

У ВАС ИНОСТРАННЫЙ ПАРТНЕР?

НА ЧТО ОБРАТИТЬ ВНИМАНИЕ ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ СДЕЛОК С ЗАРУБЕЖНЫМИ КОМПАНИЯМИ

КАК ПОКАЗЫВАЕТ ПРАКТИКА, ДО ВОЗНИКНОВЕНИЯ СПОРА НЕ МНОГИХ РОССИЙСКИХ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ ИНТЕРЕСУЮТ ДЕТАЛИ ОФОРМЛЕНИЯ ДОКУМЕНТОВ ПО СДЕЛКАМ С ИНОСТРАННЫМИ КОНТРАГЕНТАМИ. УВЛЕКАЕТ САМ ПРОЦЕСС – НОВЫЕ ТОВАРЫ, ПОСТАВКИ, ВОЗМОЖНОСТИ... О ПРОБЛЕМАХ ЧАЩЕ ВСЕГО НЕ ДУМАЮТ. ОДНАКО В ДАННОМ СЛУЧАЕ СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ МОГУТ ВОЗНИКАТЬ НЕ ТОЛЬКО В ОТНОШЕНИЯХ С ЗАРУБЕЖНЫМИ ПАРТНЕРАМИ, НО И ПРИ ВЗАИМОДЕЙСТВИИ С РОССИЙСКИМИ НАЛОГОВЫМИ ИЛИ ТАМОЖЕННЫМИ ОРГАНАМИ. В ДАННОЙ СТАТЬЕ МЫ РАССМОТРИМ ТИПИЧНЫЕ ПРОБЛЕМЫ В ЭТОЙ ОБЛАСТИ И СПОСОБЫ ИХ ПРЕДОТВРАЩЕНИЯ.



Зоя ВЕШКУРЦЕВА,
старший юрист
ЗАО «БЮРО
КОНСУЛЬТАЦИЙ
«ПАГ»

Необходимы документы

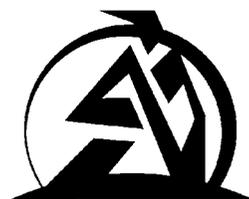
Еще на этапе переговоров, до заключения сделки, необходимо запросить у иностранного партнера **документы, из которых должны быть понятны:**

- статус компании;
- организационно-правовая форма и содержание правоспособности;
- органы управления и их компетенция;
- представители, имеющие право действовать от имени компании на основании доверенности.

К таким документам относятся:

1. **Выписка** из реестра юридических лиц государства, в котором учреждена компания. Во многих государствах выписки выдаются Торговым реестром Торгово-промышленной палаты. Выписка должна быть актуальная, желательнее, выданная на ранее шести месяцев назад.

ЗАО «БЮРО
КОНСУЛЬТАЦИЙ «ПАГ»



2. Учредительные документы компании: документ о создании и/или устав.
3. Сведения о руководителе компании: фамилия, имя, место жительства, паспортные данные (полностью без изъятий и сокращений на иностранном и русском языках) и объем компетенции руководителя. Такие сведения могут быть указаны в выписке из реестра и/или в протоколе (решении) о назначении руководителя.

ЭТО ВАЖНО: особенно внимательно проверьте, на какой срок назначен руководитель, какие сделки ему разрешено совершать от имени компании, нет ли ограничений в предмете или в сумме сделок.

4. Доверенность на представителя, содержащая необходимые полномочия для совершения сделок.

Способы легализации

Все вышеуказанные документы должны быть легализованы и иметь перевод на русский язык с нотариальным удостоверением подлинности подписи переводчика. Причем российским компаниям эти документы следует не просто проверить и снять с них ксерокопии, но и хранить у себя с подлинным апостилом на протяжении не менее пяти лет.

Легализация может производиться через соответствующее заверение в дипломатиче-

ОБРАТИТЕ ВНИМАНИЕ!

«Иностранные контрагенты» – это юридические лица и организации, учрежденные в иностранных государствах, а не российские компании с иностранными инвестициями, учрежденные в России. Однако если вы совместно с иностранным партнером решите учредить совместную компанию на территории России – это тоже будет сделкой с иностранным лицом. Поэтому все, о чем говорится в данном материале, также нужно будет принять во внимание!

ПРИМЕР

Отсутствие необходимых документов о полномочиях господина Р., подписавшего договор и акт сдачи-приемки услуг от имени иностранного заказчика, не позволило российскому предприятию-исполнителю взыскать с иностранной компании задолженность за выполненные услуги. В суде выяснилось, что господин Р. не имел полномочий действовать от имени компании. В таких случаях согласно ст.183 ГК РФ сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица (в данном случае – от имени господина Р.). Однако взыскание с физических лиц значительных сумм долга чаще всего бесперспективно. В результате неосмотрительность сотрудников компании привела к убыткам.

ском представительстве или в консульском учреждении того государства, на территории которого выдан документ, с последующей легализацией в принимающей документ стране – это консульская легализация. Такая процедура достаточно сложна, поэтому ее применяют значительно реже, чем процедуру апостилирования. В целях упрощения процесса признания иностранных документов в октябре 1961 года была подписана Гагская конвенция, отменившая требование легализации иностранных официальных документов. Эта конвенция предусматривает проставление специального штампа (апостиля) на документах, совершенных компетентными органами одного государства и предназначенных для использования на территории другого государства. Всего участниками конвенции являются 87 государств, в России Гагская конвенция вступила в силу с 31 мая 1992 года. Согласно статье 5 Гагской конвенции апостиль удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, а также подлинность печати или штампа, которым скреплен документ.

ОБРАТИТЕ ВНИМАНИЕ: консульская легализация или проставление апостиля не требуются, если международным договором предусмотрена отмена или упрощение этих процедур. В частности, в России проставление апостиля не требуется на сертификатах, выданных компетентными органами Республики Беларусь, Украины, Республики Молдова, Республики Казахстан, Республики Кипр, Германии. Однако необходимо проверять нормы об отмене или упрощении процедур в каждом конкретном случае!

Документ о местонахождении

Документ о местонахождении иностранной компании, имеющий апостиль, обычно принимается российскими судами, налоговыми и таможенными органами и не вызывает вопросов.

Однако нужно помнить, что иностранная компания, имеющая право на получение дохода от российской компании или индивидуального предпринимателя, должна представить своему российскому контрагенту, выплачивающему доход, **документ о своем местонахождении с апостилем, проставленным до даты выплаты дохода**. Поэтому, как только вы соберетесь делать перечисление иностранному контрагенту, – не важно, по какому основанию (за товары, работы, услуги, право пользования товарным знаком и т.д.), сразу же вспомните об апостилированных документах и дате апостиля. Иначе можно «неожиданно» столкнуться с неприятным фактом – вашей обязанностью удержать и перечислить в бюджет налог на добавленную стоимость и налог с дохода, полученного вашим иностранным контрагентом.

Спорные вопросы при отсутствии надлежаще оформленных и апостилированных документов иностранного контрагента могут возникнуть не только по внутреннему НДС и налогу с дохода. Вспомним, например, решения Федеральной таможенной службы 2008–2009 годов об отмене по результатам ведомственного контроля решений территориальных таможенных органов о выдаче разрешений на переработку с соответствующим доначислением к уплате таможенных пошлин и НДС. Часть спорных вопросов была бы снята, если бы российские компании имели в наличии надлежаще оформленные и апостилированные документы от иностранных контрагентов.

Место реализации

Статья 148 Налогового кодекса РФ определяет «место реализации работ (услуг) в целях главы 21 НК РФ», то есть **в целях взимания НДС**. Поэтому то, что в обычном понимании людей является «местом реализации», совсем не обязательно будет таковым в целях главы 21 НК РФ. Об этом не следует забывать! Ведь в зависимости от «места реализации» закон устанавливает, **кто платит НДС**: сама иностранная организация или ее российский контрагент (заказчик работ или услуг).

В целях главы 21 НК РФ **местом реализации признается территория Российской Федерации, в частности, если:**

- работы (услуги) связаны непосредственно с недвижимым имуществом, находящимся на территории Российской Федерации, – к таким

работам (услугам) относятся строительные, монтажные, строительно-монтажные, ремонтные, реставрационные работы, работы по озеленению, услуги по аренде;

- услуги фактически оказываются на территории Российской Федерации в сфере культуры, искусства, образования (обучения), физической культуры, туризма, отдыха и спорта;
- покупатель работ (услуг) осуществляет деятельность на территории Российской Федерации на основе государственной регистрации (подпункт 4 п. 1 ст. 148 НК РФ).

Положение подпункта 4 п. 1 ст. 148 НК РФ применяется при:

- передаче, предоставлении патентов, лицензий, торговых марок, авторских прав или иных аналогичных прав;
- оказании услуг по разработке программ для ЭВМ и баз данных;
- оказании консультационных, юридических, бухгалтерских, инжиниринговых, рекламных, маркетинговых услуг, услуг по обработке информации, при проведении НИОКР;
- сдаче в аренду движимого имущества, за исключением наземных автотранспортных средств.

С учетом всего этого для большинства работ и услуг, которые на практике может выполнять иностранная организация для российской, «местом реализации» в целях обложения НДС будет признана территория Российской Федерации. И тогда – если иностранная компания не состоит на учете в налоговых органах России в качестве налогоплательщика – **НДС с суммы платежа в адрес иностранной компании должна заплатить российская организация (налоговый агент).**

ОБРАТИТЕ ВНИМАНИЕ: обязанность исчислить и уплатить в бюджет Российской Федерации сумму НДС возникает у российской организации вне зависимости от того, является ли она сама плательщиком НДС или нет. Например, если российская организация применяет упрощенную систему или ЕНВД, она тоже обязана уплатить в бюджет сумму НДС с «реализации» своего иностранного контрагента.

Место пребывания

Аналогичная НДС обязанность налогового агента может возникнуть и по налогу с дохода! Но в отдельных случаях российские компании имеют право не удерживать с иностранных контрагентов налог с их доходов, полученных в России. Таким правом российская компания может воспользоваться, если докажет, что ее

иностранный партнер имеет постоянное местопребывания **в стране, с которой у Российской Федерации заключен международный договор – соглашение об избежании двойного налогообложения.** А если не докажет – российские налоговые органы начислят и взыщут налог с дохода, полученного иностранной компанией, с российской компании, выплатившей этот доход.

ПРИМЕР

Российское ООО «N» заключило контракт с английской компанией «M» на разработку дизайна ювелирных изделий. По контракту российское предприятие оплатило английскому партнеру 20 000 фунтов аванса и 30 000 фунтов после приемки выполненных работ и подписания акта. Одновременно с каждым перечислением согласно статьям 173 и 174 Налогового кодекса РФ ООО «N» исчисляло и уплачивало за счет средств, подлежащих перечислению иностранному партнеру, налог на добавленную стоимость. При налоговой проверке по полноте уплаты НДС претензий не было.

А вот налог с доходов был доначислен и взыскан с российского предприятия как с налогового агента. На что ООО «N» явно не рассчитывало. Произошло доначисление из-за следующего: между Российской Федерацией и Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии имеется международный договор («Конвенция об избежании двойного налогообложения...» от 15 февраля 1994 г.). Согласно п. 1 ст. 312 Налогового кодекса РФ при применении положений международных договоров РФ иностранная организация должна представить налоговому агенту, выплачивающему доход, подтверждение того, что иностранный получатель дохода имеет постоянное местонахождение в Великобритании. Это подтверждение должно быть заверено компетентным органом Великобритании, на нем должен быть проставлен апостиль. Если такое подтверждение представлено иностранным получателем дохода до даты выплаты дохода, то в отношении такого дохода производится освобождение от удержания налога у источника выплаты или удержание налога у источника выплаты по пониженным ставкам, установленным международным договором. Но такого подтверждения у ООО «N» не было... Иностранному партнеру об этом может и не подумать, поэтому российским организациям следует самим объяснять зарубежным контрагентам, какие документы от них необходимы, в каком виде и к какому сроку.

НОВИНКА

СПРАВОЧНИК «БРИЛЛИАНТЫ»

классификация, стандарты качества»

ВТОРОЕ ИЗДАНИЕ

Справочник «Бриллианты: классификация, стандарты качества» содержит подробное описание основных свойств ограненного алмаза – бриллианта на основе введенного в 2008 году ГОСТ Р 52913-2008.

120 страниц

Как приобрести справочники в России:

- перечислить деньги по указанным реквизитам;
- в платежном поручении указать: «Бриллианты», «Ювелирное товароведение», «Законодательное регулирование ювелирной торговли», «Психология управления» или «Ювелирные камни»;
- заявку и копию платежного поручения отправить в редакцию.

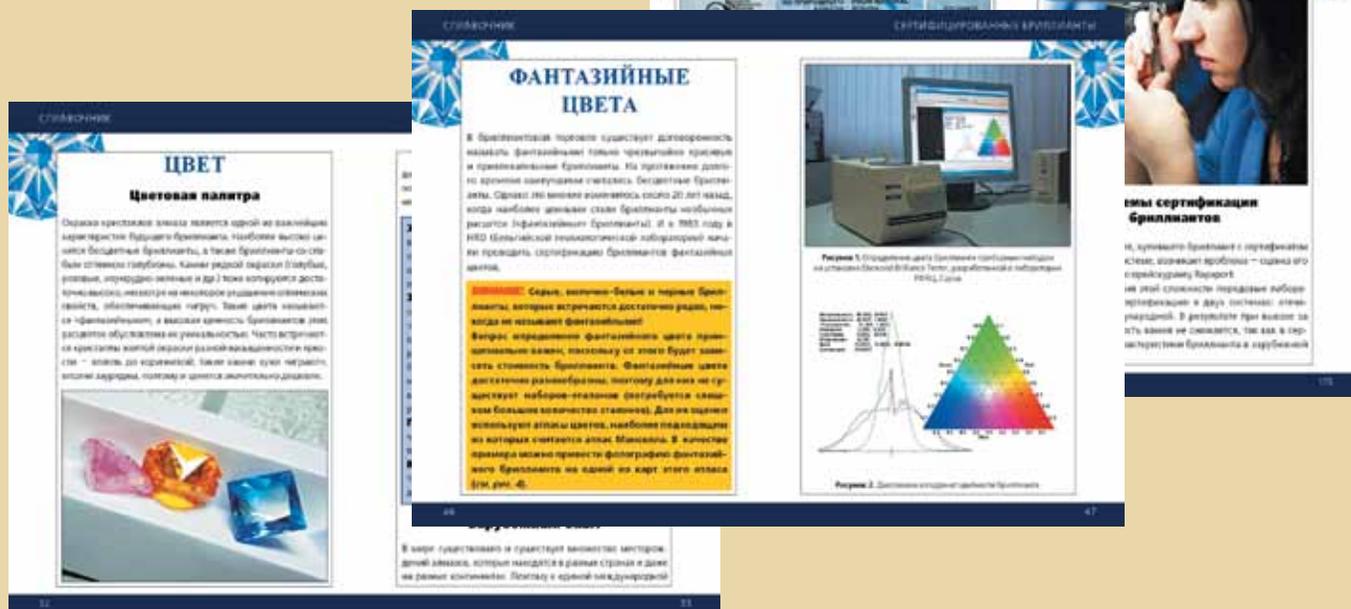
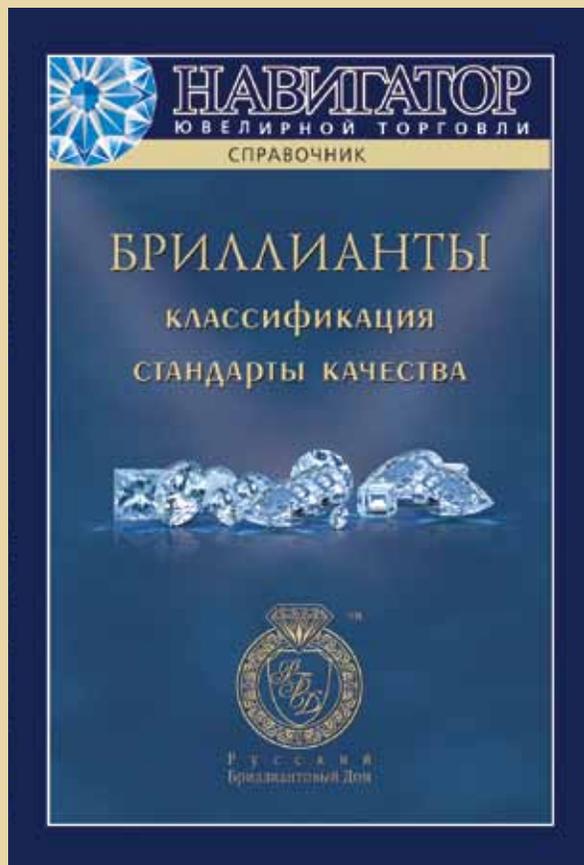
Получатель: 000 «Ювелирный дом «Россия»
г. Москва ОАО Банк «ВТБ»
Р/с 40702810200080000408
К/с 30101810700000000187
БИК 044525187 ИНН 7710568016
КПП 771001001
Т./ф.: (499) 238-27-77

В Украине: представитель

Руденко Любовь Григорьевна г. Киев
Тел: +38 (050) 990-35-79 rudenko.lg_utfc@mail.ru

В Казахстане: ТОО «МВК КАЗЭКСПО»,

г. Алматы, ул. Казыбекби, 50, офис 52-54
Тел: 8 (727) 250-75-19, 8 (727) 272-95-31



ЭТО ВАЖНО!

Если российская компания – исполнитель или поставщик

Оказывая услуги, работы или поставляя товары иностранным партнерам, необходимо помнить, что российская компания обязана в срок, предусмотренный договором, обеспечить получение оплаты от зарубежного контрагента на свой банковский счет, определенный в договоре. За нарушение данной обязанности согласно Федеральному закону «О валютном регулировании и валютном контроле» на российскую компанию и ее должностных лиц может быть наложен достаточно высокий административный штраф – от 3/4 до одного размера суммы денежных средств, не зачисленных на счет в уполномоченном банке.

Налоговый кодекс РФ не устанавливает обязательной формы документов, подтверждающих постоянное местопребывание в иностранном государстве. В качестве таких документов могут применяться *справки по форме, установленной внутренним законодательством иностранного государства*. Позиция российских судов по данному вопросу следующая: на документах, подтверждающих постоянное местопребывания иностранной организации, должен быть проставлен апостиль – иначе налоговый агент обязан произвести удержание и перечисление в бюджет налога с доходов, выплаченных иностранному лицу (Постановление президиума ВАС РФ № 990/05 от 28.06.2005)

При этом период (календарный год), в отношении которого подтверждается место пребывания, должен соответствовать тому периоду, в который иностранная организация получила доходы (Методические рекомендации, утвержденные приказом МНС России № БГ-3-23/150 от 28.03.2003).

Выбор права и суда

Согласно статье 1210 Гражданского кодекса РФ стороны договора с участием иностранных лиц могут выбрать по соглашению между собой право страны одного из участников сделки. Оно и будет регулировать затем их права и обязанности. Причем выбор может быть сделан как для договора в целом, так и для отдельных его

частей. Согласно статье 1211 ГК РФ при отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договорам с участием иностранных лиц применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Это та страна, где находится основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

Стороной, «имеющей решающее значение», является:

- продавец в договоре купли-продажи (значит, подлежащим применению правом будет право страны продавца);
- подрядчик в договоре подряда (право страны подрядчика);
- экспедитор в договоре транспортной экспедиции (право страны экспедитора);
- банк в договоре банковского вклада (право страны банка) – это важно помнить, так как все больше российских лиц открывают счета в иностранных банках;
- лицензиар в лицензионном договоре, то есть лицо, которое обладает исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации и предоставляет другому лицу право использования такого результата или средства (право страны лицензиара).

ЭТО ВАЖНО: исковая давность также определяется по праву страны, подлежащему применению!

Обратите внимание: при заключении договора с иностранным партнером проверьте, к подсудности какого суда отнесены споры – арбитражного суда или коммерческого арбитража. Российским компаниям чаще всего неудобно, если разрешение спора относится к суду или арбитражу, находящемуся в иностранном государстве. Поэтому предпочтительнее, чтобы местом рассмотрения был определен соответствующий арбитражный суд на территории России.

В заключение хочется отметить, что сделки с иностранными контрагентами имеют большое количество особенностей и непредвиденных ситуаций. Учет всего этого и выбор правильных условий сделки лучше всего доверить специалисту. Поэтому контракты с зарубежными компаниями рекомендуется заключать только после предварительной проверки компетентным юристом. ■