

ЭКОЛОГИЯ, ЭКОНОМИКА И ПРАВО



М.В. ДАВЫДЕНКО

ОБ ОТДЕЛЬНЫХ ПРАВОВЫХ ВОПРОСАХ ТОРГОВ НА ФОРЕКС

Участие в торгах системы FOREX (Форекс) приобретает все большую популярность среди граждан Республики Беларусь.

Вместе с тем вопросам правового регулирования участия белорусских граждан в этой системе уделяется недостаточно внимания.

При участии гражданина Республики Беларусь в торгах системы Форекс возникает ряд вопросов, которыми задаются многие участники. К наиболее важным из них можно отнести: вопрос о получении разрешения Национального банка Республики Беларусь на операции в системе Форекс и открытие маржинального счета у брокера, оказывающего посреднические услуги; вопрос о квалификации природы договора, заключаемого между гражданином (клиентом) и организацией-брокером; вопрос налогообложения доходов, получаемых клиентом от операций на торгах в системе Форекс. Постараемся разобраться в каждом из них, насколько это возможно, с учетом текущего состояния правового регулирования этих вопросов в Республике Беларусь.

Кратко о системе торгов Форекс [1]. Словом FOREX (от английского словосочетания FOReign EXchange Operations) именуется международный валютный рынок, т.е. рынок, на котором продается и покупается валюта, свободно формируется спрос и предложение и, как следствие, свободно формируются валютные курсы. Это рынок, на котором сделки совершаются круглосуточно в любое время. Ежедневный объем сделок на рынке валют оценивается в 1—3 трлн дол. США. У этого валютного рынка нет определенного места нахождения — он везде. Валютный рынок Форекс — это огромная сеть, соединяющая людей через Internet, компьютер или телефон. Словом Форекс именуют и саму систему участия в торгах валютой, систему совершения сделок.

Ключевыми лицами в системе Форекс являются валютные трейдеры — физические лица и брокеры — организации, которые выступают профессиональными посредниками по отношению к валютным трейдерам. Валютные трейдеры — клиенты брокеров. Брокеры продают и покупают валюту в системе Форекс (на рынке Форекс) по поручениям (указаниям) валютных трейдеров. Действуют брокеры на основании соответствующих договоров,

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

заключаемых с валютными трейдерами, — договоров на оказание брокерских услуг (так их чаще всего именуют). По своей природе это договоры агентского типа (договор поручения, комиссии, доверительного управления, смешанные договоры).

Для учета операций, совершаемых трейдером в системе Форекс, брокер, с которым трейдер заключает договор на оказание брокерских услуг, открывает маржинальный торговый счет, где учитывает все торговые операции клиента (трейдера). Клиент перечисляет деньги для совершения торговых операций на счет брокера, брокер совершает торговые операции и учитывает их результаты на маржинальном счете клиента. Так упрощенно описывается порядок участия в торгах системы Форекс.

О разрешении Национального банка Республики Беларусь на открытие маржинального счета и операции по этому счету (операции, связанные с движением капитала). Итак, начнем с вопроса, требуется ли получать разрешение Национального банка Республики Беларусь на открытие (создание) нерезидентом Беларуси (брокером) в своем учете маржинального счета клиенту — гражданину Беларуси — для зачисления денег на совершение брокерских операций и учета сделок, совершаемых в интересах клиента?

Этот вопрос не случаен. Трейдеры сталкиваются с мнением отдельных банков Республики Беларусь о том, что названный счет должен открываться (создаваться) с разрешения Национального банка Республики Беларусь. С таким мнением невозможно согласиться, поскольку оно представляется ошибочным.

Участник системы Форекс — физическое лицо (не индивидуальный предприниматель) — совершает сделки в указанной системе для себя лично (не для других лиц). От имени этого физического лица сделки в системе Форекс совершает, как правило, зарубежный брокер на основании договора возмездного оказания услуг, заключаемого с физическим лицом (клиентом).

По своей природе такой счет является учетным лицевым счетом, который создает (открывает) в собственном учете брокер (брокерская организация).

Порядок открытия физическим лицом — резидентом Республики Беларусь счетов в банках за рубежом регламентируется ст. 19 закона Республики Беларусь «О валютном регулировании и валютном контроле» от 22.07.2003 г. № 226-З (в редакции от 14.06.2010 г.) [2] (далее — Закон о валютном регулировании) и главой 8 Правил проведения валютных операций, утвержденных постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 30.04.2004 г. № 72 (в редакции от 24.05.2010 г.) [3]. В соответствии с названными нормативными правовыми актами на основании разрешений Национального банка Республики Беларусь физические лица-резиденты открывают счета в банках-нерезидентах, а также приобретают ценные бумаги, выпущенные нерезидентами.

Процедура обращения в Национальный банк по вопросам проведения операций в рамках договора брокерских услуг изложена в Инструкции о порядке выдачи разрешений, свидетельств о регистрации 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, утвержденной постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 28.01.2008 г. № 15 [4].

Ввиду этого перед открытием маржинального торгового счета для учета операций, совершаемых клиентом в системе Форекс, следует выяснить статус организации, выступающей брокером, с целью соблюдения установленного белорусским законодательством порядка открытия счетов за рубежом и, при необходимости, получения вышеназванного соответствующего разрешения Национального банка.

В случае если брокером выступает банк, разрешение Национального банка на открытие счета требуется, поскольку это следует из буквального смысла приведенных выше положений Закона о валютном регулировании и Правил проведения валютных операций. В случае если брокером выступает юридическое лицо небанковской сферы, разрешение Национального банка на открытие счета не требуется.

О разрешении Национального банка Республики Беларусь на проведение валютных операций в системе Форекс. Следующий вопрос, который возникает при осуществлении операций в системе Форекс: требуются ли какие-либо разрешения Национального банка Республики Беларусь на совершение операций в этой системе? Ответ содержится в Законе о валютном регулировании.

В соответствии с частью третьей ст. 10 указанного Закона на проведение валютных операций, связанных с движением капитала, физическими лицами-резидентами (за исключением физических лиц, выступающих при проведении данных операций в качестве индивидуальных предпринимателей, и физических лиц, указанных в части четвертой указанной статьи) разрешение Национального банка требуется только в случаях:

приобретения акций при их распределении среди учредителей, а также доли в уставном фонде или пая в имуществе нерезидента;

приобретения у нерезидента ценных бумаг, выпущенных нерезидентами, за исключением приобретения акций при их распределении среди учредителей;

приобретения в собственность имущества, находящегося за пределами Республики Беларусь и относимого по законодательству Республики Беларусь к недвижимому имуществу;

размещения денежных средств в банках и иных кредитных организациях иностранных государств;

предоставления займов на срок, превышающий 180 дней;

перевода денежных средств по сделкам, предусматривающим доверительное управление валютными ценностями [2].

С учетом приведенных положений при совершении операций в рамках договора брокерских услуг физическому лицу (клиенту) необходимо получить разрешение Национального банка только на проведение валютных операций, связанных с движением капитала, по приобретению ценных бумаг, выпущенных нерезидентами. На операции по покупке и продаже иностранных валют разрешение Национального банка Республики Беларусь не требуется.

Такой же позиции придерживается Национальный банк Республики Беларусь, отвечая на запросы о необходимости получения белорусским гражданином разрешения Национального банка Республики Беларусь для осуществления расчетов в рамках договора, заключенного с брокером-нерезидентом и предусматривающего оказание услуг в системе Форекс.

О природе договора между физическим лицом — участником системы Форекс и брокером (организацией-посредником). Правовой природой договора, заключаемого клиентом (физическим лицом — участником системы Форекс) и брокером (организацией-посредником), определяется распределение рисков между брокером и клиентом, необходимость получения разрешения Национального банка Республики Беларусь на открытие клиентами системы Форекс счетов за рубежом, налогообложение.

Предметом договора, заключаемого между участником торгов (клиентом) и брокером, чаще всего является оказание брокером услуг, позволяющих клиенту брокера отправлять (отдавать) письменные (устные) или отданные посредством Интернета инструкции, для покупки (продажи) лотов определенных финансовых инструментов, а также иметь доступ к рыночной и аналитической информации. К финансовым инструментам в соответствии с до-

говором между клиентом и брокером могут относиться валюты различных государств мира, ценные бумаги нерезидентов и иные активы.

Физическое лицо-резидент, используя предоставляемые брокерами услуги, вправе от своего имени и за свой счет совершать сделки с финансовыми инструментами — валютами различных государств мира. Иными словами, брокер, действуя строго в соответствии с инструкциями клиента (по поручениям клиента) от имени клиента и за его счет покупает и продает определенные лоты инструментов финансового рынка (например, иностранные валюты).

Итак, основываясь на анализе системы организации торгов в системе Форекс, содержания договоров, которые заключают брокеры с клиентами системы Форекс, можно утверждать, что эти договоры по правовой природе являются смешанными, содержат элементы договора поручения и договора возмездного оказания услуг.

Правоотношения между брокером и клиентом не являются комиссией, потому что брокер не принимает на себя обязательство совершать сделки от своего имени (тем самым не переносит на себя риски торгов в системе Форекс), отсутствуют также и иные признаки, которыми характеризуются правоотношения комиссии в соответствии с гл. 51 Гражданского кодекса Республики Беларусь [4].

Если в соответствии с договором брокер осуществляет действия исключительно по указанию клиента, в соответствии с его инструкциями и распоряжениями, от его имени и за его счет, права, обязанности и ответственность по совершаемым от имени клиента сделкам будут возникать непосредственно у клиента. При таких условиях нет оснований считать договор, заключенный между брокером и клиентом — участником системы Форекс, — договором доверительного управления имуществом, поскольку он не отвечает всем необходимым признакам такого договора, определенным гл. 52 Гражданского кодекса Республики Беларусь [5].

Из изложенного можно резюмировать, при возмездном оказании брокером услуг физическому лицу — резиденту Республики Беларусь — исполнение брокером поручений этого лица является текущими валютными операциями и в соответствии с ч. 1 ст. 10 закона «О валютном регулировании и валютном контроле» осуществляется в порядке, установленном законодательными актами Республики Беларусь и (или) нормативными правовыми актами Национального банка, без ограничений — без получения на то разрешения Национального банка Республики Беларусь, как это требуется в случае доверительного управления деньгами клиента [2].

О налогообложении доходов, полученных по операциям в системе Форекс. В соответствии со ст. 153 особенной части Налогового кодекса Республики Беларусь (с изменениями и дополнениями) объектом налогообложения подоходным налогом с физических лиц, признаваемых налоговыми резидентами Республики Беларусь в соответствии со ст. 17 общей части Налогового кодекса Республики Беларусь [6], признаются доходы, полученные плательщиками от источников в Республике Беларусь и (или) от источников за пределами Республики Беларусь [7].

В соответствии со ст. 155 особенной части Налогового кодекса Республики Беларусь к доходам, полученным от источников за пределами Республики Беларусь, кроме прочих, перечисленных в статье, относятся:

- доходы, полученные от отчуждения:
 - за пределами территории Республики Беларусь акций или иных ценных бумаг, долей учредителей (участников) в уставном фонде, паев в имуществе иностранных организаций либо их части;
 - иного имущества, находящегося за пределами территории Республики Беларусь;
 - иные доходы, получаемые плательщиком от источников за пределами Республики Беларусь [7].

Особенности определения налоговой базы и налогообложения доходов, полученных по операциям по реализации ценных бумаг и операциям с финансовыми инструментами срочного рынка, определены ст. 160 особенной части Налогового кодекса Республики Беларусь [7].

1. Налоговая база подоходного налога с физических лиц по операциям по реализации ценных бумаг определяется как разница между суммами доходов, полученными от реализации ценных бумаг, и документально подтвержденными расходами на приобретение, реализацию и хранение ценных бумаг, либо налоговым вычетом, установленным пунктом 2 ст. 160 Налогового кодекса Республики Беларусь. К таким расходам относятся:

суммы, уплаченные в соответствии с договором о приобретении ценных бумаг;

оплата услуг фондовой биржи, депозитария;

комиссионные отчисления профессиональным участникам рынка ценных бумаг;

биржевой сбор (комиссия);

другие расходы, непосредственно связанные с приобретением, реализацией и хранением ценных бумаг, произведенные в оплату за услуги, оказываемые профессиональными участниками рынка ценных бумаг в рамках их профессиональной деятельности [7].

Если ценные бумаги были получены плательщиком в собственность (безвозмездно или с частичной оплатой), при налогообложении доходов по операциям по реализации этих ценных бумаг в качестве документально подтвержденных расходов на их приобретение учитываются также суммы, с которых был исчислен и уплачен подоходный налог с физических лиц при получении этих ценных бумаг.

Если расходы плательщика на приобретение, реализацию и хранение ценных бумаг не могут быть отнесены непосредственно к расходам на приобретение, реализацию и хранение конкретных ценных бумаг, указанные расходы распределяются пропорционально доле стоимостной оценки соответствующих ценных бумаг в общей стоимостной оценке ценных бумаг.

Стоимостная оценка ценных бумаг определяется как сумма фактически произведенных и документально подтвержденных расходов на их приобретение.

2. Вместо получения налогового вычета в сумме фактически произведенных и документально подтвержденных расходов на приобретение, реализацию и хранение ценных бумаг плательщик при определении налоговой базы имеет право применить налоговый вычет в размере 10 % доходов, полученных по операциям по реализации ценных бумаг. При этом расходы, подтвержденные документально, не могут учитываться одновременно с применением такого налогового вычета. Последний предоставляется плательщику при исчислении и уплате подоходного налога с физических лиц в бюджет налоговым агентом (в том числе брокером, доверительным управляющим или иным лицом, совершающими операции по договору поручения, комиссии и иному аналогичному гражданско-правовому договору в интересах плательщика) либо по окончании налогового периода при подаче налоговой декларации (расчета) в налоговый орган.

Если такой налоговый вычет предоставляется плательщику налоговым агентом в налоговом периоде, налоговый вычет предоставляется налоговым агентом с возможностью последующего его перерасчета по окончании налогового периода при подаче налоговой декларации (расчета) в налоговый орган.

3. Возможна иная ситуация с налогообложением операций с финансовыми инструментами срочного рынка. Налоговая база подоходного налога с физических лиц по операциям с финансовыми инструментами срочного рынка определяется как разница между положительными и отрицательными результатами, полученными от переоценки обязательств и прав требо-

ваний по заключенным сделкам и исполнения финансовых инструментов срочного рынка, с учетом оплаты услуг по открытию позиций и ведению счета физического лица (услуг брокера). Налоговая база подоходного налога с физических лиц по операциям с финансовыми инструментами срочного рынка увеличивается на сумму премий, полученных по сделкам с форвардными и фьючерсными контрактами, опционами, и уменьшается на сумму премий, уплаченных по указанным сделкам.

4. По операциям с финансовыми инструментами срочного рынка, относимым к сделкам, заключенным в целях снижения рисков изменения цены базисного актива (далее в настоящем пункте — операции хеджирования), доходы от таких операций с финансовыми инструментами срочного рынка увеличивают, а убытки уменьшают налоговую базу подоходного налога с физических лиц по операциям с базисным активом.

Основанием для отнесения сделок с финансовыми инструментами срочного рынка к операциям хеджирования является расчет, подтверждающий, что их заключение приводит к снижению размера убытков, возможных в результате изменения цены базисного актива.

Такой расчет составляется налоговым агентом в произвольной форме отдельно по каждой операции хеджирования и должен содержать следующую информацию:

- описание операции хеджирования, включающее наименование базисного актива (при покупке-продаже валюты — это наименование валюты), планируемые действия относительно базисного актива (покупка, продажа, иные действия), тип финансового инструмента срочного рынка, условия исполнения операции;

- даты начала и окончания операции хеджирования и (или) ее продолжительность, промежуточные условия расчетов;

- объем, дату и цену сделки (сделок) с базисным активом;

- объем, дату и цену сделки (сделок) с финансовыми инструментами срочного рынка;

- информацию о расходах по совершению операции хеджирования;

- прогнозируемый размер возможных убытков, которые могли быть получены через определенный срок в обычных условиях по сделке с базисным активом, если бы операция хеджирования не проводилась.

Не относятся к операциям хеджирования сделки, описанные выше, расчет по которым не содержит перечисленных выше сведений либо эти сведения недостоверны.

5. Налоговая база подоходного налога с физических лиц по операциям по реализации ценных бумаг и операциям с финансовыми инструментами срочного рынка, осуществляемым доверительным управляющим, претворяется в жизнь с учетом особенностей:

- в расходы плательщика включаются также суммы, уплаченные вверителем и (или) выгодоприобретателем доверительному управляющему в виде вознаграждения и компенсации произведенных им расходов по осуществленным операциям по реализации ценных бумаг и операциям с финансовыми инструментами срочного рынка;

- в случае, если при осуществлении доверительного управления осуществляются операции с ценными бумагами, а также возникают иные виды доходов (в том числе доходы по операциям с финансовыми инструментами срочного рынка, доходы в виде дивидендов, процентов), налоговая база определяется отдельно по каждому виду дохода. При этом расходы, которые не могут быть непосредственно отнесены на уменьшение дохода по операциям с ценными бумагами или на уменьшение соответствующего вида дохода, распределяются пропорционально доле каждого вида дохода в общей сумме доходов при доверительном управлении.

6. Подоходный налог с физических лиц по операциям по реализации ценных бумаг и операциям с финансовыми инструментами срочного рын-

ка исчисляется, удерживается и перечисляется в бюджет налоговым агентом при осуществлении им фактической выплаты доходов (денежных средств) плательщику.

В заключение следует отметить, что правовое регулирование операций в системе Форекс в Республике Беларусь недостаточное, требует значительной разработки и детализации в целях недопущения негативных последствий.

Литература и электронные публикации в Интернете

1. Таран, В.А. Играть на бирже просто?! / В.А. Таран. — 3-е изд. — СПб.: Питер, 2008.
2. О валютном регулировании и валютном контроле: Закон Респ. Беларусь, 22 июля 2003 г., № 226-З; в ред. Закона Респ. Беларусь от 14.06.2010 г., № 132-З // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2010.
3. Об утверждении правил проведения валютных операций: постановление Правления Нацбанка Респ. Беларусь, 30 апр. 2004 г., № 72; в ред. постановления Правления Нацбанка Респ. Беларусь от 24.05.2010 г., № 169 // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2010.
4. 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 8 августа 2007 г. № 159: постановление Правления Нацбанка Респ. Беларусь, 28 янв. 2008 г., № 15; в ред. постановления Правления Нацбанка Респ. Беларусь от 12.05.2010 г., № 153 // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2010.
5. Гражданский кодекс Республики Беларусь, № 218-З от 07.12.1998 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь № 241-З от 10 янв. 2011 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2011.
6. Налоговый кодекс Республики Беларусь (общая часть), № 266-З от 19.12.2002 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь № 174-З от 15 окт. 2010 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2010.
7. Налоговый кодекс Республики Беларусь (особенная часть), № 71-З от 29.12.2009 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь № 241-З от 20 янв. 2011 г. // Консультант Плюс: Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. — Минск, 2011.

Статья поступила
в редакцию 25.11.2010 г.

А.Н. ТОЛОЧКО

ПЕРСПЕКТИВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ТЕХНИЧЕСКОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ РОЗЫСКА СКРЫВАЮЩИХСЯ ОБВИНЯЕМЫХ

Результативность розыска скрывающихся преступников может в значительной мере повыситься при более широком применении современных высокоэффективных технических средств розыска, которые в Республике Беларусь пока не освоены должным образом.

К техническим средствам, применяемым в оперативно-розыскной деятельности (далее — ОРД), относятся как распространенные технические средства и системы общего назначения, так и технические средства, специально сконструированные или приспособляемые к ее специфическим потребностям [1, 393, 397]. Вопросы использования в ОРД данных средств

Андрей Николаевич ТОЛОЧКО, адъюнкт Академии МВД Республики Беларусь.

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