

10.03.2017 – 16.03.2017, № 10

КОМПЕТЕНТНОЕ МНЕНИЕ

Главная статья

[Призрак электронной сделки: почему покупатель не заключает договор с интернет-магазином?](#)

Компетентное мнение

[Рынок электронной коммерции в Украине: текущее состояние и перспективы развития, проблемы правового регулирования](#)

[Деньги на ветер или инвестиция в будущее? Правовые особенности регулирования криптовалют](#)

[Персональные данные в диджитал-маркетинге: как использовать правильно?](#)

[Электронные доверительные услуги: шаг вперед в развитии электронной коммерции или новая ниша для мошенников?](#)

[Законопроект "Об электронных доверительных услугах": короткий анализ](#)

[Юридические отличия электронной коммерции и "обычной" торговли с использованием сайта-витрины](#)

[Криптовалютный бизнес: европейский опыт и украинские перспективы](#)

Экспорт услуг и электронный документооборот: как правильно оформить ВЭД-сделку в электронной форме

Экспорт услуг в Украине прежде всего связывают с разработкой программного обеспечения. Объем экспорта украинской индустрии разработки программного обеспечения в 2015 году достиг почти 2,5 млрд долл. США (III место в общем объеме экспорта), продемонстрировав ежегодные темпы роста¹. Также актуальным экспорт услуг является для копирайтеров, переводчиков, собственников сайтов, блогеров, фотографов и других фрилансеров. Однако по сравнению с программистами совокупный вклад в поступление валюты в Украину всех других экспортеров намного скромнее. Именно необходимость упрощения экспорта услуг для программистов стала катализатором изменений в законодательстве на протяжении 2015 – 2016 гг.

¹ <http://itonews.eu/report-ukraine-powerhouse>.

Экскурс в дерегуляцию

Возможность оформления ВЭД-сделки на экспорт услуг в электронной форме появилась относительно недавно. На данный момент можно отметить три основных этапа:

– письмом "Об осуществлении контроля за операциями резидентов, предусматривающими экспорт услуг нерезидентам через сеть Интернет" от 07.07.2015 № 22-01012/46746 Национальный банк Украины (далее – НБУ) предлагает более широкое понимание требований украинского законодательства, применяемых к работе бирж фриланса или прямых продаж (программисты, дизайнеры, копирайтеры, переводчики), а также рекламных посредников (собственников сайтов,

блогеров) с иностранными заказчиками при предоставлении услуг через сеть Интернет. НБУ разъяснил, что в качестве внешнеэкономического договора могут использоваться публичное предложение о сделке (оферта) и подтверждение о его принятии другой стороной, а также инвойс (счет);

– 30 сентября 2015 года вступил в силу [Закон Украины "Об электронной коммерции"](#) (далее – Закон об электронной коммерции). Действие Закона, в частности, распространяется на предоставление услуг с использованием информационно-телекоммуникационных систем. Что, наверное, даже более важно, Законом об электронной коммерции внесены изменения в [Гражданский кодекс Украины](#) относительно возможности заключения сделки в электронной форме;

– 3 декабря 2016 года вступил в силу [Закон Украины "О внесении изменений в некоторые законы Украины относительно устранения административных барьеров для экспорта услуг"](#) от 03.11.2016 № 1724-VIII. Законом внесены изменения в ряд ключевых законов, регулирующих ВЭД. Принятие этого Закона фактически стало кульминацией и логическим дополнением тех инициатив, которые НБУ начал еще в июле 2015 года.

Вышеприведенные изменения в законодательство в целом формируют основные требования и нововведения по оформлению ВЭД-сделки в электронной форме. Под оформлением ВЭД-сделок в электронной форме следует подразумевать различные формы договорных отношений, оформленных дистанционно с использованием информационно-телекоммуникационных систем. В последнем случае между сторонами не заключается классический письменный ВЭД-договор о предоставлении соответствующих услуг с печатями и подписями уполномоченных представителей и не оформляется акт о предоставлении услуг.

Возможные варианты заключения ВЭД-договора на экспорт услуг

Действующая редакция [статьи 6 Закона Украины "О внешнеэкономической деятельности"](#) с недавних пор предусматривает, что в случае экспорта услуг (кроме транспортных) ВЭД-договор (контракт) может быть заключен путем:

- принятия публичного предложения о сделке (оферты), или
- обмена электронными сообщениями, или
- иным способом, в частности путем выставления счета (инвойса), в том числе в электронной форме, за предоставленные услуги.

Стоит отметить, что в независимости от выбранного порядка заключения ВЭД-договора в электронной форме важным является обеспечение наличия всех существенных его условий. Существенными условиями договора являются условия о предмете договора, цене и сроке, условия, определенные законом как существенные или являющиеся необходимыми для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению хотя бы одной из сторон должно быть достигнуто согласие.

Электронная коммерция

[Закон об электронной коммерции](#), наверное, наиболее полно регулирует вопрос заключения электронного договора ([ст. 11](#)) и обеспечивает соответствующий понятийный аппарат (а именно, вводит такие понятия, как электронный договор, электронная сделка, электронная подпись, одноразовый идентификатор и т. п.). Однако необходимо учитывать, что возможности применения Закона об электронной коммерции к экспорту услуг несколько ограничены.

Прежде всего ограничения применения [Закона об электронной коммерции](#) касаются субъектного состава. В частности, согласно комплексному пониманию [статей 1, 3, 7 и 8 Закона](#) участниками отношений в сфере электронной коммерции являются субъект хозяйствования (юридическое лицо или физическое лицо – предприниматель) и физическое лицо (потребитель).

Кроме того, [ст. 1 Закона об электронной коммерции](#) предусматривает, что в случае, если одной из сторон электронной сделки выступает иностранец, лицо без гражданства или иностранное юридическое лицо, то нормы этого Закона применяются с учетом положений [Закона Украины "О международном частном праве"](#). В данном случае, скорее всего будет применяться [статья 45 Закона Украины "О международном частном праве"](#).

Инвойс (счет) и особенности его применения

Наиболее привлекательным для экспортеров услуг является выставление счета (инвойса), который бы заменял собой как письменный ВЭД-договор, так и акт о предоставлении услуг.

НБУ еще в [письме от 07.07.2015](#) отмечал, что публичное предложение о сделке (оферта), а также инвойс (счет-фактура) могут считаться договором в случае, если они будут надлежащим образом оформлены, будут содержать достаточную информацию о сторонах, между которыми могут осуществляться расчеты, условия и требования, согласно которым устанавливаются обязательства, а также принятие стороной предложения (оферты) и совершение ею соответствующих действий. Таким образом, НБУ фактически предложил объединить инвойс (счет) с предложением о сделке (офертой).

В случае использования инвойса (счета) необходимо также учитывать следующее:

- для целей бухгалтерского учета (иными словами, чтобы не пришлось оформлять отдельным документом акт о предоставлении услуг) инвойс (счет) в электронной форме должен отвечать требованиям, установленным для первичных документов, а именно должен иметь такие обязательные реквизиты: название, дату составления, название субъекта хозяйствования (поставщика услуг), содержание и объем хозяйственной операции, единицу измерения хозяйственной операции, должности лиц, ответственных за осуществление хозяйственной операции и правильность ее оформления, а также личную подпись или другие данные, позволяющие идентифицировать лицо, принимавшее участие в осуществлении хозяйственной операции;
- для применения инвойса (счета) в электронной форме в бухгалтерском учете необходимым является соблюдение требований законодательства об электронных документах и электронном документообороте. Пока что нет однозначного мнения относительно того, предполагается ли этим необходимость засвидетельствования инвойса (счета) электронной цифровой подписью, или же удостоверить его можно другой электронной подписью, приравненной к собственноручной. Во избежание трудностей с получением валюты, все-таки рекомендуется использовать электронную цифровую подпись. Что касается использования других электронных подписей, то стоит обсудить возможность (приемлемость) такого использования как с заказчиком услуг, так и с работниками налоговой службы и обслуживающим банком;
- поставщик услуг должен подготовить не просто инвойс (счет), но и оферту, то есть предложение заключить сделку;
- принятием предложения фактически будет считаться то, что заказчик не совершает действий, которые бы свидетельствовали о том, что предложение экспортера услуг было отклонено;
- оплата выставленного счета будет подтверждать фактическое предоставление услуг;
- для снятия банком операции с валютного контроля и зачисления валюты на счет экспортера услуг

необходимо направить своему обслуживающему банку скан-копию счета (инвойса), удостоверенную собственноручной подписью. Некоторые банки могут требовать, чтобы скан-копия счета была засвидетельствована электронной цифровой подписью экспортера услуг (для юридических лиц – подписью уполномоченного лица), хотя особых оснований для этого нет.

Стоит заметить, что на данный момент инициативная группа по либерализации условий для работы фрилансеров разработала шаблон инвойса, который был согласован с рядом банков, услугами которых чаще всего пользуются поставщики услуг. Впрочем, хоть указанный шаблон инвойса экспортеры услуг уже успешно используют в банках, в разных отделениях самого банка может быть свое понимание новых требований законодательства. Однако можно ожидать, что такая ситуация будет наблюдаться только в течение начального периода применения на практике изменений в законодательство, внесенных [Законом Украины "О внесении изменений в некоторые законы Украины относительно устранения административных барьеров для экспорта услуг"](#) от 03.11.2016 № 1724-VIII.

В целом, инвойс (счет) также могут применять и экспортеры услуг, являющиеся юридическими лицами.

Требования к переводу

Согласно последним изменениям в [Закон Украины "О порядке осуществления расчетов в иностранной валюте"](#) для целей валютного контроля банки не могут требовать от экспортеров услуг перевода документов, если документы, в том числе инвойс (счет), составлены на английском языке. Эту норму законодатели аргументировали тем, что у банков имеется большая организационно-финансовая способность, нежели, к примеру, у малых предпринимателей или физических лиц, предоставляющих услуги, и именно банки могут обеспечивать такой перевод. При этом следует учитывать, что:

- указанная либерализация касается только английского языка. Если документ изложен на другом языке (соответствующее постановление НБУ предполагает также исключение для русского языка), банк имеет полное право требовать от экспортера услуг представления его перевода;
- указанная либерализация касается только валютного контроля. Для целей бухгалтерского учета остается актуальным изложение документов также и на украинском языке;
- на практике возникает определенный риск неточности или неправильности понимания текста на английском языке обслуживающим банком. Это может послужить основанием для дополнительных обращений работников банка к экспортеру услуг в целях разъяснения или даже требований по внесению изменений / переоформлению ВЭД-сделки в электронном виде.

Со своей стороны считаем, что двуязычный электронный документ будет самым оптимальным решением для экспортера услуг.

Рамки использования упрощенной формы оформления ВЭД-сделки в электронном виде

Стоит отметить, что вышеуказанные упрощенные формы оформления ВЭД-сделки в электронном виде (это, в частности, касается инвойса) позволяют оптимизировать и либерализовать ВЭД-операции в части документооборота, валютного контроля и бухгалтерского учета и отчетности. Такая оптимизация и либерализация прежде всего направлена на экспортера услуг и обеспечение поступления валюты в Украину на максимально упрощенных условиях.

Что касается заказчика услуг, если он хочет не только осуществить их оплату с минимальными формальностями, то остается важным выполнение других требований украинского законодательства. В частности, упрощенные формы оформления ВЭД-сделки в электронной форме не решают вопрос по

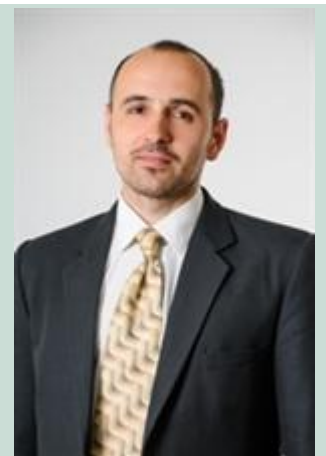
приобретению заказчиком прав интеллектуальной собственности. Заказчикам услуг следует помнить, что согласно [статье 31 Закона Украины "Об авторском праве и смежных правах"](#) имущественные права, передаваемые по авторскому договору, должны быть в нем определены. Имущественные права, не указанные в авторском договоре как отчуждаемые, считаются не переданными. Аналогичное требование предусмотрено [статьей 1109 Гражданского кодекса Украины](#) для прав на использование интеллектуальной собственности.

Кроме того, в целях приобретения прав на объекты интеллектуальной собственности важно не только предусмотреть все права, но и обеспечить наличие соответствующего заказа на создание и согласовать с экспортером услуг момент, с которого права интеллектуальной собственности считаются переданными.

Трудности с применением упрощенной формы оформления ВЭД-сделки в электронной форме могут также возникнуть, если заказчику услуг необходимо, чтобы экспортер услуг придерживался режима конфиденциальности (определенные положения о конфиденциальности или договор о неразглашении/конфиденциальности).

Если экспортер услуг и заказчик планируют все же воспользоваться упрощенным способом оформления ВЭД-сделки в электронной форме, то для передачи прав на созданные объекты интеллектуальной собственности, обеспечения соблюдения определенного режима конфиденциальности, соблюдения других требований законодательства или специфических требований заказчика услуг им, скорее всего, необходимо будет оформить дополнительные документы. Альтернативой может быть включение соответствующих положений в инвойс (счет), публичное предложение или соответствующее электронное сообщение, однако удобство такого оформления договоренностей между сторонами пока что вызывает сомнения и не исключает полностью оформления дополнительных документов.

**Олег Климчук,
старший юрист
Sayenko Kharenko**



© ООО «Информационно-аналитический центр «ЛИГА», 2017.

© ООО «ЛИГА ЗАКОН», 2017.