

– исключительное право на результат интеллектуальной деятельности само становится объектом собственности (интеллектуальная собственность) и новым товаром на рынке;

– отсутствие в юридической науке однозначного определения собственности, в том числе интеллектуальной, обусловлено рассмотрением ее с разных позиций — как экономической категории, как социальной категории, как правовой категории. Вместе с тем данное понятие необходимо трактовать как единое целое, как социально-экономическую и правовую категорию;

– ввиду того, что созданные объекты интеллектуальной собственности имеют существенную ценность, права их обладателей нуждаются в защите государства на международном и национальном уровнях и, как следствие, в дальнейшем совершенствовании законодательной базы.

### **Литература и электронные публикации в Интернете**

1. Гегель, Г.В. *Философия права. Введение* / Г.В. Гегель. — М.: Мысль, 1990.
2. Иванова, М.Г. *Управление интеллектуальной собственностью в решении задач инновационного развития российского общества (социологический анализ): автореф. дис. ... д-ра социол. наук: 22.00.08* / М.Г. Иванова. — М., 2008. — 50 с.
3. Алексеев, С.С. *Собственность — право — социализм: полемические заметки* / С.С. Алексеев. — М.: Юрид. лит., 1989.
4. Шмонин, Р.С. *Управление объектами интеллектуальной собственности в экономике России: автореф. дис. ... канд. экон. наук: 08.00.05* / Р.С. Шмонин; Ин-т экономики РАН. — М., 2008. — 121 с.
5. Программа социально-экономического развития Республики Беларусь на 2006—2010 гг.: утв. Указом Президента Респ. Беларусь, 12 июня 2006 г., № 384 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. — 2006. — № 92. — 1/7667.
6. Государственная программа по охране интеллектуальной собственности на 2008—2010 годы: утв. постановлением Совета Министров Респ. Беларусь, 21 нояб. 2007 г., № 1555 // Консультант Плюс: Беларусь. *Технология 3000* [Электронный ресурс] / ООО «Юр-Спектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2008.

*Статья поступила  
в редакцию 28.10. 2011 г.*

**М.В. ДАВЫДЕНКО**

## **ДОГОВОР ПОСТАВКИ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ (ЧАСТЬ 2. НАЧАЛО В № 6 2011 Г.)**

**Какие имеются положения в праве Республики Беларусь в области валютного регулирования, которые заставили Покупателя выступить с требованием о возврате аванса?**

Порядок проведения и контроля внешнеторговых операций в Республике Беларусь осуществляется в соответствии с законодательством. Основными нормативными актами в этой сфере являются Указ Президента Республики Беларусь от 27.03. 2008 г., № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций» (далее — Указ № 178), Банковский кодекс Республики Беларусь от 25.10. 2000 г., № 441-З, закон Республики Беларусь от 25.11. 2004 г., № 347-З «О государственном регулировании внешнетор-

*Мария Васильевна ДАВЫДЕНКО. кандидат исторических наук, доцент кафедры правоведения Белорусского государственного экономического университета.*

говой деятельности», постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 30.04. 2004 г., № 72 «Об утверждении правил проведения валютных операций», постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 22.04. 2009 г., № 52 «Об утверждении инструкции о порядке выдачи разрешений на продление сроков завершения внешнеэкономических операций» (далее — постановление № 52), постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 28.01. 2008 г., № 15 «Об утверждении инструкции о порядке выдачи разрешений на проведение валютных операций и на открытие счетов за пределами Республики Беларусь, а также представления в банк уведомлений при совершении валютных операций, связанных с движением капитала, и внесении изменения в постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 08.08. 2007 г., № 159», письмо Национального банка Республики Беларусь от 11.01. 2010 г., № 31-14/12 «О применении норм правил проведения валютных операций», письмо Национального банка Республики Беларусь от 11.03. 2009 г., № 53-12/2149 «О дате проведения платежа по импорту при аккредитивной форме расчетов», письмо Национального банка Республики Беларусь от 10.03. 2008 г., № 31-14/471 «О разрешениях».

В соответствии с Указом № 178 под внешнеэкономической операцией в рамках Указа понимается каждый проведенный платеж в рамках одного внешнеэкономического договора (совокупность платежей, проведенных в рамках одного внешнеэкономического договора одним банком в течение одного операционного дня), который должен быть завершен получением товаров. Следовательно авансовый платеж в размере 15 % от суммы Контракта, является в соответствии с Указом № 178 внешнеэкономической операцией по импорту, и эта операция должна быть завершена получением товара. Указом № 178 регулируются сроки завершения внешнеэкономических операций. Так, в соответствии с подпунктом 1.4 Указа № 178 резиденты обязаны обеспечить завершение каждой внешнеэкономической операции в полном объеме в следующие сроки:

при экспорте — не позднее 90 календарных дней с даты отгрузки товаров (передачи охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности), выполнения работ, оказания услуг;

при импорте — не позднее 60 календарных дней с даты проведения платежа. Резиденты обязаны в указанные сроки обеспечить при импорте поступление товаров на таможенную территорию Республики Беларусь.

В соответствии с подпунктом 1.5 Указа № 178 сроки завершения внешнеэкономических операций, установленные в соответствии с подпунктом 1.4, могут быть продлены (без взимания платы) по объективным причинам, подтвержденным соответствующими документами, по заявлению резидента Национальным банком Республики Беларусь (его главными управлениями по областям) в установленном им порядке [3]. Вопросы, касающиеся выдачи разрешений на продление сроков завершения внешнеэкономических операций, регулируются постановлением № 52.

Так, в соответствии с п. 4 постановления № 52 в случае, если в соответствии с условиями заключенного внешнеэкономического договора либо в ходе исполнения обязательств по внешнеэкономическому договору предполагается превышение срока завершения внешнеэкономической операции, установленного законодательством, резидент обязан получить разрешение на продление срока завершения внешнеэкономической операции (далее — разрешение) главного управления валютного регулирования и валютного контроля Национального банка (далее — главное управление валютного регулирования и валютного контроля) при импорте — если срок, исчисляемый с даты проведения платежа превышает установленный законодательством срок более чем на 60 календарных дней.

В соответствии с п. 5 постановления № 52 в случае, если предусмотренный договором срок завершения внешнеэкономической операции превышает

срок, установленный законодательством, резидент обязан получить разрешение в течение 10-ти рабочих дней с даты начала внешнеэкономической операции. В выдаваемом разрешении устанавливается дата, не позднее которой резидент обязан обеспечить завершение внешнеэкономической операции.

В соответствии с п. 7 постановления № 52 в случае, если в ходе фактической реализации внешнеэкономической операции предполагается превышение установленного законодательством срока ее завершения, резидент обязан получить в главном управлении валютного регулирования и валютного контроля (главном управлении Национального банка по области) разрешение на продление срока завершения внешнеэкономической операции *до истечения установленного законодательством срока завершения этой операции* [6].

При выдаче разрешения срок завершения внешнеэкономической операции устанавливается с даты начала внешнеэкономической операции по дате, указанную резидентом в заявлении на продление срока завершения внешнеэкономической операции.

Выдача разрешения либо письменного отказа в выдаче разрешения с указанием причин осуществляется главным управлением валютного регулирования и валютного контроля (главным управлением Национального банка по области) в течение 15-ти календарных дней с даты поступления всех необходимых документов в главное управление валютного регулирования и валютного контроля (главное управление Национального банка по области).

В случае если главным управлением валютного регулирования и валютного контроля (главным управлением Национального банка по области) запрашивается дополнительная информация, срок выдачи разрешения либо направления письменного отказа в выдаче разрешения не должен превышать 10-ти календарных дней с даты поступления в главное управление валютного регулирования и валютного контроля (главное управление Национального банка по области) всей дополнительно запрошенной информации.

В соответствии с п. 20 постановления № 52 для рассмотрения вопроса о повторном продлении срока завершения внешнеэкономической операции резидент представляет в главное управление валютного регулирования и валютного контроля (главное управление Национального банка по области) документы в соответствии с пунктами 1—6 перечня документов согласно приложению 3 к Инструкции о порядке выдачи разрешений на продление сроков завершения внешнеэкономических операций, утвержденной постановлением № 52.

В соответствии с п. 21 постановления № 52 в случае, если резидент обратился с заявлением о повторном продлении срока завершения внешнеэкономической операции, главное управление валютного регулирования и валютного контроля (главное управление Национального банка по области) рассматривает вопрос о выдаче нового разрешения [6].

Главное управление валютного регулирования и валютного контроля (главное управление Национального банка по области) *вправе отказать резиденту в выдаче разрешения:*

в случае представления заявителем ненадлежащим образом оформленных документов и (или) непредставления заявителем документов, необходимых для получения разрешения;

если на дату подачи заявления внешнеэкономическая операция фактически реализована и обязательства по ней прекращены;

если на дату подачи заявления превышен срок завершения внешнеэкономической операции, установленный законодательством либо ранее выданным разрешением.

Проведение внешнеторговых операций контролируется Комитетом государственного контроля, Национальным банком и Государственным таможенным комитетом Республики Беларусь. В случае установления главным управлением валютного регулирования и валютного контроля Национального банка Республики Беларусь фактов превышения резидентом срока завершения внешнеторговой операции без получения соответствующего разрешения главное управление валютного регулирования и валютного контроля направляет информацию о выявленных нарушениях в соответствующие органы Комитета государственного контроля Республики Беларусь.

Кроме получения товара Указом № 178 предусмотрены и другие альтернативные способы завершения внешнеторговых операций. В соответствии с п. 1.9 этого Указа при импорте внешнеторговая операция может быть завершена путем:

получения товаров (охраняемой информации, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности), выполнения работ, оказания услуг и платы за них согласно внешнеторговому договору;

получения страхового возмещения по договору страхования предпринимательского риска, заключенного между импортером и страховой организацией либо нерезидентом и страховой организацией;

получения денежных средств по банковской гарантии;

возврата денежных средств (за вычетом комиссий банков-нерезидентов), ранее перечисленных в качестве платы за товары (охраняемую информацию, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности), выполненные работы, оказанные услуги;

неденежного прекращения обязательств способами, определенными Советом Министров Республики Беларусь совместно с Национальным банком [3].

Так как последняя разрешенная Нацбанком Республики Беларусь и согласованная сторонами в дополнительном соглашении от 21.01. 2011 г. № 4 к Контракту дата поставки товара была 30.07. 2011 г., а в соответствии с Контрактом срок действия гарантии возврата 15 % платежа истекает через 30 дней после даты поставки товаров, то для того чтобы соблюсти законодательство о валютном контроле в части соблюдения сроков завершения внешнеторговых операций по импорту и не потерять гарантию возврата 15 % платежа, Покупатель и выступил с требованием о возврате аванса.

Возврат денежных средств, ранее перечисленных в качестве платы за товары, и получение денежных средств по банковской гарантии в соответствии с Указом № 178 завершает внешнеторговую операцию по импорту (в данном случае перечисление Покупателем авансового платежа в размере 15 % от суммы Контракта Поставщику).

**Можно ли в настоящее время без получения согласия на продление расчетов по внешнеэкономическим валютным операциям подписать дополнительное соглашение на изменение срока поставки согласно договору? Каковы при этом финансовые последствия для Покупателя? Белорусская сторона все время (еще в июне и июле 2011 г.) выражала готовность подписать дополнительное соглашение с согласованием новой даты поставки до 10.12. 2011 г.**

В настоящее время при наличии воли и согласия сторон они могут подписать дополнительное соглашение к Контракту об изменении сроков поставки товаров. При этом необходимость получения разрешения Национального банка Республики Беларусь на изменение срока поставки (т. е. на изменение срока завершения внешнеторговой операции по импорту) будет зависеть от того, какие новые сроки оплаты будут оговорены в этом дополнительном соглашении.

### **Какие существуют возможности (юридические) и последствия (финансовые) продолжения договора?**

Частично ответ на вопрос дан в предыдущей части статьи. Оптимальным, однако, с нашей точки зрения, видится вариант подписания дополнительного соглашения к Контракту на новую дату поставки товаров и новые условия оплаты. Эти условия сторонам необходимо согласовывать в ходе переговоров. От них будут зависеть финансовые последствия продолжения Контракта.

Итак, законодательство Республики Беларусь в области валютного регулирования определяет сроки, в течение которых должна быть завершена внешнеторговая операция по импорту, — это 60 календарных дней с даты проведения платежа резидентом в пользу нерезидента. Резиденты обязаны в указанные сроки обеспечить при импорте поступление товаров на таможенную территорию Республики Беларусь.

Установленные законодательством сроки завершения внешнеторговых операций могут быть продлены (без взимания платы) по объективным причинам, подтвержденным соответствующими документами, по заявлению резидента Национальным банком Республики Беларусь. При выдаче разрешения на продление срок завершения внешнеторговой операции устанавливается с даты начала внешнеторговой операции по дате, указанную резидентом в заявлении на продление срока завершения внешнеторговой операции.

Проведение внешнеторговых операций контролируется Комитетом государственного контроля, Национальным банком и Государственным таможенным комитетом Республики Беларусь. В случае установления фактов превышения резидентом срока завершения внешнеторговой операции без получения соответствующего разрешения главное управление валютного регулирования и валютного контроля направляет информацию о выявленных нарушениях в соответствующие органы Комитета государственного контроля Республики Беларусь.

Поскольку перечисление Покупателем авансового платежа Поставщику было обеспечено безотзывной банковской гарантией возврата этого платежа, выданной в пользу Покупателя, а срок действия гарантии ограничивался 30 днями с даты отгрузки товаров Поставщиком, а также поскольку последняя разрешенная Национальным банком Республики Беларусь и согласованная сторонами в дополнительном соглашении от 21.01. 2011 г., № 4 к Контракту дата поставки товаров была 30.07. 2011 г., то для того чтобы соблюсти законодательство о порядке проведения и контроля внешнеторговых операций в части соблюдения сроков завершения внешнеторговых операций по импорту и не потерять гарантию возврата 15 % платежа, Покупатель и выступил с требованием о возврате аванса.

Возврат денежных средств, ранее перечисленных в качестве платы за поставку товаров и получение денежных средств по банковской гарантии в соответствии с Указом № 178, завершает внешнеторговую операцию по импорту (в данном случае перечисление Покупателем авансового платежа в размере 15 % от суммы Контракта Поставщику).

В качестве самого оптимального варианта разрешения ситуации по Контракту для заказчика является, с нашей точки зрения, вариант подписания дополнительного соглашения к Контракту, согласовывающего новую дату поставки товаров и новые условия оплаты. Эти условия сторонам необходимо согласовывать в ходе переговоров. От согласованных условий будут зависеть финансовые последствия продолжения Контракта. Так как первая внешнеторговая операция (перечисление аванса Поставщику) в рамках Контракта уже завершена (аванс возвращен Покупателю), то необходимость получения разрешения Национального банка Республики Бела-

речь на изменение срока поставки (т. е. на изменение срока завершения следующей внешнеторговой операции по импорту в рамках этого же Контракта) будет зависеть от того, какие новые сроки оплаты и поставки будут оговорены в новом дополнительном соглашении. Если сроки поставки товаров не будут превышать 60 дней с даты проведения платежа Покупателем в пользу Поставщика, то разрешения Национального банка Республики Беларусь не потребуется. Если в ходе исполнения нового дополнительного соглашения Поставщик не сможет выдержать оговоренные в нем сроки поставки и они будут превышать 60 дней с даты проведения Покупателем платежа в его пользу, то разрешение на продление сроков завершения внешнеторговой операции потребуется. В случае если в дополнительном соглашении стороны предусмотрят оплату поставки товаров по факту, то разрешения получать не потребуется. Таким образом, возврат Поставщиком аванса Покупателю не влечет прекращения действия Контракта. Несмотря на возвращенный аванс, Контракт продолжает действовать до полного исполнения сторонами своих обязательств по нему.

Контрактом предусмотрена ответственность Поставщика перед Покупателем за несвоевременную поставку товаров в виде уплаты неустойки и возмещения определенного вида убытков. В соответствии с законодательством Поставщик также обязан возместить Покупателю понесенные им и иные убытки, вызванные непоставкой товаров. Это могут быть расходы по оплате работ третьих лиц по изготовлению непоставленных Поставщиком товаров, а также упущенная выгода от невозможности эксплуатации товаров. Убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой. Так как валютой Контракта является евро, то за пользование чужими денежными средствами в размере перечисленного Покупателем аванса ответственность у Поставщика не наступает.

Поставщик может быть освобожден от исполнения обязательств по Контракту в натуре, если уплатит Покупателю неустойку и возместит убытки, причиненные непоставкой товаров.

Белорусское законодательство в области валютного регулирования строго регламентирует сроки, в течение которых резиденты обязаны завершить внешнеторговые операции. В частности, по внешнеторговым операциям по импорту резиденты обязаны обеспечить поставку импортируемых товаров в течение 60-ти дней с даты проведения платежа нерезиденту. При объективной необходимости превышения установленных законодательством сроков завершения внешнеторговых операций резидент обязан в установленном порядке получить соответствующее разрешение Национального банка Республики Беларусь. Проведение внешнеторговых операций контролируется Национальным банком, Комитетом государственного контроля и Таможенным комитетом Республики Беларусь. Обо всех нарушениях при проведении внешнеторговых операций резидентами банки как агенты валютного контроля и Национальный банк Республики Беларусь обязаны информировать Комитет государственного контроля Республики Беларусь.

Выбор наиболее предпочтительного варианта — расторжение Контракта либо продолжение его действия — зависит от оснований и условий его расторжения и условий, на которых стороны договорятся его продолжить.

В качестве оптимального варианта разрешения ситуации по Контракту для заказчика является, с нашей точки зрения, вариант подписания дополнительного соглашения к Контракту, согласовывающего новую дату поставки товаров и новые условия оплаты. При этом необходимость получения разрешения Национального банка Республики Беларусь на продление сроков завершения внешнеторговой операции будет зависеть от согласованных сроков поставки и условий оплаты.

### Литература и электронные публикации в Интернете

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь, № 218-3 от 07.12. 1998 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь № 285-3 от 03.07. 2011 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2002.
2. О договорах международной купли-продажи товаров: конвенция Организации Объединенных Наций от 11.04. 1980 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2002.
3. О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций: Указ Президента Респ. Беларусь, № 178 от 27.03. 2008 г.: в ред. Указа Президента Респ. Беларусь № 104 от 19.02. 2009 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2002.
4. Банковский кодекс Республики Беларусь, № 441-3 от 25.10. 2000 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь № 132-3 от 14.06. 2010 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2002.
5. О некоторых вопросах применения норм Гражданского Кодекса Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами: постановление Пленума ВХС Респ. Беларусь, № 1 от 21.01. 2004 г.: в ред. постановления Пленума ВХС Респ. Беларусь № 8 от 06.04. 2005 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2002.
6. Об утверждении инструкции о порядке выдачи разрешений на продление сроков завершения внешнеторговых операций: постановление Правления Национального банка Респ. Беларусь, № 52 от 22.04. 2009 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2002.

*Статья поступила  
в редакцию 01.06. 2011 г.*

**А.И. ТРУБЧИК**

### СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА ЭНЕРГОСНАБЖЕНИЯ

В литературе по поводу существенных условий договора энергоснабжения высказываются различные точки зрения. Так, В. Витрянский в качестве существенных условий договора энергоснабжения указывает условия о предмете договора, количестве энергии, качестве энергии, режиме ее потребления, а также об обязанностях сторон по обеспечению надлежащего технического состояния и безопасности эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования [1, 141].

Как справедливо отмечает О. Олейник, в договоре энергоснабжения тарифы на отпускаемую потребителю энергию устанавливаются законодательством, а не определяются сторонами. Указанные тарифы, не будучи предметом взаимного соглашения сторон договора, при их изменении принимаются сторонами к исполнению как обязательные правила [2, 28].

Кроме того, А.В. Каравай отмечает, что не относятся к существенным условия об обеспечении содержания и безопасной эксплуатации сетей, приборов и оборудования. Данные условия определяются законодательством и отсутствие их в договоре не будет препятствовать его исполнению. Указание же на обязанность абонента обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении электрических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии, содержащееся в пункте 1 ст. 510 Гражданского кодекса Республики

*Андрей Иванович ТРУБЧИК, соискатель кафедры гражданско-правовых дисциплин Белорусского государственного экономического университета.*

□□□□□□□□ □□□□□□□□ □□□□□□□□ □□□□□□□□. □□□□□□□□.  
□□□□□□□□ □□□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□ □□□□□□□□. □□□□□□□□.