**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**П О С Т А Н О В Л Е Н И Е**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА**

**АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О статье 430.4 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках и подпункте 4.3.1.3 “Правил ведения резидентами Азербайджанской Республики операций в иностранной валюте, а также нерезидентами в национальной и иностранной валютах”*

**28 февраля 2020 года город Баку**

Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики в составе Фархада Абдуллаева (председатель), Соны Салмановой, Судабы Гасановой, Ровшана Исмаилова, Джейхуна Гараджаева, Рафаэля Гваладзе (судья-докладчик), Махира Мурадова, Исы Наджафова и Кямрана Шафиева,

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

представителей заинтересованных субъектов – судьи Бинагадинского районного суда города Баку Эльчина Агаева и главного консультанта аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики Фарида Гаджиева

специалистов – генерального директора Центрального банка Азербайджанской Республики Рашада Оруджева и судьи Бакинского апелляционного суда Эльмара Рагимова

в соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики на основании обращения Бинагадинского районного суда города Баку рассмотрел в открытом судебном заседании в порядке особого конституционного производства конституционное дело о статье 430.4 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках и подпункте 4.3.1.3 “Правил ведения резидентами Азербайджанской Республики операций в иностранной валюте, а также нерезидентами в национальной и иностранной валютах”

Заслушав доклад судьи Р. Гваладзе по делу, выступления представителей заинтересованных субъектов и специалистов, изучив и обсудив материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**УСТАНОВИЛ:**

Бинагадинский районный суд города Баку, обратившись в Конституционный суд Азербайджанской Республики (далее – Конституционный суд), попросил дать истолкование статьи 430.4 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках (далее – Кодекс об административных проступках) и подпункта 4.3.1.3 “Правил ведения резидентами Азербайджанской Республики операций в иностранной валюте, а также нерезидентами в национальной и иностранной валютах” (далее – Правила), утвержденных Решением Центрального банка Азербайджанской Республики (далее – Центральный банк) от 28 ноября 2016 г. № 45/1 о взаимосвязи со статьями 59 и 79 Конституции Азербайджанской Республики (далее – Конституция).

В обращении отмечается, что по делу, находящемуся в производстве суда, 13 ноября 2018 г. (с условием действия до 31 декабря 2019 г.), между Обществом с ограниченной ответственностью “Кристал-1 ЛТД” (далее – ООО “Кристал-1 ЛТД”) и Обществом с ограниченной ответственностью “Планета” (далее – ООО “Планета”) (Российская Федерация) был заключен договор купли-продажи различных видов товаров и материалов частями.

В соответствии с упомянутым договором, ООО “Кристал-1 ЛТД”, согласно платежному поручению от 21 ноября 2018 г., перечислило в качестве предоплаты 22 ноября 2018 г. со счета в Открытом акционерном обществе “Капитал Банк” (далее – ОАО “Капитал Банк”) на счет иностранного общества за пределами Азербайджанской Республики средства в иностранной валюте.

Согласно письму ОАО “Капитал Банк” от 26 августа 2019 г., несмотря на то, что ООО “Кристал-1 ЛТД” перечислило в качестве предоплаты данные средства за пределы Азербайджанской Республики и с момента осуществления платежа прошло более 270 дней, тем не менее банку не была представлена таможенная декларация, подтверждающая импорт товаров, приобретенных в обмен на данную денежную сумму, или документ, подтверждающий оказание импортируемых услуг, при этом, валютные средства, выплаченные в качестве предоплаты, не были возвращены из-за рубежа.

В соответствии с редакцией подпункта 4.3.1.3 Правил, действовавшей до внесения изменения от 20 февраля 2020 г., при осуществлении предоплаты, банку предоставляется документ, отражающий назначение, условия и сумму платежа. При этом, в течение 270 (двухсот семидесяти) дней со дня осуществления платежа, банку должна быть представлена таможенная декларация, подтверждающая импорт товаров в страну, или документ, подтверждающий оказание импортируемых услуг. В случае если в указанный срок товары не импортированы, услуги не оказаны или сумма, выплаченная в качестве предоплаты, не возвращена (лицом, в пользу которого была произведена предоплата, или третьим лицом) то банк, в течение 5 (пяти) рабочих дней, представляет все документы относительно операции по предоплате в Палату по надзору за финансовыми рынками Азербайджанской Республики для принятия мер ответственности, предусмотренных статьей 430.4 Кодекса об административных проступках.

Согласно же статье 430.4 Кодекса об административных проступках, за невозвращение из-за рубежа выплаченных валютных средств в случаях, когда в обмен на выплаченные путем аванса валютные средства в установленные законодательством сроки не были импортированы соответствующие товары, не проделаны работы или не оказаны услуги – влечет наложение штрафа на должностных лиц в размере от десяти до двадцати процентов суммы валютных средств, ставших непосредственным объектом административного проступка, на юридических лиц в размере от двадцати до тридцати процентов суммы валютных средств, ставших объектом административного проступка.

По мнению обратившегося, указанные нормы влекут за собой нарушение закрепленного в Конституции права на свободное предпринимательство. В обращении, на основании статей 13, 390.1, 425.1 и 427.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики (далее – Гражданский кодекс) отмечается, что, если срок исполнения этого обязательства назначен, кредитор не вправе до истечения срока требовать исполнения, но должник вправе исполнить обязательство до срока.

По мнению обратившегося, в данном случае, при применении подпункта 4.3.1.3 настоящих Правил к договору от 13 ноября 2018 г., заключенному между ООО “Кристалл-1 ЛТД” и ООО “Планета”, нарушается закрепленное в Конституции право юридического лица ООО “Кристалл-1 ЛТД” на свободное предпринимательство.

В связи с обращением Пленум Конституционного суда считает необходимым отметить следующее.

Согласно статье 59 Конституции, каждый может, свободно используя свои возможности, способности и имущество, отдельно или совместно с другими заниматься предпринимательской или иной не запрещенной законом экономической деятельностью. Государство осуществляет в сфере предпринимательства лишь регулирование, связанное с защитой интересов государства, жизни и здоровья людей.

Согласно статье 79 Конституции, никто не может быть принужден к исполнению обязанностей, противоречащих Конституции и законам Азербайджанской Республики.

Статья 59 Конституции признает предпринимательскую деятельность каждого индивида как проявление его личной свободы в экономической сфере и развивает принцип свободы экономической деятельности. В качестве гарантии свободной предпринимательской деятельности каждое физическое и юридическое лицо в Азербайджанской Республике может направлять принадлежащее ему движимое и недвижимое имущество, в том числе национальную валюту, ценности в иностранной валюте и т.д. в предпринимательскую деятельность и другие не запрещенные законодательством сферы экономической деятельности, а также использовать их по своему усмотрению.

Следует отметить, что, в последнее время, системное осуществление в стране государственного покровительства предпринимательству, постоянное улучшение бизнес-среды в целях развития предпринимательства, дальнейшее совершенствование механизма государственного финансирования в сфере предпринимательства, привлечение местных и иностранных инвестиций, современных технологий, управленческой практики и производство таким образом высококачественной, конкурентоспособной продукции, принятие нормативно- правовых документов и совершенствование законодательной базы в области развития предпринимательства являются приоритетами стратегии экономического развития страны.

Предпринимательская деятельность, по сути, является самостоятельным видом экономической деятельности, осуществляемой предпринимателем в сферах, не запрещенных законом, направленной на получение дохода путем пользования имуществом, реализации товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В соответствии со статьей 13 Гражданского кодекса, предпринимательской является деятельность, осуществляемая лицом независимым образом, основная цель которой заключается в извлечении прибыли (дохода со стороны частных предпринимателей) от пользования имуществом, реализации товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Однако, как и другие конституционные права, право свободного предпринимательства не является обязательным правом. Для обеспечения уплаты налогов или иных сборов или штрафов и пр. согласно законодательным нормам в соответствии с общими интересами государства и общества допускается ограничение права на свободное предпринимательство.

Согласно статье 5 Закона Азербайджанской Республики “О предпринимательской деятельности”, определяющей основы регулирования пределов предпринимательства, ограничение предпринимательской деятельности допускается лишь в случаях, предусмотренных законом. Органам государственной власти и государственного управления запрещается издавать постановления, предоставляющие привилегии тому или иному виду предпринимательства в зависимости от его формы собственности и организационно-правовой формы. Запрещается вмешательство государственных органов, профсоюзных организаций в предпринимательскую деятельность за исключением случаев, предусмотренных законодательством Азербайджанской Республики.

Подпункт 4.3.1.3 Правил и статья 430.4 Кодекса об административных проступках, устанавливающая ответственность за нарушение соответствующего порядка регулирования валюты, являются одним из ограничений, установленных в связи с предпринимательской деятельностью.

Для прояснения того, нарушается ли указанными нормами закрепленное в Конституции право на свободное предпринимательство, важно учитывать следующее.

Основу свободного предпринимательства составляет собственность. В связи с этим, следует отметить, что в Азербайджанской Республике собственность неприкосновенна и охраняется государством. Право собственности, в том числе право частной собственности, охраняется законом (часть I статьи 13 и часть II статьи 29 Конституции).

Пленум Конституционного суда во многих своих постановлениях особо подчеркивал, что Основной Закон наряду с правами и свободами также устанавливает вытекающие из них обязанности и не исключает возможные законные и обоснованные вмешательства в осуществление прав. Однако законное вмешательство в какое-либо право, в том числе в право собственности, должно быть соразмерным, осуществляться при достижении справедливого равновесия между общими интересами общества или государства и защитой конституционных прав индивидуума (Постановления от 29 октября 2010 г. “О толковании седьмого абзаца части первой статьи 21 Закона Азербайджанской Республики “О социальном страховании”, от 16 декабря 2011 г. “О толковании статей 107-2.1 и 107-5.1 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики” и пр.).

Пленум Конституционного суда считает необходимым еще раз отметить, что право собственности, составляющее основу предпринимательской деятельности, не является обязательным правом и может подвергнуться ограничениям, четко установленным статьей 1 Протокола № 1 к Конвенции “О защите прав человека и основных свобод” (далее – Протокол № 1 к Конвенции). Согласно данной статье, вмешательство в право собственности допускается лишь в следующих случаях:

• если это установлено законом;

• если это представляет общественный интерес.

Как видно, вмешательство в право собственности должно, в первую очередь, удовлетворять требования законности.

Согласно Конвенции, выражение “закон”, имея самостоятельное значение, означает не только “закон” в формальном смысле. Сюда можно отнести и Конституцию, и международные договоры, сторонником которых является соответствующее государство, а также нормативные акты, имеющие силу закона.

Законное вмешательство в право собственности лица может быть обосновано лишь в случае, если преследования легитимной цели в общих (общественных) интересах. Эта обязанность четко выражена в указанной статье Конвенции в отношении лишения имущества и использования имущества.

Статья 1 Протокола № 1 Конвенции требует, разумной пропорциональности какого-либо вмешательства поставленной цели. Соответственно, любое вмешательство в права и свободы должно отвечать “справедливому равновесию” между общими интересами общества и требованиями защиты фундаментальных прав частного лица. Для достижения требуемого справедливого равновесия соответствующее лицо не должно подвергаться индивидуальной и чрезмерной нагрузке (Постановление Пленума Конституционного суда “О толковании статьи 14 Налогового кодекса Азербайджанской Республики и статьи 390 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики” от 12 марта 2012 г.).

В связи с тем, имеет ли место нарушение конституционного права на свободное предпринимательство статьями 430.4 Кодекса об административных проступках и подпунктом 4.3.1.3 Правил, с точки зрения вышеуказанных требований, следует также учесть, что в соответствии со статьей 13 Закона Азербайджанской Республики “О валютном регулировании” (далее – Закон “О валютном регулировании”), Центральный банк, как основной орган, осуществляющий валютное регулирование в Азербайджанской Республике, выполняет такие важные функции, как определение сферы и порядок обращения иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте, принятие нормативных актов по регулированию валютных операций и т.д. Целью же валютного контроля является обеспечение соблюдения валютного законодательства при проведении валютных операций (статья 14 Закона “О валютном регулировании”).

Частью 4 статьи 7 и статьей 10 данного Закона установление порядка проведения операций по счетам резидентов и нерезидентов в иностранной валюте в уполномоченных банках в Азербайджанской Республике отнесено к полномочиям Центрального банка.

Согласно статье 8 указанного Закона, резиденты, являющиеся юридическими лицами, имеют право ввозить в Азербайджанскую Республику и вывозить из Азербайджанской Республики валютные ценности путем перевода, а также ввозить их страну и вывозить из нее в наличной форме, с соблюдением таможенных процедур.

Порядок перевода и ввоза в наличной форме в Азербайджанскую Республику резидентами, являющимися юридическими лицами, валютных ценностей, а также их перевода и вывоза в наличной форме из Азербайджанской Республики устанавливает Центральный банк Азербайджанской Республики.

В связи с вышеизложенным, в целях снижения валютного дефицита в платежном балансе страны и повышения эффективности валютного контроля в качестве одной из комплексных мер, направленных на обеспечение финансовой стабильности в стране, Постановлением Правления Центрального банка от 28 ноября 2016 г. были приняты Правила, подпунктом 4.3.1.3 которых установлены точные временные ограничения в связи с представлением таможенной декларации (документа, подтверждающего оказание услуг), подтверждающей импорт товаров в страну (оказание услуг) в ходе операций по средствам, переводимым резидентами и нерезидентами по оплате товаров и услуг, импортируемых в Азербайджанскую Республику, в том числе выплачиваемым предварительно (авансу), тем самым, применен особый режим контроля за указанными валютными операциями.

Статья 430.4 Кодекса об административных проступках, которая служит целям повышения эффективности контроля за валютными операциями, предотвращения финансирования международной преступности, также устанавливая невозвращение из-за рубежа выплаченных валютных средств в случаях, когда в обмен на выплаченные путем аванса валютные средства в установленные сроки не были импортированы соответствующие товары, не проделаны работы или не оказаны услуги, как административный проступок, определила административную юридическую ответственность для лиц, виновных в совершении данного деяния.

Таким образом, установление в соответствии с требованиями статьи 59 Конституции, подпунктом 4.3.1.3 Правил, особого режима контроля в связи с соответствующей валютной операцией и предусмотрение в статье 430.4 Кодекса об административных проступках ответственности за нарушение правил валютного регулирования преследуют цель защиты государственных интересов в сфере предпринимательства, в том числе предотвращение финансирования международной преступности, повышение эффективности валютного контроля, обеспечение финансовой стабильности в стране.

В обращении, на основании статьи 79 Конституции и ряда норм Гражданского кодекса, отмечается, что физические и юридические лица могут свободно заключать договоры. А подпункт 4.3.1.3 Правил ограничивает данное право.

В связи с этим следует также отметить, что, хотя субъекты предпринимательства свободны в реализации договорных свобод, закрепленных в гражданском законодательстве, тем не менее они должны безоговорочно соблюдать при этом императивные требования, содержащиеся в правовых актах.

Так, согласно статье 390.2 Гражданского кодекса, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Как видно, несмотря на то что законодатель предоставил сторонам свободу договора и свободу в определении его условий, заключаемый ими договор тем не менее, должен соответствовать правилам императивного характера, установленным законом и иными правовыми актами и являющимся обязательными для сторон. При этом законодатель исходит из общих интересов сторон, а также государства и общественных отношений.

Кроме того, несоблюдение сроков, связанных с расчетами при импорте, еще не является достаточным основанием для применения меры административного взыскания.

В связи с этим, Пленум Конституционного суда в своем Постановлении “О толковании статьи 38.1 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках в отношении административных проступков, предусмотренных статьей 430.4 данного Кодекса, с точки зрения сроков привлечения к административной ответственности” от 19 декабря 2019 г. отметил, что Кодекс об административных проступках установил привлечение к административной ответственности лица, признанного виновным в совершении административного проступка, предусмотренного лишь данным Кодексом, и совершившего деяние (действие или бездействие), включающие все остальные элементы состава административного проступка. Поэтому суды должны точно установить виновность лица, в отношении которого уполномоченным органом составлен протокол, в совершении проступка, предусмотренного статьей 430.4 Кодекса об административных проступках.

В том же Постановлении Пленум Конституционного суда также отметил, что изготовление и доставка определенных товаров могут занять больше времени, чем установлено Правилами, кроме того доставка товаров и оказание услуг могут быть задержаны по не зависящим от данного лица причинам (к примеру форс-мажор, авария, проведение таможенного контроля и досмотра и т. д.). Поэтому суд с учетом всех обстоятельств дела может расценить их как основание, исключающее вину лица, в отношении которого составлен протокол. Пленум Конституционного Суда указал, что, орган, уполномоченный составлять административный протокол, должен строго соблюдать требования соответствующего законодательства при составлении данного протокола, суды должны устанавливать виновность лица, совершившего административный проступок в соответствии с требованиями Кодекса об административных проступках на основании протокола, составленного уполномоченным органом для осуществления мер ответственности, предусмотренных статьей 430.4 Кодекса об административных проступках.

Правление Центрального банка в соответствии с рекомендациями Пленума Конституционного суда, изложенными вышеупомянутом Постановлении, а также с учетом улучшения показателей платежного баланса страны за последние годы, положительных результатов реформ, проведенных в направлении усиления таможенного контроля, валютного контроля в целом, своим Постановлением от 20 февраля 2020 г., внесло изменение в Правила, продлило срок представления в уполномоченный банк таможенной декларации, подтверждающей импорт товаров в страну при производстве предоплаты в связи с импортом товаров, или документов, подтверждающих оказание импортируемых услуг, с 270 дней до срока, не превышающего 2 лет. Кроме того, было отменено требование предоставления органу валютного контроля информации, если стоимость неимпортируемых товаров и услуг не превышает суммы, эквивалентной 10 000 долларов США.

С учетом вышеуказанного, Пленум Конституционного Суда считает, что применение подпунктом 4.3.1.3 Правил и статьей 430.4 Кодекса об административных проступках особого режима контроля за соответствующей валютной операцией и установление административно- правовой ответственности за нарушение порядка валютного регулирования следует считать соответствующими требованиям статей 59 и 79 Конституции, так как данные правовые нормы преследуют цель защиты государственных интересов в сфере предпринимательства, в том числе предотвращения финансирования международной преступности, повышения эффективности валютного контроля, обеспечения финансовой стабильности в стране.

Руководствуясь частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 60, 62, 63, 65- 67 и 69 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде”, Пленум Конституционного Суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. Применение подпунктом 4.3.1.3 “Правил ведения резидентами Азербайджанской Республики операций в иностранной валюте, а также нерезидентами в национальной и иностранной валютах”, утвержденных Решением Центрального банка Азербайджанской Республики от 28 ноября 2016 г. и статьей 430.4 Кодекса об административных проступках особого режима контроля за соответствующей валютной операцией и установление административно-правовой ответственности за нарушение порядка валютного регулирования, считать соответствующими требованиям статей 59 и 79 Конституции, так как данные правовые нормы преследуют цель защиты государственных интересов в сфере предпринимательства, в том числе предотвращения финансирования международной преступности, повышения эффективности валютного контроля, обеспечения финансовой стабильности в стране.

2. Постановление вступает в силу со дня опубликования.

3. Постановление опубликовать в газетах “Азербайджан”, “Республика”, “Халг газети”, “Бакинский рабочий” и “Вестнике Конституционного Суда Азербайджанской Республики”.

4. Постановление является окончательным, и не может быть отменено, изменено либо официально истолковано ни одним органом или лицом.

**Председатель      Фархад Абдуллаев**