

ОШИБКИ РЕЗИДЕНТА

На волне провозглашаемой либерализации валютного законодательства с 13 февраля 2013 года в России ужесточилась административная ответственность за его нарушение. Теперь любое отступление от установленного порядка совершения валютных операций чревато штрафом в размере от 75% до 100% суммы соответствующей транзакции.

Текст Ильи Шенгелия, юриста Южной дирекции юридической фирмы VEGAS LEX



Либерализация наоборот

Напомним, ранее ответственность наступала за валютные операции, совершение которых напрямую запрещено законодательством. Проведение дозволенной валютной операции с нарушением ее процедуры каралось только в некоторых случаях, прямо предусмотренных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ). Иными словами, строгость валютного закона прежде компенсиро-

валась необязательностью его исполнения. Например, еще с 2004 года законодательство обязывает физических лиц-резидентов рассчитывать иностранной валютой только через банки, имеющие лицензию Банка России. Однако это требование выполняется не во всех случаях. И дело тут не только в отсутствии соответствующей ответственности: расчеты за границей иностранной валютной транзитом через российские счета влекут дополнительные расходы на банковскую комиссию.

Введенная ответственность, в том числе за расчеты, которые проходят, минуя счета российских банков, безусловно, направлена на повышение прозрачности потоков капитала. В то же время она же стала причиной определенной сумятицы.

Свой среди чужих

Расширению сферы применения ответственности за валютные правонарушения предшествовали изменения самого валютного законодательства. В июне 2012 года в целях

«упрощения процедур валютного контроля» уточнен перечень граждан России, которые не признаются ее резидентами.

К нерезидентам теперь относятся две категории граждан России: (i) постоянно проживающие или (ii) временно пребывающие в иностранном государстве. Причем срок проживания или пребывания за пределами России должен составлять не менее года.

Отметим, что в первом случае валютный закон в качестве документа, подтверждающего наличие статуса нерезидента, приводит вид на жительство (то есть постоянное проживание может подтверждаться и иными документами). Во втором – перечень оснований пребывания в иностранном государстве ограничен только рабочей и ученической визой (годовой срок пребывания за границей может подтверждаться и их совокупностью).

Подобные формулировки не только не упростили валютное регулирование, а, напротив, вносят в него некоторый сумбур на практике, поскольку законодатель оставил без четкого ответа ряд вопросов. Как, например, подтверждать свой статус россиянам, временно пребывающим в иностранных государствах в безвизовом режиме?

Недавно этот вопрос отчасти был разрешен для российских граждан, пребывающих в республиках Таджикистан и Армения. 24 апреля 2013 года было опубликовано заключенное Россией с указанными странами «Соглашение об основных принципах политики в области валютного регулирования и валютного контроля в государствах-участниках СНГ». Документ отменил большинство ограничений по валютным операциям между резидентами подписавших его государств. Соответственно, теперь актуальность определения резидентного статуса граждан России, пребывающих в Таджикистане или Армении, практически отпала. Однако валютные ограничения при совершении расчетов с резидентами многих других государств, где граждане России находятся в безвизовом режиме, по настоящий день сохраняют свою силу.

Неопределенным остался также и вопрос о периоде времени, за который можно подтверждать временное пребывание совокупностью рабочих или ученических виз. Например,

если рассчитывать годичный срок пребывания гражданина России в иностранном государстве на основании виз, полученных за всю его жизнь, то нерезидентами может оказаться значительная часть российских туристов, регулярно покидающих пределы родины. Хотя такой подход вряд ли можно признать обоснованным.

Самым спорным моментом изменений валютного законодательства остался вопрос непрерывности постоянного проживания или временного пребывания в иностранном государстве: каким образом будет влиять на сохранение статуса нерезидента временное возвращение российского гражданина в свое отечество?

Неоднозначные ответы

Свою позицию по названным вопросам только недавно (уже после расширения сферы применения административной ответственности) высказала Федеральная служба финансово-бюджетного надзора России, которой и предстоит наказывать валютных нарушителей. Так, 16 апреля 2013 года на официальном сайте контрольного ведомства размещены разъяснения буквально следующего содержания: «... при въезде на территорию Российской Федерации гражданин Россий-

ской Федерации, получивший... статус нерезидента, утрачивает такой статус. В этом случае (он – прим. ред.) может восстановить статус нерезидента при непрерывном пребывании в иностранном государстве не менее одного года»¹.

ПРИ ЭТОМ «РОССИЙСКИЕ» ИНОСТРАНЦЫ МОГУТ БЕСПРЕПЯТСТВЕННО НА СРОК ДО ПОЛУГОДА ВОЗВРАЩАТЬСЯ НА СВОЮ ИСТОРИЧЕСКУЮ РОДИНУ, ОСТАВАЯСЬ ДЛЯ НЕЕ ПОСТОЯННО ПРОЖИВАЮЩИМИ В РОССИИ

Следовательно, по мнению контролирующего органа, получается, что для утраты статуса нерезидента имеет значение только факт пересечения границы России (независимо от срока нахождения на ее террито-

рии). При этом «постоянство проживания» в иностранном государстве подменяется «непрерывностью пребывания».

При такой трактовке человек с российским паспортом, длительное время живущий за пределами России, оказывается в довольно неоднозначной ситуации. Приехав в командировку или погостить к родственникам на выходные, он автоматически становится резидентом. И все – непрерывность пребывания утрачена.

Теперь весь следующий год после возвращения по месту жительства в иностранном государстве он должен будет беззаведно отдавать долг своему отечеству, а вернее – российским банкам в виде процентов за обслуживание счета, через который теперь и должны будут осуществляться все расчеты в иностранной валюте. В противном случае родина все так же беззаведно наложит на своего нерадивого гражданина штраф в размере до 100% от суммы каждого расчета, проведенного не через российский счет. Причем уплаченные с такой суммы налоги и иные сборы на размер штрафа влияние не окажут. А ведь необходимость использования российского счета при расчетах в иностранной валюте – далеко не единственная обязанность, отличающая резидента от нерезидента. В такой парадоксальной ситуации обладание российским паспортом

для лиц, преимущественно проживающих или работающих за рубежом, может показаться непрактичным и убыточным. Однако на самом деле все гораздо проще. «Постоянное проживание» и «непрерывное пребывание» – далеко неидентичные понятия. Они различны не только по своей сущности, но и по правовым последствиям. «Непрерывность пребывания» – это категория, которая характеризует только промежутки времени, в

¹ См.: http://rosfinnadzor.ru/work/valutni_control/vopros_otvet/3971422/

течение которого лицо находится в том или ином месте. Тогда как «постоянное проживание» – это правовой статус лица, совокупность прав и обязанностей, связывающих его с конкретным государством, в котором он находится. Поэтому является ли российский гражданин «постоянно проживающим в иностранном государстве» или нет, может определять только иностранное государство (в соответствии с его законодательством). Именно оно и только оно может наделить гражданина статусом «постоянно проживающего» на своей территории и, соответственно, решать, когда и при каких условиях такой статус прекращается. Сама же Россия позволяет постоянно

За гранью возможного

Расширение административной ответственности за валютные правонарушения обострило также давно существовавший вопрос о территориальных границах применения российского валютного законодательства.

С 13 февраля 2013 года законодательство специально акцентирует внимание на наличии ответственности за валютные операции, расчеты по которым совершены с нарушением нормативных требований не через счета в российских или иностранных банках. Значит ли это, что штраф придется заплатить и в том случае, если валютная операция будет совершена за

валютной операции. Валютное законодательство, закрепляя обязанность физических лиц-резидентов совершать такие расчеты только через свои российские счета, не конкретизирует, что понимается под самим понятием «расчеты». Не раскрыто данное понятие и в иных отраслях российского законодательства. В связи с этим на практике под ними могут пониматься только активные действия по перечислению платежа, а не пассивное получение денежных средств на свой счет.

В связи с этим вопрос о правомерности получения гражданами России иностранной валюты на свои иностранные счета, минуя российские, также остается открытым.

РАСШИРЕНИЕ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ВАЛЮТНЫЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ ОБОСТРИЛО ВОПРОС О ТЕРРИТОРИАЛЬНЫХ ГРАНИЦАХ ПРИМЕНЕНИЯ РОССИЙСКОГО ВАЛЮТНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

проживающим в ней иностранным гражданам покидать ее пределы на срок до шести месяцев с сохранением за ними статуса «постоянно проживающих». То есть «российские» иностранцы могут беспрепятственно на срок до полугода возвращаться на свою историческую родину, оставаясь для нее постоянно проживающими в России.

Из этих же соображений российское законодательство не раскрывает понятие, признаки и критерии определения статуса «гражданина России, постоянно проживающего в иностранном государстве», на что неоднократно указывало МИД России.

В связи с этим, как представляется, в рассматриваемом случае утрата российским гражданином статуса нерезидента по валютному законодательству России может быть обусловлена только прекращением его статуса в качестве лица, постоянно проживающего в иностранном государстве. И въезд в Россию (или в любую другую страну) не повлечет такую утрату, если иностранное государство, в котором проживает российский гражданин, позволяет ему покидать свои пределы с сохранением статусу «постоянно проживающего».

пределами России?

Валютное законодательство ответ на этот вопрос не дает. В настоящее время оно не устанавливает какие-либо ограничения территории своего действия (как это, к слову, было до 2004 года, когда незаконными могли быть признаны операции, совершенные только на территории России). Таким образом, российская компания или гражданин, расплачиваясь, скажем, за недвижимое имущество, приобретенное за рубежом со своего счета в иностранном банке, или, наоборот, получая на него валюту за проданное иностранное имущество, при определенных условиях могут быть признаны нарушившими российское валютное законодательство. Как следствие – штраф, вплоть до полного размера совершенной транзакции.

Если формально подходить к рассматриваемому вопросу, это так. Но сам КоАП РФ ограничивает сферу своего действия только нарушениями, совершенными в пределах территории России. То есть за нарушения, допущенные при совершении валютной операции за российской границей, российские же штрафы применяться не могут. Актуальным также остается вопрос о месте совершения расчета

Дальнейшие перспективы

Описанные выше вопросы, в том числе с учетом неоднозначной позиции контролирующих органов, на практике могут порождать значительные риски для граждан России, чья деятельность связана с длительным пребыванием за пределами страны.

Сложившаяся правовая неопределенность уже сейчас обуславливает необходимость соответствующей корректировки валютного законодательства. Это, по всей видимости, понимают и непосредственные правоприменители.

Так, Ассоциация Российских Банков² 11 марта 2013 года провела совещание по проблемам определения резидентного статуса граждан России, проживающих (пребывающих) за ее пределами. Как сообщается, в совещании приняли участие, в том числе представители Минфина России, МИД России, Банка России, Комитета Государственной Думы по финансовому рынку, ФТС России и ФНС России. Большинство участников совещания высказали мнение о необходимости внесения изменений в законодательство о валютном регулировании.

Каким образом в дальнейшем будет формироваться правоприменительная практика по обозначенным вопросам измененного валютного законодательства, как бы это банально не звучало, покажет время. Пока же эти вопросы подлежат углубленному юридическому анализу, поскольку некачественное их разрешение может привести к значительным финансовым потерям. **РБ**

² Согласно информации, размещенной на ее официальном сайте, см.: http://arb.ru/arb/press-on-arb/3162821/?sphrase_id=9896