та валютного контролю» - у розрахунках між ре­зидентами і нерезидентами в межах торговельного оборо­ту використовується як засіб платежу іноземна валюта. Використання як засобу платежу валюти України допус­кається за умови одержання індивідуальної ліцензії Націо­нального банку України.

При укладанні зовнішньоекономічних договорів, вико­нання яких розраховане на тривалий строк або пов'язане з використанням відстрочки платежу (кредиту), виникають валютні ризики, пов'язані зі зміною курсу валюти плате­жу, внаслідок чого змінюється реальна вартість платежу. Способом нейтралізації валютних ризиків є включення до договору валютних (валютно-цінових) застережень.

Залежно від способу формулювання розрізняють прямі та непрямі валютні застереження.

Пряме валютне застереження передбачає збіг валюти ціни та валюти платежу, однак ціна товару і вартість пла­тежу ставляться в залежність від курсу іншої валюти.

Різновидом прямого застереження можна вважати мультивалютне застереження, коли ціна та сума плате­жу ставляться у залежність не від курсу однієї валюти, а від середньоарифметичного курсу декількох валют.

Непряме валютне застереження передбачає встанов­лення різних валют ціни та платежу та визначення курсу перерахунку валюти ціни у валюту платежу. При цьому експортер та імпортер мають протилежні інтереси, комп­ромісу між якими можна досягти, встановивши ціну у більш стабільній валюті, ніж валюта платежу (вигідно ек­спортерові), з застосуванням курсу, який склався на день, що передує дню платежу, в країні валюти платежу (вигід­но імпортерові).

Типові форми валютних застережень (непрямого та пря­мого) наведені у додатку 2 до постанови Кабінету Міністрів України і Національного банку України від 21 червня 1995 р. № 444 «Про типові платіжні умови зовнішньоекономічних договорів (контрактів) і типові форми захисних застере­жень до зовнішньоекономічних договорів (контрактів), які передбачають розрахунки в іноземній валюті», що має ре­комендаційний характер.

Коротко охарактеризуємо сутність акредитивної та інкасової форм розрахунків як найбільш поширених у міжнародній торгівлі.

Акредитив – це зобов'язання банку, що видається ним за дорученням клієнта (імпортера) на користь його контр­агента – бенефіціара (експортера), згідно з яким банк, що відкриває акредитив (банк – емітент), повинен провести бенефіціару платіж при умові представлення бенефіціаром документів, передбачених в акредитиві, і при виконанні інших умов акредитиву.

Акредитив є формою розрахунків, вигідною продавцю, оскільки забезпечує найвищий ступінь надійності плате­жу. Для одержання платежу продавець повинен тільки виконати акредитивну інструкцію (тобто всі документи повинні відповідати вимогам акредитиву). Перевагою ак­редитиву для продавця є і висока швидкість одержання платежу, оскільки розрахунки за акредитивом, як прави­ло, відбуваються за місцем його знаходження. Відносна невигідність акредитиву для покупця полягає у необхід­ності заморожувати кошти для майбутнього платежу.

Інкасо – це банківська розрахункова операція, шляхом якої банк-емітент за дорученням свого клієнта (експортера) отримує на основі певних документів грошові кошти від плат­ника (імпортера) за відвантажені на адресу імпортера товари і зараховує ці кошти на рахунок клієнта (експортера).

Інкасо є формою розрахунків, яка вигідна передусім покупцю. Він оплачує товар і майже одночасно одержує його у своє розпорядження (валюта заздалегідь не вилу­чається з обігу).

Для продавця інкасо є в принципі надійною формою роз­рахунків. Перехід права власності на товар до покупця здійснюється у момент одержання документів на нього, а документи при інкасо можуть бути одержані покупцем при неодмінному здійсненні платежу. Однак інкасо має і очевидні для продавця недоліки. Передусім, це ризик не викупу товарних документів після того, як товар вже відправле­ний імпортеру (при зміні кон'юнктури ринку, якщо товар купувався для перепродажу й імпортеру стає вигідніше оп­латити витрати, або у разі настання неплатоспроможності імпортера). Тому більшість розрахунків по інкасо здійсню­ється з наданням банківських гарантій. Крім того, для про­давця незручним є тривалий строк одержання платежу після поставки товару.

При здійсненні платежів за зовнішньоекономічними договорами виникає необхідність у використанні правових інструментів, які забезпечують зобов'язання по оплаті. Одним з таких інструментів є гарантія, що являє собою видане на прохання принципала (боржника за основним зобов'язанням) письмове зобов'язання гаранта (зазвичай, банку) у разі невиконання основного зобов'язання сплати­ти певну грошову суму на узгоджених у гарантії умовах на вимогу бенефіціара (кредитора принципала).

Умови приймання-здавання товару (робіт, послуг). У цьому розділі визначаються строки та місце фактичної пе­редачі товару, перелік товаросупровідних документів. Приймання-здавання проводиться за кількістю згідно з товаросупровідними документами, за якістю – згідно з до­кументами, що засвідчують якість товару.

Здавання-приймання товару є єдиним актом, в резуль­таті якого відбувається передача товару покупцю та пере­вірка відповідності фактичних кількості та якості товару тим, які передбачені в договорі. Закон України «Про міжна­родне приватне право» не містить спеціальних приписів щодо права, яке підлягає застосуванню до відносин зі зда­вання-приймання товару. Лише ч. 2 ст. 47 Закону вказує, що у разі, якщо при визначенні способів та порядку виконання договору неможливе застосування права, визначеного згідно з колізійними правилами цього Закону, може бути застосо­ване право держави, у якій здійснюється виконання догово­ру. Доцільно передбачати у договорі принаймні такі умови:

- щодо строків огляду товарів. Строки прийняття това­ру за кількістю та за якістю, як правило, не збігаються. Перевірку за кількістю покупець звичайно зобов'язаний зробити негайно після прийняття товару. Для прийняття за якістю встановлюються триваліші строки. Віденська конвенція (ст. 38) приписує покупцю оглядати товар у найкоротший строк, практично можливий за даних обставин;

- щодо способів перевірки. Приймання-здавання за кількістю здійснюється згідно з товаросупровідними до­кументами (як-от: накладна, коносамент, пакувальний лист, відвантажувальна специфікація).

Приймання товару за якістю здійснюється шляхом пе­ревірки відповідності поставленого товару документам, що засвідчують якість товару (сертифікат якості, сертифікат відповідності), наданим продавцем, або раніше відібраним зразкам, технічним умовам, здійснюючи випробовування вантажу. Особливості приймання за якістю визначаються обраним сторонами способом визначення якості товару.

Упаковка та маркування. Цей розділ містить відомості про упаковку товару (ящики, мішки, контейнери тощо), на­несене на неї відповідне маркування (найменування продав­ця та покупця, номер договору (контракту), місце призначен­ня, габарити, спеціальні умови складування і транспортуван­ня та інше), а за необхідності також умови її повернення .

ЦК України містить вимоги щодо тари та упаковки (ст. 685) та наслідки передання товару з порушенням ви­моги про тару та/або упаковку (ст. 686). зазначені припи­си співзвучні з положенням Віденської конвенції (п. 2 «d» ст. 35), згідно з яким за відсутності домовленості сторін про інше, товар не відповідає договору, якщо він не затарований або не упакований звичайним для таких товарів спосо­бом, а за відсутності такого – способом, який є належним для збереження та захисту цього товару.

Інкотермс-2000 передбачають обов'язок продавця упа­кувати товар відповідно до умов транспортування, але тільки тією мірою, якою йому до укладення договору купівлі-продажу були відомі обставини, пов'язані з транс­портуванням.

Маркування товару являє собою умовне позначення, яке наноситься на упаковку кожного вантажного місця та включає необхідні для належного перевезення та здаван­ня вантажу отримувачу відомості. Маркування відбуваєть­ся згідно з вказівками покупця. Тому в договорі необхідно обумовлювати: текст маркування, якою мовою і де воно має бути нанесене. Якщо покупець не вимагає нанесення спеці­ального маркування, то воно має здійснюватися згідно з загальноприйнятими міжнародними нормами, а саме:

- давати товаросупровідну інформацію (назва отриму­вача вантажу, пункту призначення і країни призначення вантажу; номер контракту; маса брутто і нетто; розміри вантажного місця, його номер; назва відправника; назва країни походження товару);

- давати вказівки транспортним організаціям щодо по­водження з вантажем («обережно», «верх», «не кантува­ти» тощо);

- попереджати про небезпеки, які може спричинити вантаж у випадку неналежного поводження з ним.

Віденська конвенція (п. 1ст. 32) відносить маркування до засобів, за допомогою яких відбувається чітка ідентифі­кація товару для цілей договору. За відсутності такої іден­тифікації на покупця не переходить ризик за товар (п. 2 ст. 67). Інкотермс-2000 для всіх базисних умов (п. А.9) пе­редбачають обов'язок продавця забезпечити належним чи­ном маркування упаковки.

Форс-мажорні обставини. Цей розділ містить відомості про те, за яких випадків умови договору (контракту) мо­жуть бути не виконані сторонами. При цьому сторони звільняються від виконання зобов'язань на строк дії цих обставин, або можуть відмовитися від виконання договору (контракту) частково або в цілому без додаткової фінансо­вої відповідальності.

Законодавство України для позначення обставин, які звільняють від відповідальності, використовує два суміжні за змістом поняття – «непереборна сила» та «форс-мажор». Категорія непереборної сили розкривається в ч. 2ст. 218 ГК, згідно з якою у разі якщо інше не передбачено законом або договором, суб'єкт господарювання за порушення госпо­дарського зобов'язання несе господарсько-правову відпові­дальність, якщо не доведе, що належне виконання зобов'я­зання виявилося неможливим внаслідок дії непереборної сили, тобто надзвичайних і невідворотних обставин за даних умов здійснення господарської діяльності. Не вважа­ються такими обставинами, зокрема порушення зобов'язань контрагентами правопорушника, відсутність на ринку по­трібних для виконання зобов'язання товарів, відсутність у боржника відповідних коштів.

В Україні на нормативному рівні (ч. 2 ст. 218 ГК) зак­ріплено дві ознаки форс-мажору:

1) надзвичайність;

2) невідворотність.

Різноманітність кваліфікаційних ознак форс-мажору та розбіжності у тлумаченні однойменних ознак у праві різних держав зумовлює необхідність уніфікації відповідних пра­вових норм. Віденська конвенція (ст. 79), не вживаючи термінів «форс-мажор» чи «непереборна сила», оперує на­томість поняттям «перешкоди за межами контролю сторін»: сторона не несе відповідальності за невиконання будь-якого зі своїх зобов'язань, якщо доведе, що воно були викликане перешкодою поза її контролем і що від неї не можна було розумно очікувати прийняття цієї перешкоди в розрахунок при укладенні договору або уникнення чи подолання цієї перешкоди або її наслідків.

Засвідчення форс-мажорних обставин в Україні відне­сене до компетенції ТПП України (ч. З ст. 14 Закону Украї­ни «Про торгово-промислові палати в Україні»).

Форс-мажорні обставини слід відрізняти від обставин, що ускладнюють виконання зовнішньоекономічного дого­вору внаслідок суттєвої зміни обставин у період між укла­денням договору та його виконанням у повному обсязі.

Відповідно до ст. 652 ЦК у разі істотної зміни обставин, якими сторони керувалися при укладенні договору, договір може бути змінений або розірваний за згодою сторін, якщо інше не встановлено договором або не випливає із суті зо­бов'язання. При цьому вважається, що зміна обставин є істотною, якщо вони змінилися настільки, що, якби сто­рони могли це передбачити, вони не уклали б договір або уклали б його на інших умовах.

Санкції та рекламації. Цей розділ встановлює порядок пред'явлення рекламацій, застосування штрафних санкцій та відшкодування збитків у зв'язку з невиконанням або неналеж­ним виконанням одним із контрагентів своїх зобов'язань.

Термін «рекламація» є синонімом терміна «претензія». Підставою для пред'явлення продавцеві претензії (рекла­мації) є комерційний акт, який складається покупцем у разі виявлення при прийманні поставленого товару не­відповідності за кількістю та/або якістю. Положення про форму зовнішньоекономічних договорів (контрактів) вка­зує на необхідність врегулювання в договорі строків, про­тягом яких рекламації можуть бути заявлені, прав та обо­в'язків сторін договору при цьому, способів врегулювання рекламацій.

Положення про форму зовнішньоекономічних договорів (контрактів) приписує сторонам чітко визначати розміри штрафних санкцій (у відсотках від вартості недопоставленого товару (робіт, послуг) або суми неоплачених коштів, строки виплати штрафів – від якого терміну вони встанов­люються та протягом якого часу діють, або їх граничний розмір).

Погоджені сторонами умови про відповідальність за порушення договірних зобов'язань не повинні суперечити імперативним нормам права, яке підлягає застосуванню до договору, інакше їх неможливо буде реалізувати в судово­му порядку. Так, англо-американське право виходить з того, що договірна умова про штраф в принципі не може бути реалізована судом, за винятком випадку, якщо суд визнає, що ця умова носить характер заздалегідь оцінених збитків, розмір яких міг бути реально передбачений на момент укладення договору.

У вітчизняному законодавстві загальні питання відпо­відальності за договірних зобов'язань регулюються главою 51 ЦК, главами 24-26 ГК.

Віденська конвенція до основних засобів правового за­хисту відносить відшкодування збитків та розірвання до­говору. Інститут неустойки (штрафу, пені) Конвенцією не передбачений, що тягне за собою використання норм на­ціонального права у питаннях як її застосування, так і співвідношення зі збитками (саме з цих питань існують принципові розбіжності в англо-американській та конти­нентальній системах права).

Урегулювання спорів у судовому порядку. У цьому розділі визначаються умови та порядок вирішення спорів у судовому порядку щодо тлумачення, невиконання та/або неналежного виконання договору (контракту) з визначен­ням назви суду або чітких критеріїв визначення суду будь-якою зі сторін залежно від предмета та характеру спору, а також погоджений сторонами вибір права, яке буде засто­совуватися цим судом, та правил процедури судового уре­гулювання.

Домовленість сторін про порядок вирішення спорів по­винна бути відображена в арбітражній угоді, яка може бути укладена у вигляді арбітражного застереження в самому договорі або у вигляді окремої угоди. З урахуванням зов­нішньоторговельної практики арбітражне застереження повинно містити такі компоненти:

1) вказівку на те, що застереження стосується усіх спорів, які можуть виникнути в майбутньому з договору або у зв'язку з ним;

2) чітке та недвозначне визначення виду арбітражу (ар­бітраж «ad hoc» чи постійно діючий арбітраж), а також по­вне його найменування з посиланням на існуючий регла­мент;

3) вказівку на місце проведення арбітражу та мову ар­бітражного провадження;

4) вказівку на матеріальне право певної країни, яке за­стосовуватиметься при вирішенні спорів.

Міжнародним комерційним арбітражним судом при Торгово-промисловій палаті України рекомендований та­кий текст арбітражного застереження: «Будь-який спір, що виникає з цього договору або у зв'язку з ним, підлягає пе­редачі на розгляд та остаточне вирішення до Міжнародно­го комерційного арбітражного суду при Торгово-промис­ловій палаті України.

Місцезнаходження (місце проживання), поштові та платіжні реквізити сторін».

**Лекція № 5**

**Тема лекції:**

**«Правове регулювання окремих видів зовнішньоекономічних операцій»**

**План лекції**

**1. Правове регулювання міжнародної купівлі-продажу.**

**2. Правове регулювання міжнародного підряду.**

**3. Правове регулювання міжнародних перевезень.**

**4. Правове регулювання консигнаційних операцій.**

**5. Правове регулювання товарообмінних (бартерних) операцій в зовнішньоекономічній діяльності.**

**6. Правове регулювання зовнішньоекономічних операцій з давальницькою сировиною.**

**Література**

1. Про зовнішньоекономічну діяльність : Закон України від 16 квітня 1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

2. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 № 435-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 40. – Ст. 3.

3. Про міжнародне приватне право : Закон України від 23.06.2005 № 2709-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2005. – № 32. – Ст. 422.

4. Про затвердження Загальних умов укладення та виконання договорів підряду в капітальному будівництві : Постанова Кабінету Міністрів України від 01.08.2005 № 668 // Офіційний вісник України. – 2005. – № 31. – Ст. 364.

5. Про публічні закупівлі: Закон України від 25.12.2015 № 922-VIII // Відомості Верховної Ради України. – 2016. – № 9. – Ст. 5.

6. Про транспорт : Закон України від 10.11.1994 № 232/94-ВР // Відомості Верховної Ради України. –1994. – № 51. – Ст. 446.

7. Про трубопровід­ний транспорт : Закон України від 15.05.1996 № 192/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 29. – Ст. 139.

8. Про залізничний транс­порт : Закон України від 04.07.1996 № 273/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 40. – Ст. 183.

9. Про транзит вантажів: Закон України від 20.10.1999 № 1172-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 51. – Ст. 446.

10. Про автомобільний транспорт : Закон України від 05.04.2001 № 2344-III // Відомості Верховної Ради України. – 2001. – № 22. – Ст. 105.

11. Про транспортно-експедиторську діяльність: Закон України від 01.07.2004 № 1955-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2004. – № 52. – Ст. 562.

12. Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті : Закон України 23.09.1994 № 185/94-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1994. – № 40. – Ст. 364.

13. Про регу­лювання товарообмінних (бартерних) операцій у галузі зов­нішньоекономічної діяльності : Закон України від 23.12.1998 № 351-XIV // Відомості Верховної Ради України. –1999. – № 5. – Ст. 44.

14. Митний Кодекс України від 13.03.2012 № 4495-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2012. – № 44-45, № 46-47, № 48. – Ст. 552.

**1. Правове регулювання міжнародної купівлі-продажу**

Центральне місце серед зовнішньоекономічних договорів посідає договір міжнародної купівлі-продажу. Колись він був єдиною формою, що опосе­редковувала міжнародні господарські зв'язки, які зводилися до торгівлі, і дотепер залишається най­поширенішою формою.

Договір міжнародної купівлі-прода­жу найбільш розроблений в міжнародному приватному праві. Уніфікація права досягла найбільш вагомих результатів саме щодо цього договору. В результаті, часто норми, призначені для регулювання купівлі-продажу, за аналогією застосовуються до інших міжнародних комерційних договорів.

Уніфіковані норми, що регулюють міжнародну купівлю-продаж, містить Конвенція ООН про договори міжна­родної купівлі-продажу товарів, прийнята на диплома­тичній конференції у Відні в 1980 p., широко відома як Віденська конвенція 1980 р.

Віденська конвенція застосовується до договорів купівлі-продажу товарів між сторонами, *комерційні підприємства яких перебувають у різних державах*. Факт місцезнаходження комерційних підприємств сторін у різних державах повинен випливати або з договору, або ділових відносин чи обміну інформацією між сторонами, що мали місце до чи в момент його укладення. Ні націо­нальна належність сторін, ні їх цивільний чи торговельний статус, ні цивільний чи торговельний характер договору не беруться до уваги при визначенні застосовності цієї Кон­венції (ст. 1).

Договори на поставку товарів, які потребують подаль­шого виготовлення або виробництва, вважаються догово­рами купівлі-продажу, тільки якщо сторона, що замовляє товар, не бере на себе зобов'язання поставити істотну час­тину матеріалів, необхідних для виготовлення або вироб­ництва таких товарів. Конвенція не застосовується до до­говорів, у яких зафіксовано, що зобов'язання сторони, яка поставляє товари, полягають переважно у виконанні робо­ти або в наданні інших послуг (ст. 3).

Крім того, Конвенція регулює тільки укладення дого­ворів купівлі-продажу й ті права і зобов'язання продавця і покупця, що випливають з такого договору. Зокрема, ос­кільки інше безпосередньо не передбачено Конвенцією, вона не стосується:

а) дійсності самого договору чи яких-небудь його поло­жень, чи будь-якого звичаю;

б) наслідків, які може мати договір щодо права власності на проданий товар (ст. 4).

У Конвенції встановлений порядок регулювання питань, прямо у ній не вирішених (п. 2 ст. 7). Ці питання підлягають вирішенню згідно із загальними принципами, на яких вона ґрунтується. У літературі та практиці вихо­дять з того, що до таких загальних принципів Конвенції, зокрема, належать:

- свобода договору;

- диспозитивність положень Конвенції;

- необхідність дотримання добросовісності у міжна­родній торгівлі;

- презумпція дії звичаю, що застосовується у відповід­ній галузі торгівлі;

- зв'язаність сторін усталеною практикою їх відносин;

- співробітництво при виконанні зобов'язань;

- застосування критерію «розумності»;

- можливість вимагати при порушенні зобов'язань ре­ального виконання, однак з пріоритетом еквівалентного відшкодування.

За відсутності таких принципів Конвенція відсилає до права, що застосовується відповідно до норм міжнародно­го приватного права (колізійних норм).

*Частина II Конвенції регулює порядок укладання до­говору купівлі-продажу.* Відповідно до ст. 14 Конвенції про­позиція про укладення договору є *офертою*, якщо вона:

а) адресована одній чи кільком конкретним особам (про­позиція, адресована невизначеному колу осіб, розглядаєть­ся лише як запрошення робити оферти, якщо інше прямо не зазначене особою, яка зробила таку пропозицію);

б) досить виразна (тобто в ній зазначено товар та безпо­середньо чи опосередковано встановлюються його кількість і вартість або передбачено порядок їх визначення);

в) висловлює намір оферента вважати себе зв'язаним у разі акцепту.

Оферта набуває чинності, коли вона одержана адреса­том оферти і може бути *відкличною* або *невідкличною* (ст. 15). Оферта не може бути відкликана, якщо в оферті зазначено шляхом встановлення певного строку акцепту чи іншим чином, що вона є невідкличною; або якщо для адресата оферти було розумним розглядати оферту як невідкличну й адресат оферти діяв відповідно (ст. 16).

Після розгляду оферти адресат оферти повинен її акцеп­тувати. *Акцептом* є заява чи інша поведінка адресата офер­ти, що висловлює згоду з офертою. Мовчання чи без­діяльність самі по собі не є акцептом (ст. 18).

Акцепт повинен виражати згоду з офертою та не вносити будь-яких зустрічних пропозицій, у противному разі це вва­жатиметься відхиленням оферти. Відповідь на оферту, яка має на меті бути акцептом, але містить доповнення, обмежен­ня чи інші зміни, є відхиленням оферти і являє собою зустрі­чну оферту. Однак відповідь на оферту, яка має на меті бути акцептом, але містить додаткові чи відмінні умови, які істот­но не змінюють умов оферти, є акцептом, якщо оферент без невиправданої затримки не заперечить проти цих розхо­джень. Якщо він цього не робить, то умовами договору будуть умови оферти зі змінами, що містяться в акцепті (ст. 19).

Згідно з ст. 23 Конвенції договір вважається укладеним, коли акцепт оферти набуває чинності, тобто з моменту отримання акцепту оферентом за адресою комерційного пред­ставництва або за місцем постійного проживання.

*Частина III Конвенції «Купівля-продаж товарів»* скла­дається з п'яти глав: «Загальні положення», «Зобов'язан­ня продавця», «Зобов'язання покупця», «Перехід ризику», «Положення, спільні для зобов'язань продавця і покупця».

Запроваджується поняття «*істотного порушення дого­вору*» (ст. 25). Порушення договору, допущене однією із сторін, є істотним, якщо воно тягне за собою таку шкоду для іншої сторони, що остання значною мірою позбавляється того, на що вона мала право розраховувати на підставі дого­вору, крім випадків, коли сторона, що порушила договір, не передбачала такого результату, і розумна особа, що діє в тій самій якості за аналогічних обставин, не передбачала б його. На цій підставі одна сторона може заявити іншій стороні про розірвання договору шляхом повідомлення (ст. 26).

*Зобов'язання продавця*. Відповідно до ст. 30 Конвенції продавець зобов'язаний поставити товар, передати доку­менти, що стосуються його, та передати право власності на товар відповідно до вимог договору та цієї Конвенції.

Якщо продавець зобов'язаний передати документи, що стосуються товару, він повинен зробити це в строк, у місці й у формі, що передбачені за договором (ст. 34).

Продавець не несе відповідальності за будь-яку не­відповідність товару, якщо під час укладення договору поку­пець знав чи не міг не знати про таку невідповідність (ст. 35).

Продавець несе відповідальність за будь-яку невідповід­ність товару, яка існує в момент переходу ризику на покуп­ця, якщо навіть ця невідповідність стає очевидною тільки пізніше, а також за будь-яку невідповідність товару, яка виникає після моменту переходу ризику на покупця і є на­слідком порушення ним будь-якого свого зобов'язання, включаючи гарантійні зобов'язання (ст. 36).

Продавець зобов'язаний поставити товар вільним від будь-яких прав чи домагань третіх осіб, крім тих випадків, коли покупець погодився прийняти товар, обтяжений та­ким правом чи домаганням (ст. 41).

*Зобов'язання покупця*. Покупець зобов'язаний сплати­ти вартість товару і прийняти поставку товару згідно з ви­могами договору та цієї Конвенції (ст. 53). Зобов'язання покупця сплатити вартість включає вжиття таких заходів і додержання таких формальностей, які можуть вимагати­ся згідно з договором або згідно з законами і правилами для того, щоб зробити можливим здійснення платежу (ст. 54).

При сплаті ціни покупець повинен брати до уваги і умо­ву про перехід ризику втрати і пошкодження товару. Втра­та чи пошкодження товару після того, як ризик перейшов на покупця, не звільняє його від зобов'язання сплатити ціну, якщо тільки втрата чи пошкодження не були викли­кані діями або недоглядом продавця (ст. 66). Важливе зна­чення у цьому випадку має встановлення *моменту перехо­ду ризику* від продавця до покупця (статті 67-69).

Зобов'язання покупця прийняти поставку полягає у здійсненні ним усіх дій, яких можна було б розумно очіку­вати від нього для того, щоб дозволити продавцю здійсни­ти поставку, і в прийнятті товару (ст. 60).

Конвенція передбачає і*нститут* *передбачуваного невико­нання договору*. Так, сторона може зупинити виконання своїх зобов'язань, якщо після укладення договору стає вид­но, що інша сторона не виконає значної частини своїх зобо­в'язань (ст. 71). Якщо ж до встановленої для виконання договору дати стає очевидно, що одна із сторін вчинить істотне порушення договору, інша сторона може заявити про його розірвання (ст. 72).

Значну увагу Конвенція приділяє *відповідальності сторін* за невиконання своїх зобов'язань. Правила щодо відповідальності мають назву «*засоби правового захисту в разі порушення договору*». Такими засобами виступають додаткові права, які виникають у сторони договору, якщо інша сторона не виконує своїх зобов'язань за договором. Яким з наданих додаткових прав скористатися, передусім вирішує потерпіла сторона.

Відповідальність за Конвенцією виникає в силу самого факту невиконання зобов'язань за договором, що відпові­дає давно визнаному світовою практикою принципові відповідальності без вини у сфері підприємницької діяль­ності. Сторона не несе відповідальності за невиконання своїх зобов'язань, тільки якщо доведе, що воно було вик­ликане *перешкодою поза її контролем* і що від неї нерозум­но було очікувати прийняття до уваги цієї перешкоди під час укладення договору або уникнення чи подолання цієї перешкоди чи її наслідків (ст. 79). Тобто Конвенція вихо­дить з презумпції відповідальності сторони, що не викона­ла свої зобов'язання, і лише тоді, коли сама сторона доведе неможливість виконання, вона може бути звільнена від відповідальності.

Крім Віденської конвенції 1980 p., важливе значення для регулювання міжнародної купівлі-продажу має Кон­венція ООН про позовну давність у міжнародній купівлі-продажу товарів, прийнята у 1974 р. на дипломатичній конференції в Нью-Йорку.

Ця Конвенція визначає умови, за яких вимоги покупця та продавця один до одного, що випливають з договору міжна­родної купівлі-продажу товарів або пов'язані з його порушен­ням, припиненням або недійсністю, не можуть бути задово­лені внаслідок закінчення певного періоду часу. Такий пері­од часу іменується «строком позовної давності» (ст. 1).

Строк позовної давності встановлюється у чотири роки (ст. 8). За загальним правилом, перебіг строку позовної дав­ності виникає з дня виникнення права на позов. Вважаєть­ся, що право на позов, що випливає з порушення договору, виникає в той день, коли 1) мало місце таке порушення; 2) пра­во на позов, що випливає з дефекту або іншої невідповід­ності товару умовам договору, - від дня фактичної передачі товару покупцеві або його відмови прийняти товар; 3) право на позов, що ґрунтується на обмані, - від дня, коли обман був або міг бути розумно розкритий (ст. 10). Встановлені деякі спеціальні правила щодо початку перебігу строку позовної давності (статті 11, 12).

Строк позовної давності переривається порушенням кредитором судового (арбітражного) розгляду проти борж­ника, а також визнанням боржником до спливу строку по­зовної давності у письмовій формі свого зобов'язання пе­ред кредитором або частковим виконанням зобов'язання. В результаті, розпочинається перебіг нового чотирирічно­го строку позовної давності. Однак у будь-якому випадку такий строк спливає не пізніше десяти років з дня, коли почався його перебіг (статті 13-23).

Закінчення строку позовної давності береться до уваги під час розгляду спору лише на підставі заяв сторін, що бе­руть участь у процесі (ст. 24).

**2. Правове регулювання міжнародного підряду**

Поширеними у зовнішньоекономічних відносинах є підрядні договори, які опосередковують транскордонне виконання робіт: вишукувальних та геологорозвідувальних, проектних, монтажних, будівельних, щодо технічного обслуговування машин та обладнання тощо. За договором підряду одна сторона (підрядник) зобов'язується на свій ризик виконати певну роботу за завданням другої сторони (замовника), а замовник зобов'язується прийняти та оплатити виконану роботу.

Відносини з міжнародного підряду регулюються норма­ми національного права, нормами міжнародних договорів та звичаями міжнародного ділового обороту, що склалися у сфері підрядних відносин. Сторони підрядного договору мо­жуть обрати право, що застосовується до договору. У разі відсутності згоди сторін про вибір права до змісту договору застосовується право, яке має найбільш тісний зв'язок з до­говором. Згідно з п. 7 ст. 44 Закону України «Про міжнарод­не приватне право», презюмується, що найбільш тісний зв'я­зок з договором підряду має *право держави підрядника*. Вод­ночас п. 2 ч. 2 ст. 44 встановлює, що правом, з яким договір найбільш тісно пов'язаний, щодо договорів про виконання робіт вважається *право держави, у якій створюються перед­бачені договором результати*. Колізія між зазначеними нор­мами має вирішуватися з урахуванням специфіки конкрет­ного договору - так, у разі, якщо результати робіт є нерухо­мими, логічним буде застосування права держави, на території якої ці результати створюються. Це, зокрема, сто­сується договорів *будівельного підряду*.

Постановою Кабінету Міністрів України від 1 серпня 2005 р. № 668 затверджені Загальні умови укладення та виконання договорів підряду в капітальному будівництві. Ці Загальні умови відповідно до ЦК та ГК визначають по­рядок укладення та виконання договорів підряду на про­ведення робіт з нового будівництва, реконструкції, рестав­рації, капітального ремонту будівель, споруд, технічного переоснащення підприємств (далі - будівництво об'єктів), а також окремих комплексів чи видів робіт, пов'язаних з будівництвом об'єктів.

Договори підряду в капітальному будівництві за учас­тю іноземних суб'єктів господарювання укладаються і ви­конуються в порядку, передбаченому ЦК та ГК, а також зазначеними Загальними умовами, іншими актами зако­нодавства. Якщо у міжнародному договорі України, укла­деному в установленому законом порядку, містяться інші правила, ніж ті, що встановлені цими загальними умова­ми, застосовуються правила відповідного міжнародного договору.

Зовнішньоекономічні договори підряду укладаються між суб'єктами ЗЕД України та іноземними суб'єктами на експорт та імпорт робіт. *Експорт робіт* здійснюється шля­хом їх виконання вітчизняними підрядниками за межами або на території України для іноземних замовників, *імпорт робіт* - шляхом їх виконання іноземними підрядниками за межами або на території України для вітчизняних за­мовників.

Порядок укладення та виконання і форма зовнішньо­економічного договору підряду, права та обов'язки сторін, вимоги до робіт, матеріалів, конструкцій, устаткування, порядок приймання-передачі робіт та інші договірні умо­ви визначаються правом країни, на території якої викону­ються роботи, якщо сторони не домовились про інше.

Зовнішньоекономічний договір підряду укладається суб'єктом ЗЕД України або його представником, що діє на підставі договору або закону від імені особи, яку він пред­ставляє.

У разі укладення зовнішньоекономічного договору підряду на виконання робіт, що фінансуються за рахунок державних коштів, оголошення про відкриті торги чи по­передню кваліфікацію підрядників розміщується у відпо­відних національних та міжнародних друкованих засобах масової інформації та міжнародній мережі електронного зв'язку. Текст оголошення, запрошення до участі в торгах, тендерна документація готуються українською та однією з іноземних мов, що використовується в міжнародній торгівлі. Тексти повинні бути автентичні, визначальним є текст українською мовою. Тендерні пропозиції складають­ся мовами, зазначеними в тендерній документації. Визна­чення переможця торгів, якщо будівництво фінансується за рахунок державних коштів, здійснюється відповідно до законодавства (згідно з Законом України «Про закупівлю товарів, робіт, послуг за державні кошти»).

Обов'язковою умовою зовнішньоекономічного договору підряду є визначення валюти, в якій визначається ціна робіт та проводиться розрахунок. Під час визначення сторонами порядку розрахунків встановлюються об'єкти платежу (ро­боти, матеріали, устаткування, послуги тощо), їх періо­дичність, валюта (валюти), дата, місце, форма платежів, а також платіжні документи та порядок їх узгодження сторо­нами, можливість надання авансів та порядок їх викорис­тання і повернення, гарантії платіжних зобов'язань, відпо­відальність за порушення цих зобов'язань тощо. Для різних об'єктів платежу може передбачатися різний порядок роз­рахунків. Якщо валюта (валюти) платежів не відповідає ва­люті, в якій визначено у зовнішньоекономічному договорі підряду ціну робіт, зазначається курс її (їх) перерахунку.

Зовнішньоекономічним договором підряду визначаєть­ся відповідальна сторона за одержання ліцензій на здійснен­ня експортно-імпортних операцій, умови постачання, розмитнення, перевезення, приймання, зберігання, передачі права власності, строку та місця постачання, ризиків втра­ти і пошкодження матеріалів та устаткування, а також ви­моги до їх якості, відповідність стандартам тощо. Зазначені вимоги залежать від особливостей предмета договору, зобо­в'язань сторін та умов придбання матеріалів.

Умови придбання матеріалів, устаткування шляхом імпорту можуть визначатися сторонами з урахуванням міжнародних правил купівлі-продажу товарів, передбаче­них Інкотермс.

Якщо будівництво здійснюється на території України, матеріали, устаткування та роботи повинні відповідати стандартам та вимогам, що діють в Україні. У разі відсут­ності національних стандартів та вимог застосовуються відповідні міжнародні стандарти і вимоги або іноземні стан­дарти та вимоги, що діють у провідних країнах - експорте­рах зазначених матеріалів, устаткування та робіт.

У практиці розвинених зарубіжних країн з точки зору фіксації ціни розрізняють такі типи договорів (контрактів) у будівництві:

1) *контракт з фіксованою ціною (lump sum contract)* являє собою угоду на виконання проекту за певною твер­дою (фіксованою) ціною, незалежно від вартості, в яку обі­йшлося будівництво об'єкта для підрядника. Замовник у такому випадку вимагає від підрядника підготовки повної проектної документації та специфікації з вказівкою на те, хто виконуватиме функції інспекції: власний персонал чи фахівці з залученої інженерно-консультаційної фірми. Контракт такого типу гарантує замовнику виконання про­екту в строк і у рамках кошторисної вартості. У процесі будівництва підрядник прагне не вийти за межі заплано­ваної вартості, ризикуючи залишитися без винагороди. Цей тип контракту характеризується значним ризиком для підрядника, який повинен передбачити на етапі укладан­ня контракту усі можливі обставини й ускладнення, які можуть виникнути в ході виконання робіт;

2) *контракти з відшкодуванням вартості робіт та вип­латою винагороди,* різновидами яких є:

а) *контракт типу «вартість плюс контроль» («the cost plus control» )* являє собою угоду на виконання проек­ту в рамках запланованої кошторисної вартості, але з ура­хуванням поточних цін. Підрядник отримує фіксовану суму винагороди або заздалегідь обумовлений відсоток від кошторисної вартості проекту. За умовами цього типу кон­тракту будівництво може бути розпочато ще до того, як буде підготовлена у повному обсязі проектно-кошторисна доку­ментація, до якої в ході будівництва можуть вноситися зміни. Цей тип контракту не гарантує заздалегідь визна­ченої вартості будівництва і у зв'язку з цим характеризуєть­ся значним ризиком для замовника. В умовах контракту цього типу посилюється значення функції вартісного кон­тролю виконання проекту;

б) *контракт типу «гарантований максимум або змен­шена ціна» («guaranteed maximum orupset price contract» )* передбачає, що підрядник гарантує замовнику не переви­щувати певну узгоджену з ним максимальну вартість проекту. У разі, якщо підрядник допустить перевищення цієї вартості, він несе усі пов'язані з цим витрати. Якщо ж фак­тична вартість проекту виявиться меншою за заздалегідь обумовлену величину, то різниця в обумовленій контрак­том пропорції передається підряднику з урахуванням от­риманої ним за виконання проекту винагороди.

**3. Правове регулювання міжнародних перевезень**

Провадження зовнішньоекономічної діяльності немож­ливе без здійснення міжнародних перевезень транспортом різних видів. Під *міжнародним перевезенням* розуміється перевезення вантажів та пасажирів між двома та більше державами, що виконується на умовах, які встановлені укладеними цими державами міжнародними угодами.

Ха­рактерною особливістю правового регулювання в цій сфері є те, що основні питання перевезень (як-от: вимоги до пе­ревізної документації, порядок приймання вантажу до пе­ревезення та видачі його в пункті призначення, умови відповідальності перевізника, процедура пред'явлення до перевізника претензій і позовів) вирішуються в міжнарод­них угодах (*транспортних конвенціях*), які містять уні­фіковані норми, що одноманітно визначають умови міжна­родних перевезень. Ці конвенції, на відміну від конвенцій у галузі міжнародної купівлі-продажу, носять імператив­ний характер. За відсутності уніфікованих матеріально-правових норм звертаються до норм національного законо­давства у відповідності з колізійними нормами транспорт­них конвенцій або національного законодавства.

Особливість договору міжнародного перевезення полягає у тому, що в ході його виконання відповідні матеріально-правові норми застосовуються на підставі різних колізійних принципів. Так, при відправленні вантажу керуються зако­ном країни відправлення, при видачі вантажу в кінцевому пункті – законом країни призначення. В інших випадках застосовується закон перевізника або закон країни суду. Право, яке належить застосовувати до міжнародного пере­везення, може бути вказане у транспортному документі, що видається перевізником.

Законодавство України про транспорт є досить значним за обсягом та різноманітним за змістом. Відносини, пов'я­зані з діяльністю транспорту, регулюються, крім Цивільно­го та Господарського кодексів, в першу чергу, загальним Законом України від 10 листопада 1994 р. «Про транспорт», законами України від 15 травня 1996 р. «Про трубопровід­ний транспорт», від 4 липня 1996 р. «Про залізничний транс­порт», від 20 жовтня 1999 р. «Про транзит вантажів», від 5 квітня 2001 р. «Про автомобільний транспорт», від 1 лип­ня 2004 р. «Про транспортно-експедиторську діяльність», транспортними кодексами і статутами: Повітряним ко­дексом України від 4 травня 1993 p., Кодексом торговельно­го мореплавства України від 23 травня 1995 p. Серед інших актів транспортного законодавства України слід виділити прави­ла перевезення вантажів, що приймаються стосовно різних видів транспорту та різного роду вантажів.

Україною ратифікована значна кількість транспортних конвенцій, які регулюють перевезення вантажів та паса­жирів різними видами транспорту, а також двосторонніх угод про співробітництво у різних галузях транспорту. Оха­рактеризуємо міжнародно-правову базу здійснення міжна­родних перевезень українськими суб'єктами ЗЕД.

Залізничний транспорт. Укрзалізниця 10 червня 1992 р. стала 47-м активним (дійсним) членом Міжнародного со­юзу залізниць. 3 1998 р. Укрзалізниця є членом Міжнарод­ного комітету залізничного транспорту.

Україна є учасницею, зокрема:

— Конвенції про міжнародні залізничні перевезення (КОТІФ) від 9 травня 1980 p., зміненої Протоколом від З червня 1999 p., участь у якій беруть більшість країн Євро­пи, а також ряд країн Азії та Північної Африки. Приєднан­ня України до Конвенції набуло чинності відповідно до її положень з 1 січня 2004 р. З цього ж часу набуло чинності членство України в Міжурядовій організації міжнародних залізничних перевезень (ОТІФ). Положенням КОТІФ підпо­рядковані перевезення на кількох залізничних лініях з шириною колії 1435 мм в Закарпатській та Львівській об­ластях. Залізничні лінії, перевезення якими підпорядко­вані положенням КОТІФ, забезпечують зростаючі обсяги вантажних перевезень в сполученні між Україною та краї­нами - членами ЄС;

- Угоди про міжнародне вантажне сполучення (УМВС) 1951 р. (чинна редакція діє з 1 січня 1998 p.), яка встанов­лює пряме міжнародне сполучення для перевезень ван­тажів між залізницями країн СНД, прибалтійських країн, Албанії, Болгарії, В'єтнаму, Ірану, Китаю, КНДР, Мон­голії, Польщі, Румунії;

- Європейської угоди про магістральні лінії міжнарод­них перевезень 1985 р.

Морський транспорт. Україна з 1994 р. є членом Міжна­родної морської організації та з 1964 р. - членом Дунайсь­кої комісії і стала стороною, зокрема, таких конвенцій:

- Конвенції про запобігання забрудненню моря скидан­нями відходів та інших матеріалів 1972 p.;

- Міжнародної конвенції про охорону людського жит­тя на морі (СОЛАС) 1960 p.;

- Конвенції про міжнародну організацію системи морсь­кого супутникового зв'язку (ШМАРСАТ) (з 1980 p.);

- Конвенції про запобігання забрудненню моря з суден (МАРПОЛ)1972р.;

- Конвенції про боротьбу з незаконними актами, спря­мованими проти безпеки морського судноплавства 1988 р.;

- Афінської Конвенції про перевезення морем паса­жирів та їх багажу 1974 р. і протоколу 1976 р. до неї;

- Конвенції про безпечні контейнери 1972 p.;

- Протоколу про боротьбу з незаконними актами, спря­мованими проти безпеки стаціонарних платформ, розташо­ваних на континентальному шельфі 1988 р;

Повітряний транспорт. Україна є учасницею Варшавсь­кої конвенції для уніфікації деяких правил, що стосують­ся міжнародних повітряних перевезень 1929 р. (чинна для України з 14 листопада 1959 p.).

Приєднавшись до Конвенції про міжнародну цивільну авіацію 1944 р. (чинна для України з 9 вересня 1992 р.) і будучи членом Міжнародної організації цивільної авіації (ІКАО) з 1992 р., Україна стала учасницею Угоди про тран­зит при міжнародних повітряних сполученнях (Чикаго, 1944 p.). Завдяки цій угоді врегульовано питання перельо­ту над територією України та здійснення на її території зу­пинок повітряних суден з некомерційними цілями (техніч­на посадка для дозаправлення пальним тощо).

15 грудня 1999 р. Україна прийнята 38 членом Євро­пейської конференції цивільної авіації.

Автомобільний транспорт. Головними нормативними документами, що регламентують умови виконання міжна­родних автомобільних перевезень, є двосторонні міжурядові договори. Урядом України за поданням Міністерства транс­порту України укладено міжурядові договори про міжнарод­не автомобільне сполучення з державами - членами ЄС. Ба­зою для розроблення зазначених договорів були міжнародні Конвенції та Угоди, підготовлені у рамках Комітету з внут­рішнього транспорту Європейської економічної комісії ООН.

Маршрутна мережа міжнародних автобусних переве­зень пасажирів нараховує більш як 180 маршрутів і забез­печує стале сполучення України з 14 країнами Європи.

У 1996 р. Міністерство транспорту України увійшло до Європейської конференції міністрів транспорту (ЄКМТ). Україна приєдналася до Європейської угоди про міжна­родні автомагістралі від 15 листопада 1975 р.

Україна стала стороною:

а) п'яти міжнародних конвенцій, угод і протоколів так званого блоку «Дорожній рух», а саме:

- Конвенції про дорожній рух від 8 листопада 1968 p.;

- Конвенції про дорожні знаки і сигнали від 8 листопа­да 1968 p.;

- Європейської Угоди, що доповнює Конвенцію про до­рожній рух від 7 червня 1979 p.;

- Європейської Угоди, що доповнює Конвенцію про до­рожні знаки і сигнали від 3 серпня 1979 p.;

- Протоколу про розмітку доріг від 1 березня 1968 р. до Європейської Угоди 1971 p., що доповнює Конвенцію про дорожні знаки і сигнали від 1 березня 1973 p.;

б) однієї угоди з блоку «Дорожні транспортні засоби», а саме: Угоди про прийняття єдиних технічних приписів для колісних транспортних засобів, предметів обладнання та частин, які можуть бути встановлені та/або використані на колісних транспортних засобах, і про умови взаємного виз­нання офіційних затверджень, виданих на основі цих при­писів, від 20 березня 1958 р. з поправками, внесеними 16 жовтня 1995 р.;

в) однієї угоди з блоку «Перевезення небезпечних ван­тажів», а саме: Європейської Угоди про міжнародне до­рожнє перевезення небезпечних вантажів (ДОПНВ) від 30 вересня 1957 p.;

г) двох міжнародних конвенцій з блоку «Поліпшення перетину кордону», а саме: Митної конвенції про міжна­родне перевезення вантажів із застосуванням книжки МДП (Конвенція МДП) від 14 листопада 1975 р. та Митної кон­венції, що стосується контейнерів від 2 грудня 1972 р.

Зазначені заходи сприяли відкриттю для іноземних пе­ревізників українського ринку транспортних послуг.

Важливе значення для організації міжнародних пере­везень має транспортно-експедиторська діяльність, здійснення якої українськими суб'єктами господарювання врегульоване Законом України від 1 липня 2004 р. «Про транспортно-експедиторську діяльність».

*Транспортно-експедиторська діяльність* – це підприє­мницька діяльність із надання транспортно-експедиторсь­ких послуг з організації та забезпечення перевезень експор­тних, імпортних, транзитних або інших вантажів.

За договором транспортного експедирування одна сто­рона (експедитор) зобов'язується за плату і за рахунок дру­гої сторони (клієнта) виконати або організувати виконан­ня визначених договором послуг, пов'язаних з перевезен­ням вантажу. Договір транспортного експедирування укладається у письмовій формі. Зовнішньоекономічні до­говори (контракти) транспортного експедирування повинні відповідати вимогам законодавства про ЗЕД.

Перевезення вантажів супроводжується товарно-транс­портними документами, складеними мовою міжнародного спілкування залежно від обраного виду транспорту або дер­жавною мовою, якщо вантажі перевозяться в Україні. Та­кими документами можуть бути: авіаційна вантажна на­кладна (Air Waybill); міжнародна автомобільна накладна (CMR); накладна СМГС (накладна УМВС); коносамент (Bill of Lading); накладна ЦІМ (СІМ); вантажна відомість (Cargo Manifest); інші документи, визначені законами України.

Факт надання послуги експедитора при перевезенні підтверджується єдиним транспортним документом або комплектом документів (залізничних, автомобільних, авіа­ційних накладних, коносаментів тощо), які відображають шлях прямування вантажу від пункту його відправлення до пункту його призначення.

**4. Правове регулювання консигнаційних операцій**

Широко поширені у зовнішньоторговельній практиці консигнаційні операції належать до посередницьких опе­рацій у ЗЕД.

На законодавчому рівні поняття консигнації не визна­чене. У юридичній літературі деякі автори розглядають до­говір консигнації як різновид договору комісії, інші відзначають, що юридична природа цього договору є склад­ною і достатньою мірою ще не з'ясована. На користь виз­нання договору консигнації різновидом договору комісії є та обставина, що як за договором комісії, так і за догово­ром консигнації комісіонер (консигнатор) за дорученням комітента (консигнанта) за винагороду зобов'язується здійснити одну або декілька угод від свого імені, але за ра­хунок комітента (консигнанта).

Договори комісії та консигнації мають ряд спільних рис:

1) це двосторонні, консенсуальні й відплатні договори, тобто:

- обидві сторони у цих договорах наділені як правами, так і обов'язками;

- договір вважається укладеним з моменту досягнення згоди з усіх істотних умов;

- за надані послуги щодо здійснення угод виплачуєть­ся винагорода;

2) комісіонер і консигнатор діють за дорученням комі­тента, консигнанта, але від свого імені (це відрізняє комі­сію та консигнацію від доручення);

3) власником переданих комісіонерові, консигнаторові товарів залишається комітент, консигнант до моменту пе­редачі товарів третій особі;

4) до обов'язків як комісіонера, так і консигнатора вхо­дить забезпечення збереження переданого на комісію, кон­сигнацію товару.

Наявність перерахованих спільних рис підтверджує правомірність розуміння консигнації як різновиду комісії. Водночас консигнація має характерні особливості, які виз­начають її специфіку.

1. Консигнація застосовується виключно у ЗЕД. Це обу­мовлене необхідністю здійснювати продаж консигнаційних товарів із консигнаційних складів, функції яких в Україні виконують митні ліцензійні склади.

2. За комісійним договором комісіонер може бути зобо­в'язаний здійснити одну або кілька угод як з продажу то­варів комітента, так і з купівлі товарів для нього. За дого­вором консигнації консигнатор зобов'язується тільки про­дати (реалізувати) товари консигнанта, причому такі товари мають бути попередньо поставлені консигнантом на консигнаційний склад.

3. Комісійний договір, як правило, укладається на не­тривалий строк – 2-3 місяці. При цьому комісіонер, укла­даючи контракт, вже знає потенційних покупців. Строк дії консигнаційного договору триваліший і на практиці може становити 1-2 роки і більше. Окрім строку дії консигна­ційного договору, в ньому зазначається і строк реалізації консигнаційних товарів (строк консигнації) – менший, ніж строк дії договору. При узгодженні договірних строків ук­раїнським суб'єктам ЗЕД (консигнантам) необхідно врахо­вувати приписи Закону України від 23 вересня 1994 р. «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті», який обмежує строки зарахування виручки резидентів у іно­земній валюті на їх валютні рахунки в українських банках, та встановлює відповідальність у вигляді пені за порушен­ня таких строків.

4. У комісійних договорах зазвичай не обумовлюється територія, в межах якої може бути продано чи придбано товар. Оскільки комітент заінтересований в якомога ско­рішому продажу свого товару, він не обмежує комісіоне­ра ні територіально, ні колом клієнтів. У консигнацій­них договорах сторони практично завжди обумовлюють територію, на якій консигнатор вправі реалізовувати то­вар; на реалізацію товару за межами цієї території кон­сигнатор має отримати дозвіл консигнанта. Більше того, укладаючи договори купівлі-продажу консигнаційних товарів з третіми особами, консигнатор може бути зобов'­язаний включати умови про те, що покупці не будуть пе­репродувати товар за межі обумовленої території без його письмового дозволу.

Консигнаційний договір найчастіше укладається при низькому освоєнні ринку збуту або при поставці товарів, які мало відомі місцевим покупцям. Поставлений на кон­сигнацію товар є нібито пробною поставкою. Тому сторони договору визначають у ньому обов'язки, пов'язані з мар­кетингом (як-от: обов'язок консигнатора здійснювати рек­ламу товару, надавати можливість потенційним покупцям безпосередньо оглядати товар, перевіряти його в роботі тощо).

5. Продаж товарів за консигнаційними договорами здійснюється консигнатором з консигнаційного складу.

В Україні не існує спеціальних консигнаційних складів, а розміщення ввезених на її територію консигнаційних то­варів здійснюється на митних ліцензійних складах (МЛС) у режимі митного складу.

МЛС являє собою спеціально призначене та обладнане приміщення або місце, що використовується для зберіган­ня товарів в режимі митного складу.

Митний склад – це митний режим, при якому ввезені з-за меж митної території товари зберігаються під митним контролем без справляння мита та інших податків і без застосування до них заходів нетарифного регулювання та інших обмежень в період зберігання, а товари, що виво­зяться за межі митної території України, зберігаються під митним контролем з моменту початку їх митного оформ­лення митними органами України до фактичного вивезен­ня за межі митної території України.

Власниками МЛС є суб'єкти підприємництва, які отри­мали ліцензію на право відкриття та експлуатації МЛС.

МЛС може бути відкритого типу або закритого типу:

- МЛС відкритого типу – це МЛС, який може викорис­товувати для зберігання товарів будь-яка особа;

- МЛС закритого типу – це МЛС, який використовуєть­ся для зберігання товарів, що належать власнику складу.

При укладенні консигнаційного договору важливо пе­редбачити в ньому умови поставки за Інкотермс (базис по­ставки, від якого залежатиме ціна товару і відповідно – розмір винагороди консигнатору), умови про кількість і асортимент товару, якість і комплектність, тару і пакуван­ня тощо. Сторони також визначають в договорі порядок здійснення розрахунків між ними, умови страхування то­варів, які знаходяться на консигнаційному складі, макси­мальну кількість товару на консигнації та порядок попов­нення товарів на складі у разі їх реалізації, відпові­дальність сторін тощо.

**5. Правове регулювання товарообмінних (бартерних) операцій   
в зовнішньоекономічній діяльності**

Поширеним видом зовнішньоекономічних операцій є товарообмінні (бартерні) операції, які здійснюються відпо­відно до Закону України від 23 грудня 1998 р. «Про регу­лювання товарообмінних (бартерних) операцій у галузі зов­нішньоекономічної діяльності».

Товарообмінна (бартерна) операція у галузі ЗЕД – це один з видів експортно-імпортних операцій, оформлених бартерним договором або договором із змішаною формою оплати, яким часткова оплата експортних (імпортних) по­ставок передбачена в натуральній формі, між суб'єктом ЗЕД України та іноземним суб'єктом господарської діяльності, що передбачає збалансований за вартістю обмін то­варами, роботами, послугами у будь-якому поєднанні, не опосередкований рухом коштів у готівковій або безготів­ковій формі (ст. 1 Закону).

Це визначення дає уявлення про ознаки товарообмін­них (бартерних) операцій:

1) це експортно-імпортні операції, що означає поши­рення на них загального правового режиму експорту та імпорту, зокрема режиму тарифного та нетарифного ре­гулювання;

2) ці операції опосередковуються бартерними договора­ми (різновид договору міни) або договорами зі змішаною формою оплати, що передбачають розрахунок частково грошовими коштами, частково – товарами, роботами, по­слугами (власне бартером виступатиме частина операції, не опосередкована рухом грошових коштів);

3) в основу цих операцій покладений принцип еквіва­лентності обміну – експортна та імпортна частини таких операцій мають бути рівними за вартістю.

З метою забезпечення еквівалентності обміну, а також для митного обліку, визначення страхових сум, оцінки претензій, застосування санкцій Закон встановлює прави­ла грошової оцінки товарів за бартерними договорами. Так, у бартерному договорі обов'язково зазначається загальна вартість товарів (робіт, послуг), що імпортуються, та за­гальна вартість товарів (робіт, послуг), що експортуються за цим договором, з обов'язковим вираженням в іноземній валюті, віднесеній Національним банком України до пер­шої групи Класифікатора іноземних валют та банківських металів, затвердженого постановою правління НБУ від 4 трав­ня 1998 р. № 34;

4) товарообмінні (бартерні) операції передбачають саме невикористання грошової форми розрахунку, а не відстроч­ку платежу. З огляду на це не можна визнавати бартерни­ми операції, в яких розрахунок за поставлені товари (ви­конані роботи, надані послуги) здійснюється шляхом ви­дачі векселя. Вексель поєднує в собі ознаки платіжного документа та цінного паперу і посвідчує безумовне грошо­ве зобов'язання сплатити суму грошей власнику векселя після настання вказаного у векселі строку, тобто передба­чає проведення розрахунків у грошовій формі.

Хоча товарообмінні (бартерні) операції можуть бути вель­ми вигідні їх сторонам, масштабне здійснення таких опе­рацій скорочує надходження валютних коштів в економіку країни, а відтак є небажаним з точки зору публічних інте­ресів. Цим обумовлені законодавчі обмеження здійснення товарообмінних (бартерних) операцій у галузі ЗЕД, а саме:

1) заборона проведення товарообмінних (бартерних) операцій з товарами (роботами, послугами), перелік яких визначається Кабінетом Міністрів України. Так, постано­вою Кабінету Міністрів України від 29 квітня 1999 р. № 756 «Про деякі питання регулювання товарообмінних (бар­терних) операцій у галузі зовнішньоекономічної діяль­ності» затверджено переліки товарів (робіт, послуг), з ви­користанням яких здійснення товарообмінних (бартерних) операцій у галузі зовнішньоекономічної діяльності заборо­няється (дод. 1 – перелік товарів, експорт яких за бартером заборонено, як-от: насіння соняшникове, олія соняшникова, окремі види алкогольних напоїв, сигарети тощо, дод. 2 – перелік товарів, імпорт яких за барте­ром заборонено: окремі види ювелірної сировини та ювелір­них виробів);

2) обмеження строків проведення товарообмінних (бар­терних) операцій (тобто строків, у які має бути здійснена «балансуюча» частина операції) та встановлення відпові­дальності за перевищення таких строків.

Законом встановлено кілька граничних строків здійснення товарообмінних (бартерних) операцій:

а) загальний строк – 90 календарних днів. За загальним правилом, товари, що імпортуються за бартерним догово­ром, підлягають ввезенню на митну територію України у строки, зазначені в такому договорі, але не пізніше 90 ка­лендарних днів з дати митного оформлення (дати оформ­лення ВМД на експорт) товарів, що фактично експортовані за бартерним договором, а в разі експорту за бартерним договором робіт і послуг – з дати підписання акта або іншого документа, що засвідчує виконання робіт, надання послуг. Датою ввезення товарів за бартерним договором на митну територію України вважається дата їх митного оформлення (дата оформлення ВМД на імпорт), а в разі імпорту за бартер­ним договором робіт або послуг – дата підписання акта або іншо­го документа, що засвідчує виконання робіт, надання послуг;

б) скорочений строк – 60 календарних днів – у разі екс­порту за бартерним договором високоліквідних товарів. Перелік високоліквідних товарів встановлюється Кабіне­том Міністрів України (додаток № 3 постанови Кабінету Міністрів України від 29 квітня 1999 р. № 756 «Про деякі питання регулювання товарообмінних (бартерних) опе­рацій у галузі зовнішньоекономічної діяльності»; до висо­коліквідних товарів належать велика рогата худоба жива, вівці та кози живі, яловичина морожена, пшениця, жито, ячмінь, борошно та ін.);

в) подовжений строк – 150 календарних днів – у разі імпорту за бартерними договорами каучуку натурального, синтетичного, прискорювачів вулканізації каучуку гото­вих (за кодами, визначеними ч. 2 ст. 2 Закону) з країн Північної та Латинської Америки, Японії, Південно-Східної Азії, Центральної та Південної Африки.

Перевищення встановлених законом строків імпорту товарів (робіт, послуг) за бартерними договорами допус­кається, якщо:

а) йдеться про бартерні договори, що передбачають ви­робничу кооперацію, консигнацію, комплексне будівни­цтво, поставку складних технічних виробів, товарів спе­ціального призначення. Порядок віднесення бартерних до­говорів до зазначених видів затверджений Постановою Кабінету Міністрів України від 29 квітня 1999 р. № 756 «Про деякі питання регулювання товарообмінних (бартер­них) операцій у галузі зовнішньоекономічної діяльності»;

б) суб'єкт ЗЕД України, який є стороною відповідного бартерного договору, отримав разовий індивідуальний дозвіл Міністерства економіки України на перевищення строків імпорту.

У разі зміни умов договору, що передбачає заміну зобо­в'язань щодо оплати товару іноземним контрагентом в гро­шовій формі на зобов'язання по постачанню товарів (робіт, послуг), український постачальник подає копії договору та додаткових угод до органу державної податкової служби України.

Порушення суб'єктом ЗЕД України передбачених зако­ном строків ввезення товарів (виконання робіт, надання послуг), що імпортуються за бартерним договором, тягне за собою стягнення пені за кожний день прострочення у розмірі 0,3 відсотка вартості неодержаних товарів (робіт, послуг), що імпортуються за бартерним договором.

Загальний розмір нарахованої пені не може перевищу­вати розміру заборгованості.

Строки імпорту за бартерними договорами зупиняють­ся, і пеня за їх порушення не стягується:

1) якщо заборгованість за бартерним договором виник­ла через обставини непереборної сили або форс-мажору – протягом дії цих обставин;

2) у разі прийняття судом (арбітражем), у тому числі в іншій країні, позовної заяви українського суб'єкта ЗЕД до іноземного контрагента про стягнення заборгованості, яка виникла внаслідок недотримання строків та інших умов, визначених бартерним договором, – на час розгляду спору.

У разі прийняття судом (арбітражем) рішення:

- про відмову в позові повністю або частково, чи при­пинення (закриття) провадження у справі, або залишення позову без розгляду, – строки поновлюються, і пеня за їх порушення сплачується за кожний день прострочення, включаючи період, на який ці строки було зупинено. У разі часткової відмови в позові пеня нараховується тільки в тій частині, в якій у позові було відмовлено;

- про задоволення позову – пеня за порушення строків не сплачується з дати прийняття позову до розгляду.

Органи державної податкової служби мають право за наслідками документальних перевірок стягувати у безспірному порядку з суб'єктів ЗЕД України пеню, передба­чену законом.

**6. Правове регулювання зовнішньоекономічних операцій   
з давальницькою сировиною**

Операцією з давальницькою сировиною є операція, що передбачає поставку однією стороною (замовником) сиро­вини для її перероблення іншою стороною (виконавцем) на готову продукцію за відповідну плату (у грошовій формі, частиною давальницької сировини або готової продукції).

Значне поширення операцій з давальницькою сирови­ною у зовнішньоекономічних відносинах обумовлене їх економічною вигідністю для обох сторін. Так, для замов­ника інтерес у переробці сировини в іншій країні можуть визначати такі чинники: відсутність чи недостатній рівень розвитку переробних потужностей, нижча собівартість го­тової продукції за умови виготовлення її в іншій країні, екологічна шкідливість виробництва тощо; для виконав­ця – завантаження виробничих потужностей (особливо в умовах недостатності сировини), потреба у готовій про­дукції.

Новий порядок здійснення та контролю операцій з переробки товарів на митній території України та за її межами з 01.06.2012 регулюється Митним кодексом України від 13.03.2012 №4495-VI.

**Лекція № 6**

**Тема лекції:**

**«Валютне регулювання зовнішньоекономічної діяльності»**

**План лекції**

**1. Валютні операції: поняття, види, суб'єкти.**

**2. Повноваження державних органів і функції банківської системи у сфері валютного регулювання та валютного контролю.**

**3. Ліцензування валютних операцій.**

**4. Правовий режим банківських рахунків у іноземній валюті.**

**5. Порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті.**

**Література**

1. Про систему валютного регулювання та валютного контролю: Декрет Кабінету Міністрів України від 19.02.1993 № 15-93 // Відомості Верховної Ради України. – 1993. – № 17. – Ст. 184.

2. Про запобігання та протидію легалізації (відмиванню) доходів, одержаних злочинним шляхом, фінансуванню тероризму та фінансуванню розповсюдження зброї масового знищення: Закон України від 14.10.2014 № 1702-VII // Відомості Верховної Ради України. – 2014. – № 50-51. – Ст. 2057.

3. Про Національний банк України : Закон України від 20.05.1999 № 679-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 29. – Ст. 238.

4. Про переміщення готівки і банківських металів через митний кордон України: Постанова Правління Національного банку України від 27.05.2008 № 148 // Офіційний вісник України. – 2008. – № 43. – Ст. 124.

5. Про режим інозем­ного інвестування : Закон України від 19.03.1996 № 93/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 19. – Ст. 80.

6. Про затвердження Положення про порядок отримання резидентами кредитів, позик в іноземній валюті від нере­зидентів і надання резидентами позик в іноземній валюті нерезидентам: Постанова Правління Національного банку України від 17.06.2004 № 270 // Офіційний вісник України. – 2004. – № 29. – Ст. 85.

7. Про платіжні системи та переказ грошей в Україні: Закон України від 05.04.2001 № 2346-III // Відомості Верховної Ради України. – 2001. – № 29. – Ст. 137.

8. Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

**1. Валютні операції: поняття, види, суб'єкти**

Правовий режим валютних операцій в Україні встановлено Декретом Кабінету Міністрів Украї­ни від 19 лютого 1993 р. № 15-93 «Про систему валютного регулювання і валютного контролю».

Валютні операції – це операції з валютними цінностями, пов'язані з переходом права власності на валютні цінності та/або переміщенням валютних цінностей через кордон України.

Валютними цінностями є:

а) валюта України - як власне валюта України (грошові знаки), так і платіжні документи та інші цінні папери, виражені у валюті України;

б) іноземна валюта - як власне іноземна валюта, так і банківські метали, платіжні документи та інші цінні папери, виражені в іноземній валюті або банківських металах.

Постановою Правління НБУ від 4 травня 1998 р. № 34 (в редакції постанови від 2 жовтня 2002 р. № 378) затверджений Класифікатор іноземних валют та банківських металів, який поділяє існуючі у світі валюти на три групи:

* вільно конвертовані валюти, які широко використовуються для здійснення платежів за міжнародними операціями та продаються на головних валютних ринках світу (1 група);
* вільно конвертовані валюти, які широко не використовуються для здійснення платежів за міжнародними операціями та не продаються на головних валютних ринках світу (2 група);
* неконвертовані валюти (3 група).

Віднесення іноземної валюти до тієї чи іншої групи обумовлене тим, що Міжнародний валютний фонд до вільно конвертованих валют відносить валюти тих країн, парламенти (уряди) яких ратифікували статтю VIII Угоди МВФ. Перелік держав, які прийняли зобов'язання статті VIII Угоди МВФ, наведений у додатку до Класифікатора.

Декрет «Про систему валютного регулювання і валютного контролю» передбачає здійснення трьох видів валютних операцій:

1) операції, пов'язані з переходом права власності на валютні цінності, за винятком операцій, що здійснюються між резидентами у валюті України (типовим прикладом є купівля-продаж іноземної валюти);

2) операції, пов'язані з використанням валютних цінностей в міжнародному обігу як засобу платежу, з передаванням заборгованостей та інших зобов'язань, предметом яких є валютні цінності.

У розрахунках між резидентами і нерезидентами в межах торговельного обороту (тобто у сфері господарювання) використовується як засіб платежу іноземна валюта. Здійснення таких розрахунків у валюті України допускається лише за умови одержання індивідуальної ліцензії Національного банку України (ст. 7 Декрету). Тобто зовнішньоекономічні операції повинні забезпечувати надходження в Україну передусім іноземної валюти;

3) операції, пов'язані з ввезенням, переказуванням і пересиланням на територію України та вивезенням, пере­казуванням і пересиланням за її межі валютних цінностей.

Суб'єктами валютних операцій є:

а) особи, що відчужують валютні цінності, у тому числі платники (у разі операцій з грошовими коштами);

б) отримувачі (набувачі) валютних цінностей;

в) особи, які здійснюють переміщення валютних цінностей через кордон без їх відчуження.

З точки зору державної належності валютне законодавство поділяє суб'єктів валютних операцій на резидентів та нерезидентів.

Резидентами є:

1) фізичні особи (громадяни України, іноземні грома­дяни, особи без громадянства), які мають постійне місце проживання на території України, у тому числі ті, що тимчасово перебувають за кордоном;

2) юридичні особи, суб'єкти підприємницької діяльності, що не мають статусу юридичної особи (філії, представництва тощо), з місцезнаходженням на території України, які здійснюють свою діяльність на підставі законів України;

3) дипломатичні, консульські, торговельні та інші офіційні представництва України за кордоном, які мають імунітет і дипломатичні привілеї, а також філії та представництва підприємств і організацій України за кордоном, що не здійснюють підприємницької діяльності.

Нерезидентами є:

1) фізичні особи (іноземні громадяни, громадяни України, особи без громадянства), які мають постійне місце проживання за межами України, в тому числі ті, що тимчасово перебувають на території України;

2) юридичні особи, суб'єкти підприємницької діяльності, що не мають статусу юридичної особи (філії, представництва тощо), з місцезнаходженням за межами України, які створені й діють відповідно до законодавства іноземної держави, у тому числі юридичні особи та інші суб'єкти підприємницької діяльності з участю юридичних осіб та інших суб'єктів підприємницької діяльності України;

3) розташовані на території України іноземні дипломатичні, консульські, торговельні та інші офіційні представництва, міжнародні організації та їх філії, що мають імунітет і дипломатичні привілеї, а також представництва інших організацій і фірм, які не здійснюють підприємниць­кої діяльності на підставі законів України.

Для визначення змісту термінів «постійне місце проживання» та «місцезнаходження» необхідно звертатися до ст. 1 Закону України « Про зовнішньоекономічну діяльність».

**2. Повноваження державних органів і функції банківської системи   
у сфері валютного регулювання та валютного контролю**

Валютні операції є об'єктом валютного регулювання та валютного контролю.

Валютне регулювання – це визначення правового режиму валютних цінностей, правил проведення валютних операцій, правового становища їх суб'єктів, порядку здійснення валютного контролю та відповідальності за порушення валютного законодавства.

Валютне регулювання носить публічно-правовий характер, тобто:

а) воно спрямоване на забезпечення публічних інтересів щодо стабільності національної грошової одиниці, утримання платіжного балансу, зміцнення валютно-фінансової системи держави в цілому;

б) здійснюється виключно за допомогою імперативних методів регулювання.

Валютний контроль – це діяльність уповноважених органів державної влади та банків, спрямована на перевірку дотримання суб'єктами валютних операцій валютного законодавства, виявлення правопорушень та застосування санкцій до правопорушників.

Відповідно до Закону України від 20 травня 1999 р. «Про Національний банк України» Національний банк України діє як уповноважена державна установа при застосуванні законодавства України про валютне регулювання і валютний контроль (ч. 1 ст. 44). До компетенції НБУ у сфері валютного регулювання та контролю належать:

* видання нормативно-правових актів щодо ведення валютних операцій;
* видача та відкликання ліцензій, здійснення контролю, у тому числі шляхом здійснення планових і позапла­нових перевірок, за діяльністю банків, юридичних та фізичних осіб (резидентів та нерезидентів), які отримали ліцензію НБУ на здійснення валютних операцій, в частині дотримання ними валютного законодавства;
* встановлення лімітів відкритої валютної позиції для банків та інших установ, що купують та продають іноземну валюту. Валютна позиція – це співвідношення вимог та зобов'язань банку в іноземній валюті. При їх рівності позиція вважається закритою, при нерівності – відкритою. Відкрита позиція є короткою у разі, якщо обсяг зобов'язань по проданій валюті перевищує обсяг вимог, і довгою, якщо обсяг вимог по купленій валюті перевищує обсяг зобов'язань;
* застосовування заходів відповідальності до банків, юридичних та фізичних осіб (резидентів та нерезидентів) за порушення правил валютного регулювання і валютного контролю.

Повноваженнями у сфері валютного контролю наділені також:

* *Державна фіскальна служба України* – здійснює контроль за дотриманням суб’єктами зовнішньоекономічної діяльності і громадянами установленого законодавством порядку переміщення товарів, транспортних засобів через митний кордон України; контроль за дотриманням правил переміщення валютних цінностей через митний кордон України.
* *Міністерство економічного розвитку та торгівлі України* – здійснює контроль за додержанням правил поштових переказів та пересилання валютних цінностей через митний кордон України;
* Окрім того, *комерційні банки* здійснюють контроль за валютними операціями, що провадяться резидентами і нерезидентами через ці банки.

**3. Ліцензування валютних операцій**

Важливим засобом валютного регулювання є *ліцензування валютних операцій* Національним банком України, яке регулюється ст. 5 Декрету Кабінету Міністрів України «Про систему валютного регулювання і валютного контролю».

НБУ видає два види ліцензій на здійснення валютних операцій, які підпадають під режим ліцензування згідно з цим Декретом:

1) генеральні;

2) індивідуальні.

Генеральні ліцензії видаються лише комерційним банкам та іншим фінансовим установам України на здійснення валютних операцій у комплексі, окрім тих валютних операцій, що потребують індивідуальної ліцензії, на весь період дії режиму валютного регулювання.

Індивідуальні ліцензії видаються резидентам і нерезидентам на здійснення разової валютної операції на період; необхідний для здійснення такої операції. Індивідуальної ліцензії потребують такі операції.

1) Вивезення, переказування і пересилання за межі України валютних цінностей. Загальне правило про ліцен­зування операцій з переміщення іноземної валюти за межі України має ряд винятків, до яких належать:

а) вивезення, переказування і пересилання за межі України фізичними особами – резидентами іноземної валюти на суму, що визначається НБУ;

б) вивезення, переказування і пересилання за межі України фізичними особами - резидентами і нерезидентами іноземної валюти, яка була раніше ввезена ними в Україну на законних підставах;

в) платежі в іноземній валюті, що здійснюються резидентами за межі України на виконання зобов'язань у цій валюті перед нерезидентами щодо оплати продукції, послуг, робіт, прав інтелектуальної власності та інших майнових прав, за винятком оплати валютних цінностей та за договорами страхування життя.

Таким чином, суб'єкти господарювання не обмежені будь-якими граничними сумами переказів іноземної валюти на виконання зобов'язань перед нерезидентами щодо поставки продукції, виконання робіт, надання послуг. Разом з тим вони повинні пред'являти до банківських уста­нов відповідні зовнішньоекономічні договори (контракти) для підтвердження господарського характеру операції та забезпечення подальшого валютного контролю;

г) платежі в іноземній валюті за межі України у вигляді процентів за кредити, доходу (прибутку) від іноземних інве­стицій;

д) вивезення за межі України іноземної інвестиції в іноземній валюті, раніше здійсненої на території України, в разі припинення інвестиційної діяльності.

Положення пунктів г) і д) конкретизують зміст гарантій для іноземних інвесторів, які закріплені у статтях 11 та 12 Закону України від 19 березня 1996 р. «Про режим інозем­ного інвестування».

2) Ввезення, переказування, пересилання в Україну валюти України. Як виняток, не потребує ліцензування ввезення тощо в Україну сум у валюті України, які раніше були вивезені, переказані, переслані на законних підставах за кордон, – це кореспондує положенню ст. 3 Декрету, згідно з яким суми у валюті України, що були вивезені, переказані, переслані на законних підставах за кордон, можуть бути вільно ввезені, переслані, переказані назад в Україну.

3) Надання і одержання резидентами кредитів в іно­земній валюті. Наразі здійснюється не ліцензування відповідних валютних операцій, а реєстрація кредитних договорів НБУ шляхом видачі резидентам реєстраційних свідоцтв відповідно до Положення про порядок отримання резидентами кредитів, позик в іноземній валюті від нерезидентів і надання резидентами позик в іноземній валюті нерезидентам, затвердженого постановою Правління НБУ від 17 червня 2004 р. № 270.

4) Використання іноземної валюти на території України як засобу платежу або як застави.

5) Розміщення валютних цінностей на рахунках і у вкладах за межами України, за винятком:

а) відкриття фізичними особами – резидентами рахунків у іноземній валюті на час їх перебування за кордоном;

б) відкриття кореспондентських рахунків банками;

в) відкриття рахунків у іноземній валюті дипломатичними, консульськими, торговельними та іншими офіційними представництвами України за кордоном, а також філіями та представництвами підприємств і організацій України за кордоном.

6) Здійснення інвестицій за кордон, у тому числі шляхом придбання цінних паперів, за винятком цінних паперів або інших корпоративних прав, отриманих фізичними особами - резидентами як дарунок або у спадщину. Слід відзначити, що НБУ встановлює порядок інвестування за кордон лише валютних цінностей. Визначення порядку здійснення резидентами інвестицій за кордон у негрошовій формі належить до компетенції Міністерства економіки України.

Одержання індивідуальної ліцензії однією із сторін валютної операції означає також дозвіл на її здійснення іншою стороною або третьою особою, яка має відношення до цієї операції, якщо інше не передбачено умовами індивідуальної ліцензії.

**4. Правовий режим банківських рахунків у іноземній валюті**

Відповідно до ст. 6 Закону України від 05.04.2001 р. «Про платіжні системи та переказ грошей в Україні», банки мають право відкривати рахунки резидентам України (юридичним особам, їх відокремленим підрозділам, фізичним особам), нерезидентам України (юридичним особам – інвесторам, представництвам юридичних осіб в Україні та фізичним особам).

Правовий режим рахунків у іноземній валюті визначений Інструкцією про порядок відкриття, використання та закриття рахунків у національній та іноземних валютах, затвердженою постановою Правління Національного банку України від 12 листопада 2003 р. № 492.

Так, суб'єкти господарювання, нерезиденти-інвестори, іноземні представництва і фізичні особи мають право відкривати рахунки для забезпечення своєї господарської діяльності і власних потреб у будь-яких банках України відповідно до власного вибору, крім випадків, коли банк не має можливості прийняти на банківське обслуговування або якщо така відмова допускається законом або банківськими правилами (п. 1.3 Інструкції).

Банки відкривають своїм клієнтам за договором банківського рахунку поточні рахунки, за договором банківського вкладу - вкладні (депозитні) рахунки (п. 1.8 Інструкції).

Поточний рахунок – це рахунок, що відкривається банком клієнту на договірній основі для зберігання грошей і здійснення розрахунково-касових операцій за допомогою платіжних інструментів відповідно до умов договору та вимог законодавства України.

До поточних рахунків також належать:

* рахунки за спеціальними режимами їх використання, що відкриваються у випадках, передбачених законами Украї­ни або актами Кабінету Міністрів України (наприклад, рахунки для ведення спільної інвестиційної діяльності за уча­стю нерезидента-інвестора без створення юридичної особи);
* поточні рахунки типу «Н», що відкриваються в національній валюті офіційним представництвам і представництвам юридичних осіб-нерезидентів, які не займаються підприємницькою діяльністю на території України;
* поточні рахунки типу «П», що відкриваються в національній валюті постійним представництвам;
* карткові рахунки, що відкриваються для обліку операцій за платіжними картками відповідно до вимог цієї Інструкції.

Вкладний (депозитний) рахунок - це рахунок, що відкривається банком клієнту на договірній основі для зберігання грошей, що передаються клієнтом в управління на вста­новлений строк або без зазначення такого строку під визначений процент (дохід) і підлягають поверненню клієнту відповідно до законодавства України та умов договору.

Клієнти можуть відкривати лише один поточний рахунок для формування статутного фонду (статутного або складеного капіталу, пайового або неподільного фонду) суб'єкта господарювання – юридичної особи (у національній та/або іноземній валюті) та один поточний рахунок (у національній та/або іноземній валюті) за кожною угодою суміс­ної (спільної) діяльності без створення юридичної особи.

Порядок відкриття поточних рахунків у національній та іноземних валютах суб'єктам господарювання визначений розділом 3 Інструкції.

Особливістю правового режиму використання коштів за поточними рахунками в іноземній валюті (розділ 5 Інструкції) є нормативне закріплення переліку операцій, які можуть проводитися через ці рахунки, на відміну від поточних рахунків у національній валюті, за якими здійснюються всі види розрахунково-касових операцій відповідно до умов договору та вимог законодавства України.

Так, поточний рахунок в іноземній валюті відкривається суб'єкту господарювання для зберігання грошей і проведення розрахунків у межах законодавства України в безготівковій та готівковій іноземній валюті, для здійснення поточних операцій, визначених законодавством України, для здійснення інвестицій за кордон, розрахунків за купівлю-продаж облігацій зовнішньої державної позики України, для зарахування, використання і погашення кредитів (позик, фінансової допомоги) в іноземній валюті, а також для надходження іноземних інвестицій в Україну відповідно до законодавства України.

Поточними торговельними операціями за поточними рахунками в іноземній валюті є такі розрахунки:

* між юридичними особами-резидентами і юридичними особами-нерезидентами під час здійснення ЗЕД за торговельними операціями;
* між юридичними особами-резидентами на території України за умови наявності індивідуальної ліцензії НБУ;
* між юридичними особами-нерезидентами та юридичними особами-резидентами через юридичних осіб-резидентів (посередників) відповідно до договорів (контрактів, угод), що укладені відповідно до законодавства України;
* інші розрахунки, що здійснюються відповідно до законодавства України.

Поточними неторговельними операціями за поточними рахунками в іноземній валюті є такі операції:

* перекази заробітної плати, стипендій, пенсій, аліментів, державної допомоги, матеріальної допомоги, допомоги родичів, благодійної допомоги, виплат і компенсацій;
* виплати готівкової іноземної валюти за платіжними картками;
* купівля за рахунок коштів, розміщених на поточному рахунку, чеків, що виражені в іноземній валюті;
* виплати на підставі вироків, рішень, ухвал і постанов судових, слідчих та інших правоохоронних органів;
* платежі, що пов'язані зі смертю громадян;
* платежі, пов'язані із судовими витратами, із слідчими та нотаріальними діями, платежі з відшкодування витрат судовим, нотаріальним, слідчим та іншим правоохоронним органам, а також сплата державного мита, податків, зборів та інших обов'язкових платежів, пов'язаних з виконанням зазначених дій і розглядом судових справ;
* оплата зборів, мита та дії, пов'язані з охороною прав на об'єкти інтелектуальної власності;
* оплата за рахунок коштів фізичних осіб витрат за лікування громадян у медично-профілактичних закладах іншої держави;
* оплата за рахунок коштів фізичних осіб навчання в навчальних закладах, стажування в закладах іншої держави;
* оплата за рахунок коштів фізичних осіб участі в міжнародних конгресах, симпозіумах, семінарах, конференціях, спортивних і культурних заходах, виставках, ярмарках, а також в інших міжнародних зустрічах;
* оплата витрат на придбання літератури та передплатних видань, що видаються за кордоном;
* оплата витрат, пов'язаних з відрядженням за кордон;
* оплата праці нерезидентів, які згідно з укладеними трудовими договорами (контрактами) працюють в Україні;
* платежі у зв'язку з прийняттям спадщини;
* перерахування на утримання дипломатичних, офіційних представництв та інших представництв юридичних осіб-нерезидентів, які не займаються підприємницькою діяльністю;
* виплата авторських винагород фізичним особам;
* виконання зобов'язань за укладеними договорами з юридичними особами-нерезидентами стосовно відшкодування їм витрат, здійснених ними на користь фізичних осіб-резидентів, які тимчасово перебувають за межами Украї­ни, як оплати праці або інших витрат, пов'язаних з виконанням ними професійних обов'язків;
* перерахування вступних і членських внесків до міжнародних організацій.

Юридичні особи-нерезиденти можуть відкривати в банках України поточні рахунки для здійснення інвестицій у національній та іноземних валютах, у тому числі для забезпечення таких видів діяльності, як виробнича кооперація, спільне виробництво та інших видів спільної діяль­ності за участю нерезидентів-інвесторів, які здійснюються на підставі договорів (контрактів) без утворення юридичної особи відповідно до розділу 16 Інструкції.

Порядок закриття рахунків клієнтів банків визначений розділом 20 Інструкції про порядок відкриття, використання та закриття рахунків у національній та іноземних валютах.

**5. Порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті**

Розрахунки в іноземній валюті за зовнішньоекономічними договорами піддаються не лише договірному, а й Публічно-правовому регулюванню з метою забезпечення стабільності валютно-фінансової системи України, основним актом якого є Закон України від 23 вересня 1994 р. «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті». Цей Закон визначає:

1) строки повернення в Україну валютної виручки резидентів за експортними операціями;

2) строки ввезення в Україну товарів за імпортними операціями, які здійснюються на умовах попередньої оплати;

3) строки перерахування на користь іноземних партнерів сум іноземної валюти, придбаної в установленому порядку резидентами для забезпечення виконання контрактних зобов'язань;

4) відповідальність резидентів за порушення зазначених

строків;

5) умови перевищення строків у разі виконання зовнішньоекономічних договорів окремих видів.

1. При здійсненні експортних операцій виручка резидентів в іноземній валюті підлягає зарахуванню на їхні валютні рахунки в українських банках у терміни виплати заборгованостей, зазначені в контрактах, але не пізніше 90 календарних днів з дати митного оформлення (виписки вивізної ВМД) продукції, що експортується (не пізніше 180 календарних днів - у разі експорту продукції визначених законом підприємств суднобудівної галузі, фармацевтич­ної продукції вітчизняного виробництва). У разі експорту робіт (послуг), прав інтелектуальної власності строк повернення валютної виручки відраховується з моменту підпи­сання акта або іншого документа, що засвідчує виконання робіт, надання послуг, експорт прав інтелектуальної власності.

Відповідно до п. 1 рекомендацій президії Вищого господарського суду України від 17 грудня 2005 р. № 04-5/3360 «Про деякі питання практики застосування Закону Украї­ни «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті», виручкою резидента в іноземній валюті слід вважати суму грошових коштів, яка підлягала отриманню на рахунок за фактично реалізовану суб'єктом господарювання – резидентом продукцію (роботи, послуги). При визначенні суми виручки, що повинна бути зарахована на рахунок резидента, слід виходити з вартості фактично реалізованої резидентом продукції (робіт, послуг).

2. При здійсненні резидентами імпортних операцій на умовах відстрочення поставки таке відстрочення не повинно перевищувати 90 календарних днів з моменту здійснення авансового платежу або виставлення векселя на користь іноземного постачальника продукції (робіт, послуг), що імпортується.

При застосуванні розрахунків щодо імпортних операцій резидентів у формі документарного акредитиву строк відра­ховується з моменту здійснення банком платежу на користь нерезидента.

При цьому слід мати на увазі, що об'єктом як регулювання Законом, так і валютного контролю з боку податкових органів є фактичне надходження товару в Україну протягом певного строку. Юридичний перехід права власності, як і деякі інші нюанси договірних відносин між сторонами контракту на поставку перебувають поза межами цього контролю.

3. Резиденти, які купують іноземну валюту через банки для забезпечення виконання зобов'язань перед нерези­дентами, зобов'язані здійснювати перерахування таких сум протягом 5 робочих днів з моменту зарахування таких сум на валютні рахунки резидентів.

У разі порушення резидентами зазначеного строку придбана ними валюта продається банками протягом 5 робочих днів на міжбанківському валютному ринку України. При цьому позитивна курсова різниця, що може виникнути за такою операцією, щоквартально направляється до Державного бюджету України, а негативна курсова різниця відноситься на результати господарської діяльності резидента.

4. Порушення резидентами строків, зазначених у пунктах 1 і 2, тягне за собою стягнення пені за кожний день прострочення у розмірі 0,3 відсотка суми неодержаної виручки (митної вартості недопоставлено продукції) в іноземній валюті, перерахованої у грошову одиницю України за валютним курсом НБУ на день виникнення заборгованості.

Обмежень загального розміру пені, яка може бути стягнена, Закон не встановлює. Однак ст. 250 ГК встановлює граничні строки застосування адміністративно-господарських санкцій, до яких належить і санкція за неповернення валютної виручки. Так, адміністративно-господарські санкції можуть бути застосовані до суб'єкта господарюван­ня протягом шести місяців з дня виявлення порушення, але не пізніш як через один рік з дня порушення цим суб'єктом встановлених законодавчими актами правил здійснення господарської діяльності.

Стягнення встановлених Законом «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті» санкцій за порушення строків надходження валютної виручки за експор­тований товар або строків ввезення попередньо оплаченого товару не ставиться в залежність від причин, з яких ці порушення допущені. Однак встановлені Законом строки зупиняються, і пеня за їх порушення не сплачується:

1) якщо перевищення строків обумовлено виникненням форс-мажорних обставин - на період дії форс-мажорних обставин (з дня, наступного за днем закінчення дії таких обставин, перебіг строків поновлюється).

Підтвердженням форс-мажорних обставин є відповідна довідка Торгово-промислової палати або іншої уповноваженої організації (органу) країни розташування сторони до­говору (контракту) або третьої країни відповідно до умов договору;

2) у разі прийняття судом, Міжнародним комерційним арбітражним судом чи Морською арбітражною комісією при Торгово-промисловій палаті України позовної заяви резидента про стягнення з нерезидента заборгованості, яка виникла внаслідок недотримання нерезидентом термінів, передбачених експортно-імпортними контрактами, - на період розгляду спору.

У разі прийняття судом рішення про:

відмову в позові повністю або частково, або припинення (закриття) провадження у справі, чи залишення позову без розгляду, – строки поновлюються і пеня за їх порушення сплачується за кожний день прострочення, включаючи період, на який їх було зупинено.

задоволення позову – пеня за порушення строків не сплачується з дати прийняття позову до розгляду судом.

У спеціальній літературі наголошують на тому, що перелік юрисдикційних органів, подання позову до яких тягне за собою зупинення перебігу відповідних строків, є вичерпним; відтак для українського контрагента є дуже невигідною умова зовнішньоекономічного контракту, яка передбачає розгляд можливого спору у будь-яких зарубіжних третейських судах. Щоправда, ВГСУ вказав, що при визначенні суду, звернення до якого зупиняє терміни, передбачені статтями 1 і 2 Закону, господарським судам слід враховувати, що передбачений цим Законом перелік спеціальних юрисдикційних органів не є вичерпним (п. 3 рекомендацій президії ВГСУ «Про деякі питання практики застосування Закону України «Про порядок здійснення розра­хунків в іноземній валюті»), однак ця позиція є виключно рекомендаційною.

Державні податкові інспекції вправі за наслідками документальних перевірок безпосередньо стягувати з рези­дентів передбачену законом пеню.

Проблемним є питання застосування у зовнішньоекономічних договорах зарахування зустрічних вимог між резидентом-експортером та нерезидентом (внаслідок чого валютна виручка в Україну не надходить або надходить у меншому розмірі, аніж це передбаченого договором). ВГСУ вказав, що припинення дебіторської та кредиторської заборгованості між резидентом та нерезидентом шляхом зарахування зустрічних однорідних вимог не суперечить законодавству України (п. З рекомендацій президії ВГСУ «Про деякі питання практики застосування Закону України «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті»).

5. Допускається перевищення строків повернення валютної виручки (імпорту продукції, робіт, послуг) у разі виконання резидентами договорів виробничої кооперації, консигнації, комплексного будівництва, оперативного і фінансового лізингу, поставки складних технічних виробів і товарів спеціального призначення та за умови отримання індивідуальної ліцензії НБУ.

Порядок віднесення операцій резидентів у разі провадження ними зовнішньоекономічної діяльності до договорів виробничої кооперації, консигнації, комплексного будівництва, оперативного та фінансового лізингу, поставки складних технічних виробів і товарів спеціального призначення затверджений постановою Кабінету Міністрів від 30 березня 2002 р. №445.

Здійснення банками контролю за дотриманням резидентами строків, визначених Законом України «Про порядок здійснення розрахунків в іноземній валюті», а також отримання резидентами індивідуальних ліцензій НБУ на перевищення цих строків регулюється Інструкцією про порядок здійснення контролю і отримання ліцензій за експортними, імпортними та лізинговими операціями, що затверджена постановою Правління НБУ від 24 березня 1999 р. №136.

**Лекція № 7**

**Тема лекції:**

**«Правове регулювання іноземного інвестування»**

**План лекції**

**1. Поняття іноземних інвестицій.**

**2. Види і форми іноземних інвестицій.**

**3. Оцінка іноземних інвестицій.**

**4. Правовий режим іноземного інвестування.**

**5. Правове становище суб'єктів господарювання з іноземними інвестиціями.**

**6. Правовий режим договорів про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора.**

**7. Правове регулювання здійснення інвестицій резидентами України за її межами.**

**8. Гарантії прав та законних інтересів іноземних інвесторів.**

**Література**

1. Конституція України від 28 червня 1996 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.

2. Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

3. Про режим іноземного інвестування: Закон України від 19.03.1996 № 93/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 19. – Ст. 80.

4. Белова О.І. Проблема правового регулювання режиму іноземного інвестування / О.І. Белова // Ученые записки Таврического национального университета им. В. И. Вернадского. – 2010. – № 2. – С. 75-81.

5. Шевердіна О.В. Правовий режим іноземного інвестування: до визначення поняття / О.В. Шевердіна // Часопис Київського університету права. – 2012. – № 3. – С. 260-263.

6. Товкун І.М. Законодавче регулювання захисту іноземних інвестицій в Україні/ І.М. Товкун // Право та інноваційне суспільство. – 2012. – № 1(2). – С. 38-43.

7. Мацука В.М. Особливості іноземного інвестування в Україні / В.М. Мацука // Науковий вісник Херсонського державного університету. – 2015. – Випуск 11. – С. 12-15.

1. **Поняття іноземних інвестицій**

Відповідно до ст. 1 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність» іноземні інвестиції - всі види майнових та інтелектуальних цінностей, що вкладаються іноземними суб'єктами господарської діяльності в Україні, в результаті чого утворюється прибуток (доход) або досягається соціальний ефект.

Іноземні суб'єкти господарської діяльності - суб'єкти господарської діяльності, що мають постійне місцезнаходження або постійне місце проживання за межами України.

Відповідно до ст. 1 Закону України «Про режим іноземного інвестування» іноземні інвестори - суб'єкти, які провадять інвестиційну діяльність на території України, а саме:

* юридичні особи, створені відповідно до законодавства іншого, ніж законодавство України;
* фізичні особи - іноземці, які не мають постійного місця проживання на території України і не обмежені у дієздатності;
* іноземні держави, міжнародні урядові та неурядові організації;
* інші іноземні суб'єкти інвестиційної діяльності, які визнаються такими відповідно до законодавства України;

Іноземні інвестиції - цінності, що вкладаються іноземними інвесторами в об'єкти інвестиційної діяльності відповідно до законодавства України з метою отримання прибутку або досягнення соціального ефекту;

Підприємство з іноземними інвестиціями - підприємство (організація) будь-якої організаційно-правової форми, створене відповідно до законодавства України, іноземна інвестиція в статутному капіталі якого, за його наявності, становить не менше 10 відсотків.

1. **Види і форми іноземних інвестицій.**

Відповідно до ст. 2 Закону України «Про режим іноземного інвестування» іноземні інвестиції можуть здійснюватися у вигляді:

іноземної валюти, що визнається конвертованою Національним банком України;

валюти України - відповідно до законодавства України;

будь-якого рухомого і нерухомого майна та пов'язаних з ним майнових прав;

акцій, облігацій, інших цінних паперів, а також корпоративних прав (прав власності на частку (пай) у статутному капіталі юридичної особи, створеної відповідно до законодавства України або законодавства інших країн), виражених у конвертованій валюті;

грошових вимог та права на вимоги виконання договірних зобов'язань, які гарантовані першокласними банками і мають вартість у конвертованій валюті, підтверджену згідно з законами (процедурами) країни інвестора або міжнародними торговельними звичаями;

будь-яких прав інтелектуальної власності, вартість яких у конвертованій валюті підтверджена згідно з законами (процедурами) країни інвестора або міжнародними торговельними звичаями, а також підтверджена експертною оцінкою в Україні, включаючи легалізовані на території України авторські права, права на винаходи, корисні моделі, промислові зразки, знаки для товарів і послуг, ноу-хау тощо;

прав на здійснення господарської діяльності, включаючи права на користування надрами та використання природних ресурсів, наданих відповідно до законодавства або договорів, вартість яких у конвертованій валюті підтверджена згідно з законами (процедурами) країни інвестора або міжнародними торговельними звичаями;

інших цінностей відповідно до законодавства України.

Відповідно до ст. 3 Закону України «Про режим іноземного інвестування» іноземні інвестиції можуть здійснюватися у таких формах:

часткової участі у підприємствах, що створюються спільно з українськими юридичними і фізичними особами, або придбання частки діючих підприємств;

створення підприємств, що повністю належать іноземним інвесторам, філій та інших відокремлених підрозділів іноземних юридичних осіб або придбання у власність діючих підприємств повністю;

придбання не забороненого законами України нерухомого чи рухомого майна, включаючи будинки, квартири, приміщення, обладнання, транспортні засоби та інші об'єкти власності, шляхом прямого одержання майна та майнових комплексів або у вигляді акцій, облігацій та інших цінних паперів;

придбання самостійно чи за участю українських юридичних або фізичних осіб прав на користування землею та використання природних ресурсів на території України;

придбання інших майнових прав;

господарської (підприємницької) діяльності на основі угод про розподіл продукції;

в інших формах, які не заборонені законами України, в тому числі без створення юридичної особи на підставі договорів із суб'єктами господарської діяльності України.

1. **Оцінка іноземних інвестицій.**

Іноземні інвестиції та інвестиції українських партнерів, включаючи внески до статутного капіталу підприємств, оцінюються в іноземній конвертованій валюті та у валюті України за домовленістю сторін на основі цін міжнародних ринків або ринку України.

Перерахування інвестиційних сум в іноземній валюті у валюту України здійснюється за офіційним курсом валюти України, визначеним Національним банком України.

При реінвестиціях прибутку, доходу та інших коштів, одержаних у валюті України внаслідок здійснення іноземних інвестицій, перерахування інвестиційних сум провадиться за офіційним курсом валюти України, визначеним Національним банком України на дату фактичного здійснення реінвестицій.

1. **Правовий режим іноземного інвестування.**

Для іноземних інвесторів на території України встановлюється національний режим інвестиційної та іншої господарської діяльності, за винятками, передбаченими законодавством України та міжнародними договорами України.

Для окремих суб'єктів підприємницької діяльності, які здійснюють інвестиційні проекти із залученням іноземних інвестицій, що реалізуються відповідно до державних програм розвитку пріоритетних галузей економіки, соціальної сфери і територій, може встановлюватися пільговий режим інвестиційної та іншої господарської діяльності.

Законами України можуть визначатися території, на яких діяльність іноземних інвесторів та підприємств з іноземними інвестиціями обмежується або забороняється, виходячи з вимог забезпечення національної безпеки.

1. **Правове становище суб'єктів господарювання з іноземними інвестиціями.**

На території України підприємства з іноземними інвестиціями створюються і діють у формах, передбачених законодавством України.

Установчі документи підприємств з іноземними інвестиціями повинні містити відомості, передбачені законодавством України для відповідних організаційно-правових форм підприємств, а також відомості про державну належність їх засновників (учасників).

Оподаткування митом майна, що ввозиться в Україну як внесок іноземного інвестора до статутного капіталу підприємств з іноземними інвестиціями (крім товарів для реалізації або використання з метою, безпосередньо не пов'язаною з провадженням підприємницької діяльності), здійснюється у порядку, встановленому Митним кодексом України.

Підприємство з іноземними інвестиціями самостійно визначає умови реалізації продукції (робіт, послуг), включаючи ціну на них, якщо інше не передбачено законодавством України.

Продукція підприємств з іноземними інвестиціями не підлягає ліцензуванню і квотуванню за умови її сертифікації як продукції власного виробництва у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України.

Вивезення товарів, на які поширюється спеціальний режим експорту, здійснюється відповідно до законодавства України.

Підприємства з іноземними інвестиціями сплачують податки відповідно до законодавства України.

Охорона та здійснення прав інтелектуальної власності підприємств з іноземними інвестиціями забезпечуються відповідно до законодавства України. Підприємства з іноземними інвестиціями самостійно приймають рішення про патентування (реєстрацію) за кордоном винаходів, промислових зразків, товарних знаків та інших об'єктів інтелектуальної власності, які їм належать, відповідно до законодавства України.

1. **Правовий режим договорів про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора.**

Надання іноземним інвесторам права на проведення господарської діяльності, пов'язаної з використанням об'єктів, що перебувають у державній або комунальній власності і передаються у концесію, відбувається на підставі відповідного законодавства України шляхом укладення концесійного договору.

Іноземні інвестори мають право укладати договори (контракти) про спільну інвестиційну діяльність (виробничу кооперацію, спільне виробництво тощо), не пов'язану із створенням юридичної особи, відповідно до законодавства України.

Господарська діяльність на підставі зазначених у статті 23 цього Закону договорів (контрактів) регулюється законодавством України.

Сторони за договорами (контрактами) повинні вести окремий бухгалтерський облік та складати звітність про операції, пов'язані з виконанням умов цих договорів (контрактів), та відкрити окремі рахунки в установах банків України для проведення розрахунків за цими договорами (контрактами).

Договори (контракти) повинні бути зареєстровані у терміни та в порядку, що встановлюються Кабінетом Міністрів України.

Оподаткування митом майна (крім товарів для реалізації або використання з метою, безпосередньо не пов'язаною з провадженням підприємницької діяльності), що ввозиться в Україну іноземними інвесторами на строк не менше трьох років з метою інвестування на підставі зареєстрованих договорів (контрактів), здійснюється в порядку, встановленому Митним кодексом України.

Прибуток, одержаний від спільної інвестиційної діяльності за договорами (контрактами), оподатковується відповідно до законодавства України.

Положення про порядок державної реєстрації договорів (контрактів) про спільну інвестиційну діяльність за участю іноземного інвестора визначає порядок подання документів, їх розгляду та здійснення державної реєстрації договорів (контрактів) про виробничу кооперацію, спільне виробництво та інші види спільної інвестиційної діяльності за участю іноземного інвестора.

Державній реєстрації підлягають договори (контракти) про виробничу кооперацію, спільне виробництво та інші види спільної інвестиційної діяльності, не пов'язаної із створенням юридичної особи, укладені відповідно до законодавства суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності України за участю іноземного інвестора-1.

Державну реєстрацію договорів (контрактів) здійснює Мінекономрозвитку та уповноважені ним органи (далі - органи державної реєстрації).

Державна реєстрація договорів (контрактів) є підставою для здійснення іноземної інвестиції за такими договорами (контрактами) відповідно до статей 23 та 24 Закону України "Про режим іноземного інвестування".

Для державної реєстрації договору (контракту) суб'єкт зовнішньоекономічної діяльності України - учасник договору (контракту), якому доручено ведення спільних справ учасників, або уповноважена ним особа подає такі документи:

лист звернення про державну реєстрацію договору (контракту);

інформаційну картку договору (контракту) за формою, що встановлює Мінекономрозвитку;

договір (контракт) (оригінал і копію), засвідчені в установленому порядку;

засвідчені копії установчих документів суб'єкта (суб'єктів) зовнішньоекономічної діяльності України та свідоцтва про його державну реєстрацію як суб'єкта підприємницької діяльності;

документи, що свідчать про реєстрацію (створення) іноземної юридичної особи (нерезидента) в країні її місцезнаходження (витяг із торгівельного, банківського або судового реєстру тощо). Ці документи повинні бути засвідчені відповідно до законодавства країни їх видачі, перекладені українською мовою та легалізовані у консульській установі України, якщо міжнародними договорами, в яких бере участь Україна, не передбачено інше. Зазначені документи можуть бути засвідчені також у посольстві відповідної держави в Україні та легалізовані в МЗС;

ліцензію, якщо згідно із законодавством України цього вимагає діяльність, що передбачається договором (контрактом);

документ про оплату послуг за державну реєстрацію договору (контракту).

Оригінали договору (контракту) повертаються після розгляду матеріалів суб'єктові зовнішньоекономічної діяльності України, який подав лист-звернення про державну реєстрацію.

У разі обгрунтованої потреби органи державної реєстрації можуть вимагати інші документи, що стосуються визначення цілей, умов діяльності, спроможності учасників виконати договір (контракт), а також відповідності його законодавству.

Відповідальність за достовірність інформації, що міститься у документах, поданих для державної реєстрації, несе суб'єкт зовнішньоекономічної діяльності України.

Інформація, наведена у документах, поданих для державної реєстрації договору (контракту), є конфіденційною і не підлягає розголошенню.

Орган державної реєстрації розглядає документи, подані згідно з пунктом 5 цього Положення, протягом 20 календарних днів починаючи з дати фіксації у журналі обліку державної реєстрації договорів (контрактів). За результатами розгляду орган державної реєстрації приймає рішення про реєстрацію договору (контракту) або про відмову у ній.

Підтвердженням державної реєстрації договору (контракту) є картка державної реєстрації договору (контракту), складена за формою і заповнена згідно з порядком, що встановлює Мінекономрозвитку, та спеціальна відмітка про державну реєстрацію на договорі (контракті).

Один примірник картки державної реєстрації договору (контракту) та копія договору (контракту) залишаються в органі державної реєстрації.

Картка державної реєстрації договору (контракту) видається суб'єкту зовнішньоекономічної діяльності України у трьох примірниках. Перший примірник такої картки суб'єкт зовнішньоекономічної діяльності подає до митних органів для митного оформлення відповідного майна, другий - до державної податкової інспекції за місцезнаходженням українського суб'єкта зовнішньоекономічної діяльності, третій - залишається у суб'єкта зовнішньоекономічної діяльності України.

У здійсненні державної реєстрації договору (контракту) може бути відмовлено, якщо:

умови договору (контракту) не відповідають законодавству України;

до суб'єкта зовнішньоекономічної діяльності України, який подав лист - звернення про реєстрацію договору (контракту), застосовано санкції згідно із статтею 37 Закону України "Про зовнішньоекономічну діяльність";

існує заборона на передбачений вид спільної діяльності згідно із законодавством України.

Відмова у державній реєстрації договору (контракту) повинна бути оформлена письмово із зазначенням мотивів відмови і може бути оскаржена у судовому порядку.

За державну реєстрацію договору (контракту) про спільну інвестиційну діяльність справляється плата у розмірі шести неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, встановлених на день реєстрації.

Кошти, одержані за реєстрацію договору (контракту), перераховуються до бюджету Автономної Республіки Крим, обласних бюджетів, до міських бюджетів міст Києва та Севастополя.

У разі втрати (знищення) картки державної реєстрації договору (контракту) власникові (власникам) видається дублікат картки реєстрації договору (контракту).

Для отримання дубліката картки державної реєстрації договору (контракту) учасник договору (контракту) подає до органу державної реєстрації:

опубліковану в офіційній пресі об'яву про визнання недійсною втраченої картки державної реєстрації договору (контракту);

документ, що засвідчує сплату збору за видачу картки і дубліката картки державної реєстрації договору (контракту).

Орган державної реєстрації протягом п'яти робочих днів з моменту подання документів, зазначених у пункті 11 цього Положення, повинен видати дублікат картки державної реєстрації договору (контракту).

За видачу дубліката картки державної реєстрації договору (контракту) вноситься плата у розмірі 40 відсотків суми плати за державну реєстрацію договору (контракту) про спільну інвестиційну діяльність, встановленої на день подання заяви про видачу дубліката зазначеного документа.

Органи державної реєстрації до п'ятого числа місяця, що настає за звітним кварталом, подають Держмитслужби, Мінфіну і Держстату інформацію щодо зареєстрованих договорів (контрактів).

Державна реєстрація змін і доповнень до договорів (контрактів).

**7. Гарантії прав та законних інтересів іноземних інвесторів.**

Якщо в подальшому спеціальним законодавством України про іноземні інвестиції будуть змінюватися гарантії захисту іноземних інвестицій, зазначені в розділі II цього Закону, то протягом десяти років з дня набрання чинності таким законодавством на вимогу іноземного інвестора застосовуються державні гарантії захисту іноземних інвестицій, зазначені в цьому Законі.

До прав і обов'язків сторін, визначених угодою про розподіл продукції, протягом строку її дії застосовується законодавство України, чинне на момент її укладення. Зазначені гарантії не поширюються на зміни законодавства, що стосуються питань оборони, національної безпеки, забезпечення громадського порядку, охорони довкілля.

Іноземні інвестиції в Україні не підлягають націоналізації. Державні органи не мають права реквізувати іноземні інвестиції, за винятком випадків здійснення рятівних заходів у разі стихійного лиха, аварій, епідемій, епізоотій. Зазначена реквізиція може бути проведена на підставі рішень органів, уповноважених на це Кабінетом Міністрів України.

Рішення про реквізицію іноземних інвестицій та умови компенсації можуть бути оскаржені в судовому порядку відповідно до статті 26 цього Закону.

Іноземні інвестори мають право на відшкодування збитків, включаючи упущену вигоду і моральну шкоду, завданих їм внаслідок дій, бездіяльності або неналежного виконання державними органами України чи їх посадовими особами передбачених законодавством обов'язків щодо іноземного інвестора або підприємства з іноземними інвестиціями, відповідно до законодавства України.

Усі понесені витрати та збитки іноземних інвесторів, завдані їм внаслідок дій, зазначених у статті 9 та частині першій цієї статті, повинні бути відшкодовані на основі поточних ринкових цін та/або обгрунтованої оцінки, підтверджених аудитором чи аудиторською фірмою.

Компенсація, що виплачується іноземному інвестору, повинна бути швидкою, адекватною та ефективною. Компенсація, що виплачується іноземному інвестору внаслідок дій, зазначених у статті 9 цього Закону, визначається на момент припинення права власності.

Компенсація, що виплачується іноземному інвестору внаслідок дій, зазначених у частині першій цієї статті, визначається на час фактичного здійснення рішення про відшкодування збитків. Сума компенсації повинна виплачуватись у валюті, в якій були здійснені інвестиції, чи в будь-якій іншій прийнятній для іноземного інвестора валюті відповідно до законодавства України. З моменту виникнення права на компенсацію і до моменту її виплати на суму компенсації нараховуються відсотки згідно з середньою ставкою відсотка, за яким лондонські банки надають позики першокласним банкам на ринку євровалют (ЛІБОР).

У разі припинення інвестиційної діяльності іноземний інвестор має право на повернення не пізніше шести місяців з дня припинення цієї діяльності своїх інвестицій в натуральній формі або у валюті інвестування в сумі фактичного внеску (з урахуванням можливого зменшення статутного капіталу) без сплати мита, а також доходів з цих інвестицій у грошовій чи товарній формі за реальною ринковою вартістю на момент припинення інвестиційної діяльності, якщо інше не встановлено законодавством або міжнародними договорами України.

Іноземним інвесторам після сплати податків, зборів та інших обов'язкових платежів гарантується безперешкодний і негайний переказ за кордон їх прибутків, доходів та інших коштів в іноземній валюті, одержаних на законних підставах внаслідок здійснення іноземних інвестицій.

Порядок переказу за кордон прибутків, доходів та інших коштів, одержаних внаслідок здійснення іноземних інвестицій, визначається Національним банком України.

* 1. **Правове регулювання здійснення інвестицій резидентами України за її межами.**

Частина 2ст. 6Закону України «Про інвестиційну діяльність» вказує, що інвестиційна діяльність суб'єктів України за її межами регулюється законодавством іноземної держави, на території якої ця діяльність здійснюється, відповідними договорами України, а також спеціальним законодавством України. Спеціальне законодавство України про здійснення резидентами інвестицій за кордон можна поділити на дві частини:

1. законодавство про інвестування майнових цінностей (окрім валютних цінностей) за межами України (Указ Президента України від 13вересня 1995р. № 839/95«Про інвестування майнових цінностей резидентами за межами України», Положення про порядок видачі індивідуальних ліцензій на здійснення резидентами майнових інвестицій за межами України та Положення про порядок контролю і звітності по використанню майнових цінностей, що інвестуються за межами України, затверджені постановою Кабінету Міністрів України від 19 лютого 1996 р. № 229, Порядок прийняття і розгляду Мінекономіки документів для отримання індивідуальних ліцензій на здійснення резидентами майнових інвестицій за межами України, затверджений наказом Міністерства економіки України від 7 листопада 2000 р. № 240);

2. законодавство про інвестування валютних цінностей за межами України (Декрет Кабінету Міністрів України від 19 лютого 1993 р. № 15-93 «Про систему валютного регулювання та валютного контролю» та Інструкція про порядок видачі індивідуальних ліцензій на здійснення інвестицій за кордон, затверджена постановою Правління НБУ України від 16 березня 1999 р. № 122).

Відтак нормативну базу інвестування за межі України утворюють майже виключно підзаконні акти, що суперечить конституційній вимозі регулювання засад зовнішньоекономічної діяльності виключно законами України (п. 9ст. 92Конституції України, ст. 2Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»).

В Україні встановлений дозвільний порядок здійснення резидентами України інвестицій за її межами, який полягає в обов'язковому отриманнііндивідуальної ліцензії на здійснення інвестиції за межами України незалежно від обсягів здійснюваних інвестицій. Видачу індивідуальних ліцензій на здійснення майнових інвестицій здійснює Міністерство економіки України (п. З Указу Президента України «Про інвестування майнових цінностей резидентами за межами України»), на інвестування валютних цінностей - Національний банк України (п. є) ч. 4 ст. 5 Декрету Кабінету Міністрів України «Про систему валютного регулювання та валютного контролю»). Такий порядок обумовлений дефіцитом внутрішнього фінансового ресурсу України і є яскравим прикладом обмеження приватних інтересів капіталовласників на користь публічних інтересів.

Правове регулювання здійснення майнових інвестицій замежами України. Резиденти можуть інвестувати майнові цінності за межами України лише з метою:

а) внесення у статутні фонди підприємств, створених за кордоном;

б) закріплення за філіями, представництвами та іншими відособленими підрозділами для виконання покладених на них завдань.

Таким чином, неможливим є здійснення резидентами майнових інвестицій за межами України у формах, що не передбачають створення юридичної особи (відокремленого підрозділу) або участі у її капіталі, у тому числі, на підставі договорів про спільну інвестиційну діяльність.

Інвестиції за кордон можуть здійснюватися у вигляді майнових прав та майна, крім сировини, комплектуючих виробів і запасних частин, товарів народного споживання, а також таких, які відповідно до чинного законодавства віднесено до високоліквідних та стосовно експорту яких передбачено ліцензування, квотування або спеціальний режим.

Будь-які майнові цінності, що виступають інвестицією, оцінюються в іноземній конвертованій валюті на основі цін міжнародних ринків.

Продаж майнових цінностей, інвестованих за межами України, є експортом товарів, при цьому виручка в іноземній валюті, одержана в результаті їх продажу, підлягає зарахуванню на рахунки резидентів в банках України у строки виплати заборгованості, зазначені в контрактах, але не пізніше 90днів з моменту підписання акта або іншого документа, що засвідчує продаж цінностей.

Видачу індивідуальних ліцензій на інвестування майнових цінностей за межами здійснює Міністерство економіки України.

Резиденти, що отримали ліцензію на інвестування майнових цінностей за межами України, зобов'язані здійснити декларування майнових цінностей шляхом подання до НБУ повідомлення про фактично інвестовані майнові цінності за встановленою ним формою. Другий примірник повідомлення з відповідною відміткою НБУ подається резидентом Мінекономіки. Окрім того, резиденти подають ДПА України декларацію про всі одержані в результаті інвестування надходження на їх користь в іноземній валюті за встановленою нею формою. Другий примірник декларації з відповідною відміткою ДПА подається резидентом Мінекономіки.

Контроль за ефективністю використання інвестованого за межами України майна здійснює власник чи уповноважений ним орган відповідно до законодавства України. При цьому контроль за ефективністю використання державного майна, інвестованого за межами України з метою: закріплення за філіями, представництвами та іншими відокремленими підрозділами підприємств, здійснюється цими підприємствами та відповідними органами, до сфери управління яких вони належать; внесення до статутних фондів підприємств, створених за кордоном, -відповідно Фондом державного майна, центральними органами державної виконавчої влади чи іншими органами, уповноваженими здійснювати функції з управління державним майном.

Правове регулювання інвестування валютних цінностей за межами України. Інвестування валютних цінностей за кордон - це господарська операція, яка передбачає придбання суб'єктами інвестицій основних фондів, нематеріальних активів, корпоративних прав, цінних паперів та їх похідних в обмін на валютні цінності з метою отримання прибутку або досягнення соціального ефекту. Не вважаються інвестиціями валютних цінностей:

• операції резидентів із перерахування коштів для утримання власних представництв (філій) за кордоном згідно з їх кошторисом витрат (за винятком придбання за кордоном нерухомого майна);

• оплата членських (вступних) внесків до іноземних (міжнародних) організацій та установ, включаючи оплату участі в міжнародних системах транспорту, телекомунікацій і зв'язку тощо;

• оплата страхових та медичних послуг;

• відкриття рахунків в іноземних банках.

До інвестиційної діяльності не належить також створення та функціонування дипломатичних, консульських, торговельних та інших офіційних представництв за кордоном, які користуються імунітетом і дипломатичними привілеями.

Для інвестицій не можуть бути використані кошти:

а) у готівковій формі - юридичними особами, а також фізичними особами -підприємцями;

б) бюджетні - без дозволу органу, уповноваженого розпоряджатися цими коштами.

Для одержання індивідуальної ліцензії на здійснення інвестицій за кордон резидент - юридична особа або фізична особа - підприємець повинні подати пакет необхідних документів до відповідного територіального управління НБУ за місцем державної реєстрації. Зазначений пакет документів територіальне управління подає для розгляду до Департаменту валютного контролю та ліцензування НБУ разом із супровідним листом і висновками спеціальних органів по боротьбі з організованою злочинністю.

Національний банк України видає резиденту (власнику ліцензії) у чотирьох примірниках ліцензію за підписом Голови НБУ або його першого заступника. Перший примірник ліцензії надсилається власнику ліцензії (або передається під розписку), другий примірник - до територіального управління, третій примірник - до уповноваженого банку, що обслуговуватиме інвестицію, четвертий примірник залишається в Департаменті валютного контролю та ліцензування для обліку і контролю.

Власник ліцензії зобов'язаний у тижневий термін після фактичного здійснення інвестиції надіслати до Департаменту валютного контролю та ліцензування, територіального управління та обслуговуючого банку повідомлення встановленої форми про фактично здійснену інвестицію. Територіальне управління після одержання цього повідомлення у десятиденний термін надсилає його копію до податкового органу за місцем реєстрації власника ліцензії як платника податків для організації контролю за операціями, пов'язаними із здійсненням інвестиції.

Відповідно до п. 1.9 Інструкції про порядок видачі індивідуальних ліцензій на здійснення інвестицій за кордон, усі доходи (прибутки), отримані від здійснення інвестицій за кордоном, підлягають перерахуванню в Україну, а та­кож декларуванню згідно з встановленим порядком. У свою чергу, п. 6Положення про порядок контролю і звітності по використанню майнових цінностей, що інвестуються за межами України встановлює, що порядок використання валютних коштів, що надходять резидентам від інвестування майнових цінностей за межами України регулюється валютним законодавством України. Це означає неможливість реінвестування за кордоном доходів, прибутків, інших коштів, отриманих від інвестиційної діяльності за межами України, і може позбавити економічного сенсу здійснення відповідної інвестиційної діяльності загалом.

Неможливість здійснення майнових інвестицій у договірній формі, складність процедури отримання індивідуальних ліцензій на здійснення інвестицій за кордон (особливо у вигляді валютних цінностей), визначення на розсуд державних органів «доцільності» здійснення інвестицій, обмеження можливостей реінвестування за кордоном отриманих від інвестиційної діяльності прибутків, визначають незацікавленість суб'єктів господарювання України у використанні легального порядку здійснення інвестицій за межами України та зумовлюють масштабне переведення капіталу за межі України з використанням тіньових фінансових схем.

Відповідно до Інструкції про порядок видачі індивідуальних ліцензій на здійснення інвестицій за кордон (Постанова Правління НБУ від 16.03.1999 р. № 122):

Інвестиція за кордон (далі - інвестиція) - валютна операція, яка передбачає вкладення суб'єктами інвестицій валютних цінностей в об'єкти інвестицій за кордоном з метою отримання прибутку або досягнення соціального ефекту.

Інвестиції можуть здійснюватися у формі створення юридичних осіб за кордоном, придбання корпоративних прав та цінних паперів іноземних емітентів, прав власності на нерухоме майно, розташоване за межами України, та в інших формах, які не заборонені законами України.

Не потребують отримання індивідуальної ліцензії Національного банку України на здійснення інвестиції операції з проведення суб'єктами інвестицій розрахунків на території України в гривні з метою придбання права власності на об'єкти інвестицій за кордоном.

Не є інвестиціями операції резидентів із перерахування коштів для утримання власних представництв (філій) за кордоном згідно з їх кошторисом витрат (за винятком придбання за кордоном нерухомого майна), оплата членських (вступних) внесків до іноземних (міжнародних) організацій та установ, включаючи оплату участі в міжнародних системах транспорту, телекомунікацій і зв'язку тощо, страхових та медичних послуг, а також відкриття рахунків в іноземних банках. Порядок здійснення вищезазначених операцій визначається іншими нормативними документами Національного банку України.

До інвестиційної діяльності не належить також створення та функціонування дипломатичних, консульських, торговельних та інших офіційних представництв за кордоном, які користуються імунітетом і дипломатичними привілеями.

Нематеріальні активи - об'єкти інтелектуальної, в тому числі промислової, власності, а також інші аналогічні права, визнані в порядку, встановленому відповідним законодавством, об'єктом права власності резидента.

Корпоративні права - право власності на частку (пай) у статутному фонді (капіталі) юридичної особи, включаючи права на управління, отримання відповідної частки прибутку такої юридичної особи, а також частки активів у разі її ліквідації відповідно до чинного законодавства.

Об'єкт інвестиції - будь-яке майно, в тому числі основні фонди, нематеріальні активи, корпоративні права, цінні папери та їх похідні.

Інвестиції поділяються на капітальні, фінансові та реінвестиції.

Капітальна інвестиція - валютна операція, яка передбачає придбання об'єктів нерухомого майна, інших основних фондів та нематеріальних активів, які підлягають амортизації.

Фінансова інвестиція - валютна операція, яка передбачає придбання корпоративних прав, цінних паперів, деривативів та інших фінансових інструментів.

Фінансові інвестиції, у свою чергу, поділяються на прямі інвестиції та портфельні інвестиції.

Прямі інвестиції - валютна операція, яка передбачає внесення коштів до статутного фонду юридичної особи в обмін на корпоративні права, емітовані такою юридичною особою.

Портфельні інвестиції - валютна операція, що передбачає придбання цінних паперів, їх похідних та фінансових активів за кошти на фондовому ринку.

Реінвестиція - валютна операція, яка передбачає здійснення капітальних або фінансових інвестицій за рахунок доходу (прибутку), отриманого від інвестиційних операцій.

Суб'єкти інвестиції:

Суб'єктами інвестиції є резиденти:

а) юридичні особи;

б) фізичні особи, які в установленому законодавством України порядку визнані суб'єктами підприємницької діяльності;

в) фізичні особи, які не зареєстровані як суб'єкти підприємницької діяльності.

Кошти - валютні цінності, виражені в гривнях або в іноземній валюті.

Для інвестицій не можуть бути використані кошти:

а) у готівковій формі - юридичними особами, а також фізичними особами, які у встановленому законодавством України порядку є суб'єктами підприємницької діяльності;

б) за рахунок бюджетних коштів - без дозволу органу, уповноваженого розпоряджатися цими коштами.

Доходи (прибутки) - кошти, що фактично одержані суб'єктами інвестицій як результат від здійснення інвестицій. Усі доходи (прибутки), одержані від здійснення інвестицій за кордоном, підлягають перерахуванню в Україну, а також декларуванню згідно зі встановленим порядком.

Індивідуальна ліцензія Національного банку України на здійснення інвестиції (далі - ліцензія) - належним чином оформлений письмовий дозвіл Національного банку України на право здійснення конкретним резидентом конкретної інвестиції. Для здійснення усіх видів інвестицій (незалежно від строків та сум) резидентам потрібно обов'язково попередньо одержати ліцензії. Здійснення резидентами інвестицій без одержання ліцензії тягне за собою відповідальність згідно з чинним законодавством.

Резиденту не видається ліцензія на здійснення інвестицій (реінвестицій), вже фактично здійснених з порушенням вимог чинного законодавства України.

Перелік документів, потрібних для одержання ліцензії

Для одержання ліцензії резидент зобов'язаний подати до Національного банку України такі документи:

1) заяву про видачу ліцензії згідно з додатком 1 до цієї Інструкції;

2) оригінали або нотаріально засвідчені копії договорів (угод) та/або інших документів (рішення засновника, протокол загальних зборів акціонерів тощо), що є підставою для здійснення резидентом інвестиції за кордон;

3) оригінали або нотаріально засвідчені копії документів про реєстрацію нерезидента за кордоном (витяг з торговельного, банківського, судового реєстру тощо), до статутного капіталу якого інвестуються кошти. Подаються в разі здійснення прямої інвестиції;

4) оригінали або нотаріально засвідчені копії документів про реєстрацію частки статутного капіталу (об'єкта інвестиції), яку планує набути резидент (виписка з рахунку в цінних паперах, сертифікат корпоративних прав, установчі документи нерезидента, що містять інформацію про зареєстрований статутний капітал, тощо). Подаються в разі здійснення прямої інвестиції;

5) копії сторінок паспорта (або документа, що його замінює), які містять прізвище, ім'я, по батькові (за наявності), дату народження, серію і номер, дату видачі та найменування органу, що видав документ, місце проживання, засвідчені підписом заявника (для заявників - фізичних осіб, крім підприємців);

6) оригінали або нотаріально засвідчені копії документів, що підтверджують наявність у нерезидента-продавця права власності на об'єкт інвестиції (виписки з рахунку в цінних паперах, витягу з реєстру об'єктів нерухомості тощо). Не вимагаються у випадку здійснення прямої інвестиції;

7) інформацію контролюючого органу про стан виконання обов'язків заявника як платника податків (для заявників - юридичних осіб). Подається в разі здійснення інвестиції на суму понад 10000 євро (еквівалента цієї суми в іншій іноземній валюті за офіційним курсом гривні до іноземних валют, установленим Національним банком на день подання заяви на отримання ліцензії) в один календарний рік на користь однієї особи;

8) копію податкової декларації про майновий стан і доходи за останній звітний (податковий) рік (з відміткою контролюючого органу про одержання) та якщо сума доходів, відображена в цій декларації, менша, ніж сума інвестиції, - копії податкових декларацій (з відповідною відміткою) за попередні звітні (податкові) роки або довідку (відомості) контролюючого органу про доходи заявника за відповідний період, що підтверджують наявність у заявника доходів у сумі, достатній для здійснення інвестиції (для заявників - фізичних осіб). Зазначені в цьому підпункті документи подаються в разі здійснення інвестиції на суму понад 10000 євро (еквівалента цієї суми в іншій іноземній валюті за офіційним курсом гривні до іноземних валют, установленим Національним банком на день подання заяви на отримання ліцензії) в один календарний рік на користь однієї особи;

9) оригінал або копію звіту про оцінку (акта оцінки) ринкової вартості об'єкта інвестиції, складеного уповноваженою особою (суб'єктом оціночної діяльності). Зазначена у заяві про видачу ліцензії сума інвестиції не може перевищувати ринкову вартість об'єкта інвестиції згідно із зазначеним у цьому підпункті актом. Строк між датами оцінки ринкової вартості об'єкта інвестиції та укладення резидентом договору про здійснення інвестиції за кордон (придбання об'єкта інвестиції) має становити не більше 30 календарних днів. Не вимагається у випадку придбання цінних паперів та корпоративних прав у межах їх номінальної вартості. Копії документів, передбачених цим підпунктом, засвідчуються суб'єктом оціночної діяльності або нотаріально;

10) довідку заявника в довільній формі, що містить інформацію та розрахунки, які підтверджують відповідність інвестиції вимогам, установленим законодавством України, щодо структури активів, які дозволяється приймати для представлення страхових резервів (у випадку здійснення інвестиції страховиком із страхування життя), або щодо структури активів інституту спільного інвестування/недержавного пенсійного фонду (у випадку здійснення інвестиції за рахунок активів інституту спільного інвестування/недержавного пенсійного фонду). Довідка засвідчується підписом керівника (заступника керівника) заявника та відбитком його печатки.

Уповноважений банк зобов'язаний також подати до Національного банку України копію протоколу рішення компетентного органу уповноваженого банку про здійснення банком інвестиції.

Національний банк України має право запитувати і отримувати від заявника додаткові документи чи їх копії, потрібні для з'ясування обставин щодо операції зі здійснення інвестиції.

Будь-яка інформація, передана засобами телексного, телетайпного або факсимільного зв'язку (факсом) тощо, не визнається офіційним документом і не приймається до розгляду. У виняткових випадках вона може бути прийнята до розгляду за умови її обов'язкової заміни в п'ятиденний термін належним чином оформленим документом у паперовому вигляді.

Порядок видачі ліцензій, унесення змін і доповнень до ліцензій

Строк розгляду Національним банком України пакета документів для видачі ліцензії не повинен перевищувати 25 робочих днів з дати його надходження.

У разі направлення Національним банком України запиту щодо надання додаткових документів перебіг строку розгляду Національним банком України документів заявника для видачі ліцензії зупиняється та поновлюється після отримання всіх додаткових документів.

Документи, які складені іноземною мовою, мають бути перекладені на українську мову (вірність перекладу засвідчується нотаріально).

Не перекладаються на українську мову документи, що складені російською мовою, а також ті, що складені іноземною мовою з одночасним наведенням їх тексту українською (російською) мовою.

Не приймаються до розгляду документи, що мають підчищення або дописування, закреслені слова або інші виправлення, а також документи, текст яких неможливо прочитати.

Ліцензія, зміни та доповнення до ліцензії оформляються в двох примірниках. Оригінал ліцензії (змін і доповнень до ліцензії) надсилається власникові ліцензії (видається під розпис власникові ліцензії або його довіреній особі) після здійснення оплати за надання ліцензії (змін і доповнень до ліцензії) у розмірі, установленому нормативно-правовими актами Національного банку України. Другий примірник ліцензії (змін і доповнень до ліцензії) зберігається в Національному банку України. Копія першого примірника ліцензії (змін і доповнень до ліцензії) надсилається контролюючому органу, у якому власник ліцензії перебуває на обліку.

Власник ліцензії особисто пред'являє оригінал ліцензії уповноваженому банку, через який має переказуватися іноземна валюта за межі України (у разі здійснення інвестиції за кордон у безготівковій формі). Уповноважений банк зберігає копію ліцензії для обліку та контролю.

Ліцензія видається резиденту на строк, що необхідний для здійснення інвестиції.

У разі потреби внесення змін і доповнень до ліцензії (крім збільшення суми інвестиції) власник ліцензії зобов'язаний подати протягом строку дії цієї ліцензії до Національного банку України клопотання та документи, що підтверджують потребу у внесенні таких змін і доповнень.

Національний банк України вносить зміни та доповнення до ліцензії у строк не більше ніж 20 робочих днів з дати реєстрації документів за відсутності підстав для відмови або відкликання ліцензії.

З метою збільшення суми інвестиції, передбаченої ліцензією, її власник має звернутися до Національного банку України в порядку, установленому цією Інструкцією для отримання нової ліцензії.

Документи і копії документів, на підставі яких була видана ліцензія (внесені зміни та доповнення до ліцензії), не можуть бути підставою для видачі резиденту іншої ліцензії.

У разі втрати ліцензії (змін та доповнень до ліцензії) власник ліцензії подає до Національного банку України заяву про видачу дубліката ліцензії (змін та доповнень до ліцензії).

Якщо ліцензія (зміни та доповнення до ліцензії) не придатна для користування внаслідок її пошкодження, то власник ліцензії подає до Національного банку України заяву про видачу дубліката ліцензії (змін та доповнень до ліцензії) та не придатну для користування ліцензію (зміни та доповнення до ліцензії).

Дублікат ліцензії (змін та доповнень до ліцензії) видається протягом п'яти робочих днів із дати реєстрації в Національному банку України документів.

У разі видачі дубліката ліцензії (змін та доповнень до ліцензії) замість втраченої або пошкодженої ліцензія (зміни та доповнення до ліцензії), що була втрачена або пошкоджена, є недійсною.

Дублікат ліцензії (змін та доповнень до ліцензії) видається власнику ліцензії лише після оплати ним послуги з видачі цього дубліката в розмірі, установленому нормативно-правовими актами Національного банку України.

Підставами для відмови у видачі ліцензії, внесення змін та доповнень до неї, для тимчасового призупинення розгляду клопотання резидента про видачу ліцензії можуть бути:

а) відсутність документа (документів);

б) невідповідність поданих документів вимогам чинного законодавства України;

в) виявлення в поданих документах недостовірної інформації;

г) порушення проти заявника справи про банкрутство;

ґ) заборони або обмеження щодо іноземних інвестицій, передбачені чинним законодавством України та/або країни інвестиції;

д) подання документів заявником, який є особою, яка переховується від органів досудового розслідування /слідства/суду/органів влади згідно з інформацією, розміщеною на офіційному веб-сайті Міністерства внутрішніх справ України (у розшуковому обліку "Особи, які переховуються від органів влади") та/або на Єдиному державному веб-порталі відкритих даних (за інформацією Міністерства внутрішніх справ України про осіб, які переховуються від органів влади).

Підставами для відкликання ліцензії можуть бути:

а) порушення власником ліцензії її умов, вимог чинного законодавства України;

б) письмова відмова від здійснення інвестиції;

в) звернення власника ліцензії про припинення інвестиції;

г) установлення факту подання резидентом документів для отримання ліцензії, що містять заздалегідь недостовірну інформацію;

ґ) прийняття рішення про припинення юридичної особи - власника ліцензії/державна реєстрація припинення підприємницької діяльності фізичної особи - підприємця - власника ліцензії.

Ліцензія відкликається згідно з розпорядженням Національного банку України. Датою відкликання ліцензії є наступний робочий день після дати підписання такого розпорядження.

У разі відкликання виданої ліцензії її власник повинен припинити інвестицію за кордоном, яку він проводив (здійснював) на підставі цієї ліцензії, та повернути в Україну в строки, визначені Національним банком України, усі кошти, отримані внаслідок припинення власником ліцензії інвестиційної діяльності, а також доходи (прибутки), отримані від здійснення цієї інвестиції за кордон.

Перелік підстав для відмови Національного банку України у видачі ліцензії, тимчасового призупинення розгляду клопотання резидента про видачу ліцензії, є вичерпним.

Про відмову у видачі ліцензії, у внесенні змін та доповнень до неї, тимчасове призупинення розгляду клопотання резидента про видачу ліцензії або відкликання ліцензії Національний банк України письмово повідомляє резидента із зазначенням підстав.

Відповідно до Указу Президента України «Про інвестування майнових цінностей резидентами за межами України» інвестиції за кордон можуть здійснюватися у вигляді майнових прав та майна, крім сировини, комплектуючих виробів і запасних частин, товарів народного споживання, а також таких, які відповідно до чинного законодавства віднесено до високоліквідних та стосовно експорту яких передбачено ліцензування, квотування або спеціальний режим.

Будь-які майнові цінності згідно з цією статтею оцінюються в іноземній конвертованій валюті на основі цін міжнародних ринків.

Інвестування майнових цінностей за межами України підлягає ліцензуванню.

Видачу індивідуальних ліцензій на проведення такого інвестування здійснює Міністерство економіки України.

Установити, що продаж майнових цінностей, інвестованих відповідно до цього Указу, є експортом товарів, при цьому виручка в іноземній валюті, одержана в результаті їх продажу, підлягає зарахуванню на рахунки резидентів в уповноважених банках у строки виплати заборгованості, зазначені в контрактах, але не пізніше 90 днів з моменту підписання акта або іншого документа, що засвідчує продаж цінностей.

Відповідно до Постанови Кабінету Міністрів України від 19 лютого 1996 р. № 229 «Про затвердження Положення про порядок видачі індивідуальних ліцензій на здійснення резидентами майнових інвестицій за межами України і Положення про порядок контролю та звітності щодо використання майнових цінностей, які інвестуються за межами України видачу індивідуальних ліцензій здійснює Мінекономрозвитку. Форма індивідуальної ліцензії встановлюється Мінекономрозвитку.

Для отримання індивідуальної ліцензії резиденти подають до Мінекономрозвитку такі документи:

лист-звернення з обгрунтуванням необхідності здійснення майнових інвестицій за межами України;

копії установчих документів (статуту, установчого договору, положення), засвідчені в установленому законодавством порядку;

згоду відповідних органів державної виконавчої влади чи іншого уповноваженого органу, якщо за межі України інвестується майно, що перебуває у державній власності;

довідку банківської установи, в якій відкрито рахунок резидента;

документ, що підтверджує вартість майнових цінностей в іноземній конвертованій валюті на основі цін міжнародних ринків;

розрахунок термінів, необхідних для реалізації майнових інвестицій за межами України;

документ, що підтверджує внесення плати за видачу індивідуальної ліцензії.

Мінекономрозвитку розглядає подані документи протягом п'ятнадцяти робочих днів починаючи з дня звернення і приймає рішення про видачу резиденту індивідуальної ліцензії або про відмову в її видачі.

Підставою для відмови у видачі індивідуальної ліцензії є:

відсутність документів (документа), перелічених у пункті 3 цього Положення;

невідповідність поданих документів вимогам законодавства України;

виявлення в поданих документах недостовірної інформації;

порушення проти заявника справи про банкрутство;

перебування майна заявника в податковій заставі у зв'язку із заборгованістю із сплати податків та внесення інших загальнодержавних платежів;

заборона або обмеження щодо здійснення іноземних інвестицій, передбачені законодавством України та/або законодавством країни, де розміщуються інвестиції;

застосування до заявника на момент здійснення інвестицій спеціальних санкцій, або наявність фактів порушення установлених термінів проведення розрахунків за зовнішньоекономічними операціями;

неперебування заявника на обліку як платника податків.

За видачу індивідуальної ліцензії справляється плата, розмір якої визначається Мінекономрозвитку за погодженням з Мінфіном. Розмір цієї плати не повинен перевищувати фактичних витрат держави на здійснення операцій, пов'язаних з видачею таких ліцензій. Кошти, одержані за видачу індивідуальної ліцензії на інвестування майнових цінностей за межами України, перераховуються до Державного бюджету України. У разі відмови у видачі ліцензії кошти заявнику не повертаються.

Термін дії індивідуальної ліцензії визначається Мінекономрозвитку виходячи з необхідних для здійснення майнових інвестицій за межами України термінів.

Підставою для анулювання ліцензії є:

порушення отримувачем ліцензії її умов, вимог законодавства України;

письмова відмова від здійснення інвестицій;

припинення інвестиційної діяльності (за умови подання документів, що це підтверджують).

**Лекція № 8**

**Тема лекції:**

**«Правові засади захисту національного товаровиробника в зовнішньоекономічних відносинах»**

**План лекції**

**1. Загальні умови захисту національного товаровиробника.**

**2. Захист національного товаровиробника від демпінгового імпорту.**

**3. Захист національного товаровиробника від субсидованого імпорту.**

**4. Застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну.**

**Література**

1. Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

2. Про захист національного товаровиробника від демпінгового імпорту: Закон України від 22.12.1998 № 330-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 9. – Ст. 65.

3. Про захист національного товаровиробника від субсидованого імпорту: Закон України від 22.12.1998 № 331-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 12. – Ст. 80.

4. Про застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну: Закон України від 22.12.1998 № 332-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 11. – Ст. 78.

5. Петров Я. Спеціальні розслідування: можливості зловживання зі сторони національних товаровиробників / Я. Петров // Юридична газета. – 2011. – № 15. – С. 21-25.

6. Дем’янюк О.Б. Спеціальні заходи у захисті національного товаровиробника на внутрішньому ринку / О.Б. Дем’янюк // Науковий вісник Херсонського державного університету. – 2014. – Випуск 8. – С. 164-169.

1. **Загальні умови захисту національного товаровиробника.**

Визначення граничних рівнів митних тарифів та однакове їх застосування до усіх торговельних партнерів (принцип найбільшого сприяння) є основоположним принципом системи COT. Разом з тим угоди СОТ передбачають винятки з цього принципу, спрямовані на захист національного товаровиробника, до яких належать:

1. застосування антидемпінгових заходів (ст. 6 ГАТТ, Угода про застосування статті VI ГАТТ (Угода про антидемпінг);

2. застосування компенсаційних заходів (Угода про субсидії та компенсаційні заходи);

3. застосування захисних (спеціальних) заходів у разі раптового та різкого зростання імпорту (Угода про захисні заходи).

Угода про антидемпінг та Угода про субсидії та компенсаційні заходи надають право країнам-учасницям стягувати особливі види мит (антидемпінгове та компенсаційне) з імпортних товарів, постачальники яких припускаються недобросовісної торговельної практики. Проте країна-імпортер може стягувати такі мита тільки тоді, коли у результаті проведених нею розслідувань було встановлено, що відповідний імпорт завдає «матеріальної шкоди» вітчизняній промисловості. Розслідування з метою застосування особливих видів мит мають розпочинатися на підставі подання скарги галуззю вітчизняної промисловості або від її імені про те, що імпортні товари завдають їй шкоди.

Обидві Угоди встановлюють подібні критерії для визначення шкоди. Так само є подібними і процедури розслідувань за скаргами з метою застосування антидемпінгових або компенсаційних мит.

Угода про антидемпінг встановлює, що товар повинен вважатися демпінговим, якщо його експортна ціна нижча від ціни аналогічного товару, що реалізується для споживання в країні-експортері. Згідно з Угодою про субсидії та компенсаційні заходи субсидією вважається фінансове сприяння, що надається урядом або іншим державним органом, або будь-яка форма підтримки доходів і цін, у результаті яких надається пільга (існування такої пільги занижує експортну ціну товару порівняно з його нормальною вартістю). Положення останньої Угоди стосуються лише так званих «специфічних» субсидій - тобто субсидій, доступ до яких мають лише певні підприємства, галузі економіки, або групи підприємств чи галузей економіки країни. Угода визначає дві категорії субсидій - заборонені (надання яких обу­мовлене результатами експорту або використанням вітчиз­няних товарів замість імпортних) та ті, що дають підстави для вжиття компенсаційних заходів (щодо цих субсидій країна-імпортер повинна довести заподіяння ними шкоди, інакше вони визнаються дозволеними).

Основним правилом, встановленим Угодою про антидемпінг та Угодою про субсидії та компенсаційні заходи, є те, що антидемпінгові та компенсаційні мита повинні стягуватися тільки тоді, коли в ході розслідувань були виявлені такі обставини:

а) мало місце значне зростання імпорту демпінгових або

субсидованих товарів в абсолютних показниках або стосовно виробництва або споживання;

б) ціни на такі товари знизили ціни на аналогічні товари, стримали ціну на аналогічний товар або перешкодили її зростанню, та

в) в результаті галузі вітчизняної промисловості країни-імпортера завдана шкода або існує загроза заподіяння такої шкоди.

Обидві Угоди вказують, що, визначаючи, чи завдає імпорт шкоди вітчизняній промисловості, до уваги слід брати «відповідні економічні фактори, які впливають на стан галузі». Окрім того, необхідно чітко встановити факт причинно-наслідкового зв'язку між демпінговим чи субсидованим імпортом та шкодою галузі промисловості. Якщо така шкода зумовлена скороченням попиту або змінами у структурі споживання, антидемпінгові чи компенсаційні мита не повинні накладатися. Такі мита не повинні накладатися також у разі, коли зростання імпорту негативно впливає лише на декількох виробників. Вони можуть застосовуватися лише тоді, коли буде встановлено, що імпорт завдає шкоду виробникам, «сумарний обсяг виробництва яких становить основну частку загального вітчизняного виробництва» галузі промисловості.

Угода СОТ про захисні заходи дозволяє країнам вживати захисних заходів для обмеження імпорту протягом певних періодів, коли вітчизняній промисловості країни-імпортера завдається шкода в результаті раптового та різкого зростання імпорту. Зростання імпорту, охоплене правилами цієї Угоди, не пов'язане з недобросовісною торговельною практикою іноземних постачальників.

Нормативно-правова база захисту вітчизняного товаровиробника в Україні відповідає вимогам СОТ і складається з трьох спеціальних законів від 22 грудня 1998 р.: «Про захист національного товаровиробника від демпінгового імпорту», «Про захист національного товаровиробника від субсидованого імпорту», «Про застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну».

1. **Захист національного товаровиробника від демпінгового імпорту.**

**Антидемпінгові заходи** - попередні або остаточні заходи, що застосовуються відповідно до цього Закону під час або за результатами антидемпінгового розслідування.

**Демпінг**  - ввезення на митну територію країни імпорту товару за цінами, нижчими від порівнянної ціни на подібний товар у країні експорту, що заподіює шкоду національному товаровиробнику подібного товару.

**Демпінгова маржа** - сума, на яку нормальна вартість перевищує експортну ціну.

Способом виявлення демпінгу є порівняння фактичних цін ввезених товарів на територію країни із внутрішніми цінами країни-експортера та встановлення факту продажу товарів за зниженими цінами.

Отже, демпінг можна визначити як продаж на території України імпортних товарів за ціною, нижчою ніж у країні, що виробила цей товар. Продаж в Україні товарів за демпінговими цінами може спричиняти шкоду як її економіці, так і національним товаровиробникам. Щоб запобігти цьому держава проводить спеціальні антидемпінгові розслідування щодо виявлення факту демпінгу та його впливу на національного товаровиробника, а також для встановлення величини демпінгової маржі. Встановлення такого факту дає підстави для застосування антидемпінгових заходів до імпортерів.

За результатами спеціального розслідування вживають антидемпінгових заходів. Ці заходи мають вигляд антидемпінгового мита, яке справляється у разі ввезення на митну територію України товару, який є об’єктом застосування антидемпінгових заходів. Для вжиття цих заходів необхідно визначити демпінгову маржу. **Демпінгова маржа** — це сума, на яку ціна товару на внутрішньому ринку в країні експорту перевищує експортну ціну. Щоб встановити демпінгову маржу, необхідно визначити нормальну вартість імпортованого товару, яка, в свою чергу, визначається на основі цін, встановлених під час здійснення торговельних операцій між незалежними покупцями у країні експорту, та експортної ціни. **Експортною ціною** є ціна, за якою фактично оплачується або підлягає оплаті товар, який продається в країну імпорту з країни експорту. Різниця між вартістю товару на внутрішньому ринку країни експортера та експортною ціною і є демпінговою маржею.

Демпінгова маржа має велике значення при застосуванні антидемпінгових заходів, бо відповідно до неї встановлюється розмір антидемпінгового мита. Таким митом обкладається імпортний товар, що ввозиться в Україну, і є об’єктом антидемпінгового розслідування. Якщо не можна визначити конкретного постачальника імпортованого товару в Україну, що є об’єктом антидемпінгового розслідування, мито встановлюється для країни звідки імпортується цей товар. Розмір антидемпінгового мита має не перевищувати демпінгової маржі, та бути меншим, якщо його розмір є достатнім для покриття шкоди, що завдається національному товаровиробникові. Антидемпінгове мито поділяється на **попереднє та остаточне антидемпінгове мито**.

Попереднє мито запроваджується під час порушення антидемпінгової процедури та антидемпінгового розслідування. Його застосовують протягом чотирьох місяців. Цей строк може бути подовжений на два місяці, але загальний строк його застосування не повинен перевищувати шести місяців. Строк застосування попередніх антидемпінгових заходів подовжується до шести місяців, якщо експортери, що проводять значну кількість торговельних операцій, які є об’єктом розгляду, звертаються до компетентних органів із заявою про подовження строку застосування попереднього антидемпінгового мита або не заперечують проти подовження строку застосування такого мита.

Остаточне антидемпінгове мито встановлюється за результатами антидемпінгового розслідування і є причиною його припинення. Його встановлюють на строк та у розмірі, необхідному для усунення демпінгу та заподіяної ним шкоди. Рішення про встановлення такого мита втрачає чинність через 5 років від дати його прийняття.

Якщо втрата чинності рішенням про встановлення антидемпінгового мита спричинить подовження дії або поновлення демпінгу та заподіяння шкоди, дію такого рішення може бути подовжено.

**Попередні антидемпінгові** заходи можуть застосовуватися за наявності таких умов:

1) порушено антидемпінгову процедуру у порядку, встановленому статтею 12 цього Закону;

2) порушено антидемпінгове розслідування у порядку, встановленому статтею 13 цього Закону;

3) у газеті було опубліковано повідомлення про порушення антидемпінгового розслідування;

4) заінтересованим сторонам було надано відповідні можливості щодо подання відомостей і коментарів відповідно до частини дванадцятої статті 12 цього Закону;

5) у ході антидемпінгового розслідування Міністерство зробило попередній позитивний висновок щодо наявності демпінгу та шкоди, яка є його наслідком;

6) національні інтереси вимагають застосування попередніх антидемпінгових заходів з метою запобігання заподіянню шкоди.

Попередні антидемпінгові заходи застосовуються за рішенням Міжвідомчої комісії з міжнародної торгівлі не раніше ніж через 60 днів і не пізніше ніж через дев'ять місяців після порушення відповідного антидемпінгового розслідування.

Попередні антидемпінгові заходи можуть застосовуватися шляхом запровадження справляння попереднього антидемпінгового мита. Розмір ставки попереднього антидемпінгового мита встановлюється відповідним рішенням Комісії.

Розмір ставки попереднього антидемпінгового мита визначається:

у відсотках до митної вартості товару, що є об'єктом антидемпінгового розслідування. Митна вартість цього товару розраховується відповідно до базисних умов поставки CIF-кордон країни імпорту;

або різницею між мінімальною ціною та митною вартістю зазначеного товару, розрахованою відповідно до базисних умов поставки CIF-кордон країни імпорту.

Мінімальна ціна - ціна зазначеного товару, за якою його продаж не заподіює шкоду національному товаровиробнику. Мінімальна ціна розраховується Міністерством відповідно до частини дев'ятої цієї статті.

Попереднє антидемпінгове мито справляється митними органами країни імпорту за ставкою та на умовах, встановлених відповідним рішенням про застосування попередніх антидемпінгових заходів. Попереднє антидемпінгове мито справляється незалежно від сплати інших податків і зборів (обов'язкових платежів), у тому числі мита, які справляються при ввезенні на митну територію країни імпорту певних товарів.

Попередні антидемпінгові заходи та остаточні антидемпінгові заходи застосовуються щодо імпорту товарів, які ввозяться на митну територію країни імпорту, після дати набрання чинності відповідним рішенням Комісії про застосування цих заходів, за винятками, визначеними цим Законом.

У разі, якщо вже запроваджено справляння попереднього антидемпінгового мита та якщо Міністерством остаточно встановлені факти наявності демпінгу та шкоди, Комісія за пропозицією Міністерства, незалежно від того, чи буде прийматися рішення про застосовування остаточного антидемпінгового мита, може приймати рішення про уточнення розміру ставки попереднього антидемпінгового мита.

При цьому при визначенні шкоди не враховуються:

1) істотне перешкодження створенню або розширенню національного виробництва товару, який є об'єктом розслідування;

2) загроза заподіяння істотної шкоди, крім випадків, коли Міністерство визначає, що загроза заподіяння істотної шкоди перетворюється в істотну шкоду, якщо не будуть застосовані попередні антидемпінгові заходи.

В усіх інших випадках, коли є загроза заподіяння шкоди або перешкодження створенню чи розширенню національного виробництва товару, що є об'єктом розслідування, попереднє антидемпінгове мито не справляється, а остаточне антидемпінгове мито справляється після дати остаточного визначення загрози заподіяння істотної шкоди або істотного перешкодження створенню чи розширенню національного виробництва товару, що є об'єктом розслідування.

У разі, якщо ставка остаточного антидемпінгового мита вища, ніж ставка попереднього антидемпінгового мита, різниця між цими ставками постачальником не сплачується. Якщо ставка остаточного антидемпінгового мита нижча, ніж ставка попереднього антидемпінгового мита, різниця між цими ставками повертається постачальнику (виробнику, експортеру, імпортеру). Якщо Комісією зроблено остаточний негативний висновок стосовно наявності демпінгу (шкоди), сума сплаченого або внесеного на депозит попереднього антидемпінгового мита повертається постачальнику (виробнику, експортеру, імпортеру), а боргове зобов'язання анулюється.

За 90 днів до дати застосування попередніх антидемпінгових заходів, але не раніше 60 днів від дати порушення антидемпінгового розслідування, може справлятися остаточне антидемпінгове мито з товарів, що декларуються для надходження до споживача, за наявності таких обставин:

1) імпорт в країну імпорту зазначених товарів здійснювався відповідно до контрактів, зареєстрованих згідно з частиною четвертою статті 28 цього Закону;

2) Міністерство надавало імпортерам можливість подати свої коментарі;

3) Міністерством було встановлено, що:

зазначений товар у минулому протягом тривалого часу був об'єктом демпінгу або імпортер знав чи повинен був знати про здійснення демпінгу, його величину та (або) шкоду, про яку стверджується, що вона мала місце, та (або) яка була встановлена в процесі антидемпінгового розслідування;

крім імпорту, який заподіює шкоду та був здійснений у період розслідування, мало місце нове суттєве зростання обсягів імпорту, який, враховуючи конкретний період його здійснення, обсяг та інші обставини (зокрема швидке зростання запасів товарів, що імпортуються), може нейтралізувати дію остаточного антидемпінгового мита, що справлятиметься з такого імпорту.

У разі порушення або анулювання експортером зобов'язань щодо припинення демпінгового імпорту може бути запроваджено справляння остаточного антидемпінгового мита щодо товарів за 90 днів до дати застосування попередніх антидемпінгових заходів, але не раніше порушення відповідного антидемпінгового розслідування за наявності таких обставин:

1) імпорт в країну імпорту зазначених товарів здійснювався відповідно до контрактів, зареєстрованих згідно з частиною четвертою статті 28 цього Закону;

2) застосування антидемпінгових заходів відповідно до цієї частини не поширюється на імпорт, що здійснюється до порушення або анулювання експортером зобов'язання щодо припинення демпінгового імпорту.

1. **Захист національного товаровиробника від субсидованого імпорту.**

Надання однією державою експортної субсидії певному товару може мати негативні наслідки для інших держав. Це може призвести до необгрунтованого порушення їх торговельних інтересів, а також перешкоджати належному додержанню загальновизнаних принципів і норм міжнародного права.

Субсидія — це фінансова або інша підтримка державними органами виробництва, переробки, продажу, транспортування, експорту, споживання товару, в результаті якої суб’єкт господарювання країни експорту одержує пільги (прибутки). Експортні субсидії надаються у таких формах:

• надання державним органом прямих субсидій підприємству або галузі промисловості залежно від результативності експортної операції;

• запровадження програм, які передбачають утримання валюти або інші аналогічні заходи, що забезпечують виплату премії у разі здійснення експортних операцій;

• встановлення державою пільгових (за ставками, базою обчислення, механізмом справляння тощо), порівняно з перевезеннями на національному ринку, транспортних або фрахтових тарифів для експортних відвантажень;

• безпосереднє або опосередковане постачання державним органом імпортних або національних товарів для використання у виробництві продукції на експорт на умовах більш сприятливіших порівняно з умовами постачання таких товарів для виробництва продукції, призначеної для споживання на національному ринку;

• встановлення звільнень чи винятків щодо сплати або відстрочення сплати прямих податків, що їх сплачують або мають сплачувати виробники, експортери чи імпортери у разі проведення експортної операції чи сплати внесків до фондів соціального страхування, що їх сплачують або мають сплачувати виробники, експортери чи імпортери у разі здійснення експортної операції;

• відстрочення податкових платежів може не вважатися експортною субсидією, зокрема у разі сплати відповідних відсотків за цими платежами;

• надання знижок при сплаті податків щодо їх ставок чи сум, що мають сплачуватися, якщо такі знижки безпосередньо пов’язані з експортом або результативністю експортної операції та якщо вони перевищують відповідні знижки, що їх надають стосовно прямих податків, якими оподатковується виробництво товару, призначеного для споживання на національному ринку, за умови, що розрахунки проводяться відповідно до бази оподаткування зазначеними прямими податками;

• у разі виробництва та постачання товарів на експорт встановлення звільнень чи винятків щодо сплати або повернення сплачених сум певних податків, які справляються у разі виробництва та постачання таких товарів для продажу чи споживання на національному ринку;

• встановлення звільнень чи винятків щодо сплати або відстрочення сплати певних податків, які справляються з майна і послуг, використаних під час виробництва товарів, що експортуються.

В Україні, якщо на її територію ввезено товари, яким надається експортна субсидія, та якщо такий товар завдає або може завдати шкоди національному товаровиробникові, проводяться спеціальні антисубсидиційні розслідування, за результатами яких у разі наявності чи можливості заподіяння шкоди національному товаровиробнику субсидованим імпортом можуть застосовуватися компенсаційні заходи.

При цьому встановлюється, чи мало місце взагалі субсидування експорту. Вважається, що факт надання субсидії відбувся, якщо є фінансовий внесок державних органів або надається в будь-якій формі підтримка бюджетних надходжень чи підтримка цін, внаслідок чого надається пільга.

У процесі антисубсидиційного розслідування досліджуються факти наявності фінансового внеску державних органів і встановлюється, чи ***здійснює державний орган пряме переведення грошових сум*** (у формі дарування, дотації, позики та участі в акціонерному капіталі тощо) або бере зобов’язання щодо прямого переведення цих сум або грошових зобов’язань (гарантія тощо), а також чи ***відмовляється державний орган від справляння податків з доходів***, що, як правило, підлягають справлянню, або вони не справляються (у разі встановлення податкових пільг, зокрема відстрочення сплати податку тощо).

Крім того, при проведенні антисубсидиційного розслідування мають значення факти забезпечення державними органами суб’єктів господарювання майном (у тому числі товарами) чи послугами, крім призначених для створення загальної інфраструктури, або купівлі майна (у тому числі товарів), а також чи бере участь державний орган у фінансуванні суб’єктів господарювання.

Залежно від наслідків для національного товаровиробника субсидії, які надаються державою, визнаються **легітимними**, тобто такими, що не дають підстави для застосування компенсаційних заходів, чи **нелегітимними**, такими, що дають підстави для застосування компенсаційних заходів.

Легітимними визнаються, зокрема, субсидії, що надаються для досліджень, які проводяться підприємствами або вищими навчальними чи дослідними закладами на підставі відповідного контракту, укладеного з іншими підприємствами, і якщо ці субсидії обмежуються виключно:

• витратами на заробітну плату персоналу (дослідників, техніків та інших осіб, які займаються виключно дослідною діяльністю);

• витратами на придбання інструментів, обладнання, а також витратами на плату за користування землею та будівлями, що використовуються виключно та постійно (за винятком, коли є уступка прав на будівлі на комерційній основі) у дослідній діяльності;

• витратами на консультаційні послуги, а також на послуги, що використовуються в дослідній діяльності, включаючи дослідження, технічні знання, патенти тощо, що купуються в інших організацій та осіб;

• додатковими накладними витратами безпосередньо на проведення дослідної діяльності;

• експлуатаційними витратами, зокрема витратами на придбання матеріалів, сировини, та іншими витратами безпосередньо на проведення дослідної діяльності.

Крім того, визнаються легітимними субсидії для регіонів, які перебувають у невигідному та несприятливому становищі, у межах території країни походження або країни експорту, що надаються відповідно до загальної програми регіонального розвитку. Вони є легітимними за умов, що:

• кожний регіон, що перебуває у невигідному та несприятливому становищі, буде географічне точно визначеною зоною з чітко окресленими економічними та адміністративними ознаками;

• регіон вважається таким, що перебуває у невигідному та несприятливому становищі, якщо неупереджені та дійсні критерії свідчать, що труднощі регіону залежать від обставин короткочасної дії.

Легітимною визнається також субсидія, що надається для сприяння адаптації (включаючи вдосконалення та розгортання) наявного обладнання до нових вимог щодо охорони довкілля, наслідком чого є значне перенапруження та фінансовий тягар для підприємств. Субсидія вважається легітимною за умов, що:

• буде одноразовим заходом, який не повторюється;

• буде обмежена сумою до 20% витрат на пристосування;

• не покриває витрат на відновлення та використання субсидованих капіталовкладень, які мають повністю компенсувати заінтересовані підприємства;

• безпосередньо пов’язується та надається пропорційно зниженню рівня шуму, обсягів диму, відходів виробництва тощо, а також забрудненню довкілля, що передбачається підприємством, і не покриває економії, яка може досягти розміру витрат виробництва;

• пропонується всім підприємствам, які можуть пристосувати нове обладнання та нові технології, методи, процеси виробництва.

При доведенні нелегітимності субсидії необхідно встановити, чи є ця субсидія специфічною для підприємства, галузі промисловості або групи підприємств чи групи галузей промисловості. Субсидія є специфічною, тобто нелегітимною, якщо державний орган, що надає субсидію, або законодавство, на підставі якого діє цей орган, недвозначно надає доступ до субсидії лише певним підприємствам, субсидії використовує обмежена кількість певних підприємств або певним підприємствам надаються непропорційно значні суми субсидій чи державний орган надає субсидії на власний розсуд.

Однозначно специфічними є субсидії, надання яких відповідно до законодавства або фактично залежить від результативності експортної операції, а також субсидії, надання яких виключно або як одна з інших умов залежить від переважного використання національних товарів.

Наявність лише факту надання субсидії підприємствам, що експортують товар, не є підставою для визначення експортної субсидії нелегітимною.

За результатами антисубсидиційного розслідування та у разі встановлення факту заподіяння субсидією шкоди національному товаровиробникові застосовуються компенсаційні заходи. Їх можуть застосовувати шляхом запровадження справляння попереднього або остаточного компенсаційного мита. Розмір ставки компенсаційного мита встановлюється відповідним рішенням Міжвідомчої комісії з міжнародної торгівлі. Він визначається у відсотках до митної вартості товару, що є об’єктом антисубсидиційного розслідування, або за різницею між ціною товару, за якою його продаж не заподіює шкоди національному товаровиробникові та митною вартістю зазначеного товару.

Розмір ставки попереднього компенсаційного мита має не перевищувати попередньо розраховану загальну суму нелегітимної субсидії та бути нижчим за цю суму за умови, що ставка мита буде достатньою, щоб запобігти шкоді, завданій національному товаровиробникові.

Компенсаційні заходи застосовують тільки протягом строку та у розмірі, необхідних для усунення дії нелегітимної субсидії, що заподіює шкоду. Рішення про застосування компенсаційних заходів втрачає чинність через п’ять років від дати їх застосування або через п’ять років від дати винесення відповідними органами рішення про перегляд компенсаційних заходів, результатом якого було одночасне встановлення факту надання субсидії та заподіяння шкоди, у разі якщо під час цього перегляду не було зроблено висновків про те, що закінчення дії компенсаційних заходів сприятиме продовженню дії або поновленню субсидування та заподіянню шкоди.

1. **Застосування спеціальних заходів щодо імпорту в Україну.**

Процеси інтеграції України у європейську та світову економіку, підвищення відкритості національного ринку для іноземних товаровиробників зумовили зростання обсягів товарів, що ввозяться в Україну. Це не завжди позитивно впливає на українську економіку та національних товаровиробників.

Зовнішньоекономічна діяльність в Україні здійснюється на засадах недискримінаційності та рівності всіх її учасників перед законом. Але іноді, щоб захистити національних товаровиробників від зростаючого імпорту в Україну з інших країн, митних союзів або економічних угруповань, держава повинна втручатися у зовнішньоекономічну діяльність і обмежувати імпорт. Надмірне зростання імпорту призводить чи може призвести до погіршення виробничого, торговельного чи фінансового становища національних товаровиробників, що у свою чергу зумовлює значний загальний спад національного виробництва певного товару. У загальному розумінні національний товаровиробник — це не один окремий суб’єкт господарювання, а суб’єкт чи сукупність суб’єктів, загальний обсяг виробництва яких становить основну частину всього виробництва в Україні певного товару.

Захист національних товаровиробників здійснюється шляхом порушення та проведення спеціальних розслідувань щодо фактів зростання імпорту в Україні, за результатами яких застосовуються спеціальні захисні заходи. ***Спеціальні розслідування поділяються на антидемпінгові та антисубсидиційні***. Їх проводять Міністерство економічної торгівлі та розвитку України (далі — Мінекономіки), Державна митна служба України та Міжвідомча комісія з міжнародної торгівлі.

При проведенні розслідування важливу роль відіграє Міжвідомча комісія з міжнародної торгівлі, яку очолює Голова — Міністр Мінекономіки. Формою роботи Комісії є засідання, що проводяться на вимогу Голови Комісії чи на письмову обгрунтовану вимогу члена Комісії, яка подається Голові, а також в інших випадках. Засідання є правомочним, якщо на ньому присутні не менш як половина членів Комісії. На засіданнях приймаються рішення, що стосуються проведення спеціальних розслідувань та застосування спеціальних заходів, які є обов’язковими для виконання. Рішення приймаються простою більшістю голосів, а в деяких випадках — двома третинами (кваліфікованою більшістю) голосів її членів. Рішення, яке приймається простою більшістю голосів, вважається прийнятим, якщо за нього проголосувала більшість членів Комісії. У разі рівного розподілу голосів голос Голови Комісії є вирішальним. Рішення, яке приймається кваліфікованою більшістю голосів, вважається прийнятим, якщо за нього проголосувало дві третини членів Комісії.

На засіданнях Комісії приймаються такі рішення:

• про порушення спеціального розслідування;

• про позитивні або негативні висновки щодо наявності шкоди та її розмір;

• щодо визначення причинно-наслідкового зв’язку між імпортом та шкодою;

• про застосування спеціальних заходів;

• з інших питань у межах повноважень, передбачених законодавством.

Спеціальному розслідуванню передує процедура, в ході якої розглядаються докази, що містяться у скарзі, і визначається, чи є ці докази достатніми для порушення розслідування. Процедуру розпочинає Мінекономіки на підставі скарги, поданої національним товаровиробником або від його імені.

Скаргу подає у письмовій формі заявник — національний товаровиробник чи фізична або юридична особа, що діє від імені національного товаровиробника. Вона має містити докази наявності шкоди від імпорту, а також докази того, що шкода спричинена саме цим імпортом. Крім того, вона має містити відомості, якщо вони є або мають бути у розпорядженні заявника, зокрема, про:

• заявника та осіб, які входять до його складу, підтвердження відповідної дієздатності цих осіб, обсяги та вартість виробництва ним в Україні товару ідентичного тому, що є об’єктом розслідування. Якщо скарга подається від імені національного товаровиробника, в ній мають бути відомості про національного товаровиробника, від імені якого ця скарга подається, обсяг і щ вартість виробництва в Україні зазначеного товару або перелік усіх відомих українських виробників цього товару (або об’єднань українських виробників товару) та при можливості — обсяг і вартість виробництва цими виробниками в Україні товару, ідентичного тому, що є об’єктом розслідування;

• товар (включаючи його повний опис), про який стверджується, що він завдає шкоди національному товаровиробникові, назву країни походження або експорту, яка є об’єктом скарги;

• кожного відомого експортера або іноземного виробника разом з переліком відомих осіб (фізичних або юридичних), що імпортують товар, який є об’єктом скарги;

• обсяги та динаміку імпорту, про який стверджується, що він завдає шкоди національному товаровиробникові, вплив цього імпорту на ціни товару на ринку України, а також наслідки цього імпорту для національного товаровиробника.

Розслідування щодо імпорту в Україну певного товару може бути розпочато за скаргою, якщо її підтримують українські товаровиробники, сукупний обсяг виробництва яких становить понад 50% від загального обсягу виробництва в Україні товару, який є ідентичним тому, що є об’єктом розслідування. Розслідування не порушується, якщо сукупне виробництво підприємств, які подали скаргу, становить менше 25% від загального обсягу виробництва в Україні товару, ідентичного тому, що є об’єктом розслідування. Якщо скаргу подали виробники, обсяг виробництва яких становить 25% та більше (але менше 50%) загального виробництва в Україні товару, ідентичного тому, що є об’єктом розслідування, їх повинна підтримати решта національних виробників, голосів яких не вистачає, до моменту порушення розслідування.

Спеціальне розслідування може бути розпочато за скаргою органу державної виконавчої влади або професійної спілки працівників підприємств національного товаровиробника, якщо вони нададуть достатніх доказів наявності шкоди від імпорту.

Рішення про порушення розслідування приймається, як правило, у 30-денний строк з дня подання скарги. Воно приймається на підставі доказів, що підтверджуються фактичними даними процедури.

Для збирання доказів у спеціальному розслідуванні до експортерів, імпортерів та інших сторін, що беруть участь у розслідуванні, Мінекономіки може направляти запити про надання інформації. Інформація за такими запитами має бути надана Мінекономіки у 30-денний строк з дня отримання запиту. Строк відповіді на запит може бути подовжений, якщо особа обгрунтує необхідність такого подовження.

При проведенні спеціального розслідування Мінекономіки має право доручати органам державної виконавчої влади в Україні здійснювати перевірки або заходи контролю за діяльністю імпортерів, продавців та українських товаровиробників, а також здійснювати перевірки отриманої від заінтересованих сторін інформації в інших країнах у разі їх згоди та відсутності заперечень з боку компетентних органів цих країн.

Спеціальні розслідування проводяться для виявлення фактів зростання імпорту окремих товарів в Україну, якщо це заподіює значної шкоди або загрожує заподіянням значної шкоди національному товаровиробникові. Період спеціального розслідування становить, як правило, від 6 місяців до одного року, в деяких випадках може бути більше

У розслідуваннях беруть участь заінтересовані особи — будь-які особи, які повідомили Мінекономіки про свою заінтересованість у спеціальному розслідуванні та які беруть активну участь у такому розслідуванні шляхом подання у письмовій формі доказів або іншої інформації. Заінтересованими сторонами можуть бути:

• іноземний виробник, експортер або імпортер товару, що є об’єктом розслідування, або об’єднання (асоціація), більшість членів якого становлять іноземні виробники, експортери або імпортери товару, що є об’єктом спеціального розслідування;

• компетентні органи країни експорту товару, що є об’єктом розслідування;

• національний товаровиробник, виробник або оптовий продавець подібного товару в Україні;

• об’єднання (асоціація), більшість членів якого виробляє або продає оптом подібний товар в Україні;

• професійна спілка, що об’єднує працівників підприємств, які виробляють або продають оптом подібний товар в Україні;

• органи виконавчої влади в Україні в межах їх компетенції.

У процесі спеціального розслідування проводять дослідження щодо тенденцій зростання обсягу імпорту в Україну товару, умов здійснення імпорту товарів, фактів заподіяння значної шкоди та виникнення загрози заподіяння значної шкоди національному товаровиробникові, що є наслідком - цього імпорту, а також наявності причинно-наслідкового зв’язку між зростанням імпорту товару, умовами здійснення імпорту товарів та заподіянням значної шкоди чи виникненням загрози заподіяння такої шкоди національному товаровиробникові.

При цьому для з’ясування всіх обставин, що стосуються імпортних операцій в Україні, та прийняття об’єктивного рішення щодо імпорту вивчають такі фактори:

• обсяг імпорту в Україну товару, якщо цей обсяг значною мірою збільшувався у період розслідування у відносних або в абсолютних величинах стосовно обсягів виробництва чи споживання в Україні подібних або безпосередньо конкуруючих товарів;

• ціну імпорту в Україну цього товару, якщо у період спеціального розслідування відбулося зниження його ціни стосовно ціни подібного товару в Україні;

• наслідок, який є результатом дії зазначених факторів, для національного товаровиробника. Цей наслідок визначається тенденцією зміни деяких економічних факторів, зокрема: виробництва національним товаровиробником товарів, які є об’єктом розслідування; використання ним виробничих потужностей; запасів цих товарів, їх продажу; частки ринку України національного товаровиробника; ціни цих товарів (тобто зниження цін або перешкоджання підвищенню цін, що, як правило, склалися); розміру прибутків національного товаровиробника; його прибутку з інвестиційнего капіталу; стану ліквідності та зайнятості на підприємствах національного товаровиробника тощо;

• інші фактори, що стосуються розслідування.

За результатами розслідування робляться відповідні висновки та приймається рішення про застосування спеціальних заходів. Висновки щодо необхідності застосування спеціальних заходів, мають грунтуватися на оцінці інтересів всіх, включаючи інтереси національного товаровиробника та споживачів, вплив імпорту, що є об’єктом спеціального розслідування, на зайнятість населення, інвестиції національного товаровиробника та споживачів, а також на міжнародні економічні інтереси України. Особлива увага приділяється необхідності усунення впливу диспропорцій у торгівлі та відновленню конкуренції. Рішення про застосування спеціальних заходів приймається після вивчення всіх доказів стосовно зростання імпорту в Україну та встановлення факту заподіяння значної шкоди чи виникнення загрози заподіяння значної шкоди, наявності причинно-наслідкового зв’язку між імпортом товару та заподіянням значної шкоди або виникненням загрози заподіяння шкоди національному товаровиробникові подібного або безпосередньо конкуруючого товару, відповідності застосування спеціальних заходів національним інтересам.

У рішенні про застосування спеціальних заходів міститься інформація про. закінчення спеціального розслідування та його результати, а також зазначаються спеціальні заходи, які передбачено застосувати, назва та код товару згідно з Гармонізованою системою кодування та опису товарів, що є об’єктом цих спеціальних заходів, назва країни походження товару, строки дії дозволів на імпорт, обсяги квот, строки дії спеціальних заходів, дата початку їх застосування, дата набрання чинності рішенням та інша інформація.

Спеціальними заходами, що застосовуються до імпорту в Україну, є обмеження строку дії дозволів на імпорт, які були видані Мінекономіки, а також запровадження режиму квотування імпорту в Україну, що є об’єктом спеціального розслідування, з визначенням обсягів квот та порядку їх розподілу.

Спеціальні заходи застосовують протягом строку, який дає змогу не допустити заподіяння значної шкоди або компенсувати заподіяну шкоду національному товаровиробникові, а також дає йому можливість відновити своє становище на ринку. Цей строк не може перевищувати чотирьох років. Строк застосування спеціальних заходів може бути подовжений, якщо подовження строку необхідне, щоб запобігти заподіянню значної шкоди або компенсувати заподіяну національному товаровиробникові значну шкоду, або є докази того, що становище заінтересованого національного товаровиробника є ще незадовільним.

**Лекція № 9**

**Тема лекції:**

**«Відповідальність за порушення законодавства про зовнішньоекономічну діяльність»**

**План лекції**

**1. Загальні засади відповідальності суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності.**

**2. Форми відповідальності у зовнішньоекономічній діяльності. Спеціальні санкції за порушення законодавства про зовнішньоекономічну діяльність.**

**3. Особливості провадження у справах за участю іноземних осіб.**

**Література**

1. Конституція України від 28 червня 1996 р. // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.

2. Про зовнішньоекономічну діяльність: Закон України від 16.04.1991 р. № 959-ХІІ // Відомості Верховної Ради України. – 1991. – № 29. – Ст. 377.

3. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 № 435-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 40. – Ст. 356.

4. Про міжнародне приватне право: Закон України від 23.06.2005 № 2709-IV // Відомості Верховної Ради України. – 2005. – № 32. – Ст. 422.

5. Господарський процесуальний кодекс України від 06.11.1991 № 1798-XII // Відомості Верховної Ради України. – 1992. – № 6. – Ст. 56.

6. Про затвердження Положення про порядок застосування до суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності України та іноземних суб'єктів господарської діяльності спеціальних санкцій, передбачених статтею 37 Закону України "Про зовнішньоекономічну діяльність": Наказ Міністерства економіки України від 17.04.2000 № 52 // Офіційний вісник України. – 2000. – № 19. – Ст.177.

7. Про деякі питання практики розгляду справ за участю іноземних підприємств і організацій: Роз’яснення Президії Вищого господарського суду України від 31.05.2002 № 04-5/608 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/v_608600-02>.

8. Конвенція про визнання та виконання іноземних арбітражних рішень від 10.06.1958 // Офіційний вісник України. – 2004. – № 45. – Ст. 329.

**1. Загальні засади відповідальності суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності**

Загальні засади відповідальності в ЗЕД визначені у ст. 32 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність», яка встановлює, що:

а) Україна як держава і всі суб'єкти зовнішньоекономічної діяльності та іноземні суб'єкти господарювання несуть відповідальність за порушення цього або пов'язаних з ним законів України та/або своїх зобов'язань, які випливають з договорів (контрактів), тільки на умовах і в порядку, визначених законами України.

б) Україна як держава не несе відповідальності за дії суб'єктів ЗЕД, а суб'єкти ЗЕД не несуть відповідальність за дії України як держави;

в) Якщо Україна бере участь у ЗЕД як суб'єкт такої діяльності, то вона несе відповідальність на загальних та рівноправних засадах з іншими суб'єктами ЗЕД (ч. 2 ст. З Закону «Про зовнішньоекономічну діяльність»).

Україна як держава несе майнову відповідальність у повному обсязі:

а) перед суб'єктами ЗЕД та іноземними суб'єктами господарювання за всі свої дії, що суперечать чинним законам України і спричиняють збитки (прямі, побічні), моральну шкоду цим суб'єктам та призводять до втрати ними вигоди;

б) за інші свої дії, в тому числі й ті, які регулюють ЗЕД і прямо не передбачені в цьому Законі, що спричиняють зазначені збитки (шкоду) та призводять до втрати вигоди, крім випадків, коли такі дії зумовлені неправомірними діями зазначених суб'єктів ЗЕД та іноземних суб'єктів господарювання

в) Україна як держава відповідає за зазначені дії всім своїм майном (ст. 34 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»).

Відповідно до ст. 39 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»

а) будь-який суб'єкт ЗЕД або іноземний суб'єкт господарювання має право подати позов до України як держави. Ці позови підсудні судам України і подаються суб'єктами ЗЕД за місцем їх постійного знаходження або проживання, іноземними суб'єктами господарювання – за місцезнаходженням державного органу та/або службової особи, що вчинили незаконні дії.

б) Україна як держава має право на регресне відшкодування своїх збитків, що виникли у результаті задоволення зазначеного позову з боку державних органів та/або службових осіб за рахунок їх майна (відповідно балансового або власного).

**2. Форми відповідальності у зовнішньоекономічній діяльності. Спеціальні санкції за порушення законодавства про зовнішньоекономічну діяльність**

Суб'єкти зовнішньоекономічній діяльності несуть відповідальність за:

1. Невиконання або неналежне виконання зобов'язань за зовнішньоекономічними договорами (контрактами).

Формами договірної відповідальності суб'єктів ЗЕД є:

відшкодування збитків (передбачено відшкодування збитків у повному обсязі, а також моральної шкоди (ст. 33 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»);

штрафні санкції (неустойка, штраф, пеня);

оперативно-господарські санкції (одностороння відмова сторони договору від виконання свого зобов'язання за договором; одностороння відмова сторони від прийняття подальшого виконання за договором або повернення в односторонньому порядку виконаного кредитором за договором тощо);

2. Порушення законодавчо встановлених правил здійснення зовнішньоекономічної діяльності. У цьому випадку суб'єкти ЗЕД несуть відповідальність у формі адміністративно-господарських санкцій.

Адміністративно-господарські санкції – це заходи організаційно-правового або майнового характеру, спрямовані на припинення правопорушення суб'єкта господарювання та ліквідацію його наслідків, що застосовуються уповноваженими органами державної влади у передбачених законом випадках.

Перелік та підстави застосування таких спеціальних санкцій встановлений у ст. 37 Закону «Про зовнішньоекономічну діяльність»:

1) накладення штрафів у випадках несвоєчасного виконання або невиконання суб'єктами ЗЕД та іноземними суб'єктами господарювання своїх обов'язків. Розмір таких штрафів визначається відповідними положеннями законів України та/або рішеннями судових органів України;

2) застосування до конкретних суб'єктів ЗЕД та іноземних суб'єктів господарювання індивідуального режиму ліцензування у випадках порушення такими суб'єктами положень цього Закону та/або пов'язаних з ним законів України, що встановлюють певні заборони, обмеження або порядок здійснення зовнішньоекономічних операцій;

3) тимчасове зупинення ЗЕД у випадках порушення цього Закону або пов'язаних з ним законів України, проведення дій, які можуть зашкодити інтересам національної економічної безпеки.

1. Зазначені спеціальні санкції застосовуються Міністерством економіки України за поданням органів державної податкової та контрольно-ревізійної служб, митних, правоохоронних органів, органів Антимонопольного комітету України, спеціально уповноваженого органу виконавчої влади у сфері регулювання ринків фінансових послуг та Національного банку України, або за рішенням суду. Ці санкції можуть бути застосовані до суб'єктів ЗЕД або іноземних суб'єктів господарювання протягом трьох років з дня виявлення порушення законодавства.

2. Застосуванню спеціальних санкцій до суб'єктів ЗЕД та іноземних суб'єктів господарювання може передувати офіційне попередження Мінекономіки.

3. Наказом Міністерства економіки України від 17 квітня 2000 р. № 52 затверджено Положення про порядок застосування до суб'єктів зовнішньоекономічної діяльності України та іноземних суб'єктів господарської діяльності спеціальних санкцій, передбачених ст. 37 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність». Це Положення стосується двох видів спеціальних санкцій – індивідуального режиму ліцензування та тимчасового зупинення ЗЕД.

4. Українські суб'єкти ЗЕД, до яких у встановленому порядку застосована спеціальна санкція, – індивідуальний режим ліцензування чи тимчасове зупинення ЗЕД, не мають права укладати угоди доручення, комісії, агентські, про спільну діяльність та співробітництво, консигнації, дилерські, дистриб'юторські, оренди, найму, лізингу, зберігання та інші угоди, що передбачають проведення зовнішньоекономічних операцій іншими особами або на користь інших осіб за дорученням чи передачу майна у строкове користування з метою проведення ЗЕД.

1. Індивідуальний режим ліцензування діє до моменту усунення порушень законодавства України або застосування практичних заходів, що гарантують виконання закону та скасовується Мінекономіки.

З метою контролю за зовнішньоекономічної діяльністю суб'єктів, що допустили порушення у цій сфері, оформляється разова (індивідуальна) лі-цензія, яка видається Мінекономіки чи уповноваженими ним органами. Разова (індивідуальна) ліцензія є підставою для здійснення зовнішньоекономічних операцій суб'єктами ЗЕД, до яких застосовано санкції. Оформляється разова (індивідуальна) ліцензія у порядку, затвердженому наказом Міністерства економіки України від 17 квітня 2000 р. № 47.

Разова (індивідуальна) ліцензія є підставою для здійснення окремої зовнішньоекономічної операції суб'єктами ЗЕД, до яких застосована спеціальна санкція - індивідуальний режим ліцензування.

Окремою зовнішньоекономічною операцією є комплекс дій суб'єкта ЗЕД та іноземного суб'єкта господарювання, що підпадає під визначення одного із видів ЗЕД, передбачених ст. 4 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність», і включає в себе закінчену разову передачу товару (виконання робіт, надання послуг) та закінчені розрахунки (грошові, товарні та в інших формах) за цю разову передачу товару (виконання робіт, надання послуг).

Разова (індивідуальна) ліцензія є підставою для митного оформлення товарів та здійснення розрахункових операцій у зовнішньоекономічній діяльності суб'єктів, до яких застосовані спеціальні санкції.

1. Тимчасове зупинення ЗЕД щодо українських суб'єктів ЗЕД та іноземних суб'єктів господарювання означає позбавлення права займатися всіма видами ЗЕД, за винятком:

а) завершення розрахунків за зовнішньоекономічними операціями, при яких з боку українських суб'єктів ЗЕД або іноземних суб'єктів господарювання були перераховані кошти до застосування цієї санкції;

б) завершення розрахунків за зовнішньоекономічними операціями за продукцію, що була відправлена за межі України українськими суб'єктами ЗЕД або відправлена в Україну іноземними суб'єктами господарювання до застосування цієї санкції.

Для завершення таких операцій українському суб'єктові ЗЕД слід у встановленому порядку отримати разову (індивідуальну) ліцензію Мінекономіки.

2. Тимчасове зупинення ЗЕД діє до моменту усунення порушень законодавства України або застосування практичних заходів, що гарантують виконання закону, але не більше трьох місяців з дати винесення відповідного рішення Мінекономіки. Після тимчасового зупинення ЗЕД суб'єкти ЗЕД або іноземні суб'єкти господарювання переводяться Мінекономіки на індивідуальний режим ліцензування.

3. Подовження дії тимчасового зупинення ЗЕД здійснюється виключно за рішенням суду.

Санкції у вигляді тимчасового зупинення ЗЕД можуть застосовуватися Мінекономіки до суб'єктів ЗЕД у разі проведення ними таких дій у сфері зовнішньоекономічних відносин:

1) які можуть зашкодити інтересам національної економічної безпеки;

2) які призводять до порушень міжнародних зобов'язань України;

3) якщо суб'єкт ЗЕД, до якого раніше була застосована санкція – індивідуальний режим ліцензування, протягом року після її застосування не вжив заходів щодо приведення у відповідність своєї діяльності з вимогами чинного законодавства у сфері зовнішньоекономічних відносин.

Про застосування санкцій у вигляді індивідуального режиму ліцензування та тимчасового зупинення ЗЕД видається наказ Мінекономіки, в якому вказуються норми чинного законодавства, які було порушено, матеріали, на підставі яких видано наказ, реквізити суб'єктів ЗЕД, до яких застосовані санкції, та вид санкції, дата, з якої санкція починає діяти.

**3. Особливості провадження у справах за участю іноземних осіб**

1. Спори, що виникають між суб'єктами зовнішньоекономічної діяльності, іноземними суб'єктами господарювання в процесі такої діяльності можуть розглядатися судами України, а також за згодою сторін спору Міжнародним комерційним арбітражним судом та Морською арбітражною комісією при Торгово-промисловій палаті України та іншими органами вирішення спору, якщо це не суперечить чинним законам України або передбачено міжнародними договорами України (ст. 38 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»).

2. Будь-які спори щодо застосування положень цього Закону та законів, прийнятих на виконання цього Закону, можуть бути предметом розгляду:

а) у суді України, якщо одна із сторін у справі – фізична особа та/або держава;

б) в господарських судах, якщо сторонами у справі виступають юридичні особи.

Міждержавні спори, які можуть виникнути в результаті дій України при застосуванні цього Закону, вирішуються у погодженому сторонами порядку згідно з нормами міжнародного права (ст. 39 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»).

Згідно зі ст. 74 Закону України «Про міжнародне приватне право», процесуальна правоздатність і дієздатність іноземних осіб в Україні визначаються відповідно до права України.

Суди можуть приймати до свого провадження і розглядати будь-які справи з іноземним елементом у таких випадках:

1) якщо сторони передбачили своєю угодою підсудність справи з іноземним елементом судам України, крім випадків, коли має місце виключна підсудність справ;

2) якщо на території України відповідач у справі має місце проживання або місцезнаходження, або рухоме чи нерухоме майно, на яке можна накласти стягнення, або знаходиться філія або представництво іноземної юридичної особи – відповідача;

3) у справах про відшкодування шкоди, якщо її було завдано на території України;

4) якщо у справі про відшкодування шкоди позивач – фізична особа має місце проживання в Україні або юридична особа – відповідач – місцезнаходження в Україні;

5) дія або подія, що стала підставою для подання позову, мала місце на території України;

6) якщо справа окремого провадження стосується особистого статусу або дієздатності громадянина України;

7) в інших випадках, визначених законом України та міжнародним договором України (ст. 76 Закону).

Згідно зі ст. 75 Закону України «Про міжнародне приватне право» підсудність судам України справ з іноземним елементом визначається на момент відкриття провадження у справі, незважаючи на те, що в ході провадження у справі підстави для такої підсудності відпали або змінилися, крім випадків, передбачених у ст. 76 цього Закону.

Підсудність судам є виключною у таких справах з іноземним елементом, якщо:

1) нерухоме майно, щодо якого виник спір, знаходиться на території України;

2) спір пов'язаний з оформленням права інтелектуальної власності, що потребує реєстрації чи видачі свідоцтва (патенту) в Україні;

3) спір пов'язаний із реєстрацією або ліквідацією на території України іноземних юридичних осіб, фізичних осіб – підприємців;

4) спір стосується дійсності записів у державному реєстрі, кадастрі України;

5) у справах про банкрутство боржник був створений відповідно до законодавства України;

6) справа стосується випуску або знищення цінних паперів, оформлених в Україні;

7) в інших випадках, визначених законами України (ст. 77 Закону України «Про міжнародне приватне право»).

1. Відповідно до ст. 124 Господарського процесуального кодексу України господарські суди розглядають справи за участю іноземних підприємств і організацій. Підвідомчість і підсудність справ за участю іноземних підприємств і організацій визначається за правилами, встановленими статтями 12–17 цього Кодексу.

1. Господарські суди мають право також розглядати справи за участю іноземних підприємств і організацій, якщо:

1) місцезнаходженням філії, представництва, іншого відособленого підрозділу іноземного підприємства чи організації є територія України;

2) іноземне підприємство чи організація має на території України нерухоме майно, щодо якого виник спір.

3. Місцеві господарські суди вправі вирішувати спори і у тих випадках, коли міжнародним договором передбачено можливість укладення письмової пророгаційної угоди між суб'єктом ЗЕД України та іноземним суб'єктом господарювання (угода про договірну підсудність) (п. 1 роз'яснення президії Вищого господарського суду України від 31 травня 2002 р. № 04-5/608 «Про деякі питання практики розгляду справ за участю іноземних підприємств і організацій»).

4. Господарський суд може порушити провадження зі справи у випадку наявності у зовнішньоекономічному договорі арбітражної угоди, якщо визначить, що така угода є недійсною, втратила чинність або не може бути виконана (п. З ст. 2 Конвенції про визнання та виконання іноземних арбітражних рішень (Нью-Йорк, 1958 р.)).

1. Стаття 79 Закону України «Про міжнародне приватне право» визначає випадки судового імунітету. Так, пред'явлення позову до іноземної держави, залучення іноземної держави до участі у справі як відповідача або третьої особи, накладення арешту на майно, яке належить іноземній державі та знаходиться на території України, застосування щодо такого майна інших засобів забезпечення позову і звернення стягнення на таке майно можуть бути допущені лише за згодою компетентних органів відповідної держави, якщо інше не передбачено міжнародним договором України або законом України (аналогічні приписи містить ст. 125 ГПК України).

2. Взаємодія судів України з судовими органами інших держав з цього питання, а також щодо виконання за кордоном інших процесуальних дій регулюються Конвенцією з питань цивільного процесу (Гаага, 1954 р.) і угодами про взаємну правову допомогу, укладеними Україною з іншими державами.

3. В Україні можуть бути визнані та виконані рішення іноземних судів у справах, що виникають із цивільних та господарських правовідносин, а також рішення іноземних арбітражів та інших органів іноземних держав, до компетенції яких належить розгляд цивільних і господарських справ, що набрали законної сили (ст. 81 Закону України «Про міжнародне приватне право»).

Питання визнання та виконання рішень іноземних судів в Україні урегульовані розділом VIII Цивільного процесуального кодексу України.

Рішення іноземного суду може бути пред'явлено до примусового виконання в Україні протягом трьох років з дня набрання ним законної сили, за винятком рішення про стягнення періодичних платежів, яке може бути пред'явлено до примусового виконання протягом усього строку проведення стягнення з погашенням заборгованості за останні три роки.