**ИМЕНЕМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПЛЕНУМА КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА**

**АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*О толковании статьи 483 Кодекса Азербайджанской Республики Об административных проступках*

**17 мая 2021 года город Баку**

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

с участием секретаря суда Фараида Алиева,

в соответствии с частью VI статьи 130 Конституции Азербайджанской Республики, статьями 27.2 и 33 Закона Азербайджанской Республики “О Конституционном суде” и статьей 39 Внутреннего Устава Конституционного суда Азербайджанской Республики на основании обращения Сумгайытского апелляционного суда рассмотрел в судебном заседании, проведенном в порядке письменной процедуры особого конституционного производства, конституционное дело о толковании статьи 483 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках.

Изучив и обсудив доклад судьи Дж.Гараджаева, по делу письменные суждения представителей заинтересованных субъектов Председателя Уголовной коллегии Сумгайытского Апелляцион­ного суда В. Джафарова и заведующей сектором административного законодательства отдела государственного строительства, административного и военного законодательства Аппарата Милли Меджлиса Азербайджанской Республики К.Пашаевой, специалистов-председателя Уголовной коллегии Верховного суда Азербайджанской Республики Х.Насибова, Генерального директора Центрального Банка Азербайджанской Республики Р.Оруджева, мнение эксперта, доцента кафедры конституционного права юридического факультета Бакинского государственного университета, доктора юридических наук С.Алиева и материалы дела, Пленум Конституционного суда Азербайджанской Республики

**ПОСТАНОВИЛ:**

Сумгайытский Апелляционный суд, обратившись в Конституционный Суд Азербайджанской Республики (далее Конституционный суд) попросил дать толкование положения “инвалютных средств..., которые были выручены” статьи 483 Кодекса об Административных проступках Азербайджанской Республики (далее – Кодекс об административных проступках).

В обращении отмечается, что согласно материалам дела об административном проступке, находящемся в производстве суда, Сумгайытским главным таможенным управлением Государствен­ного таможенного комитета Азербайджанской Республики (далее – Сумгайытское главное таможенное управление) был составлен протокол об административном от 12 июня 2020 года правонарушении относительно совершения административного проступка, предусмотренного статьей 483 Кодекса об административных проступках, в отношении Общества с ограниченной ответственностью “Embawood”. На основании протокола, незначительная сумма инвалютных средств (521,58 доллара США), подлежащих переводу в обязательном порядке юридическим лицом на счет уполномоченного банка Азербайджанской Республики в обмен на груз, вывезенный в Грузию путем консигнации, не возвращена из-за границы.

Решением Сумгайытского городского суда от 10 сентября 2020 года производство по делу об административном проступке было прекращено на основании непредставления доказательств получения юридическим лицом в результате внешнеэкономической деятельности 521,58 доллара США.

Сумгайытское Главное таможенное управление подало Сумгайытский апелляционный суд апелляционную жалобу на это решение в.

В обращении отмечается, что основанием для формирования состава административного правонарушения статьей 483 Кодекса об административных проступках является получение валютных средств в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и невозвращение из-за границы этих средств, подлежащих переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики.

Кроме того, со ссылкой на пункты 12.1-12.3 “Правил регулирования импортно-экспортных операций в Азербайджанской Республике”, утвержденных Указом Президента Азербайджанской Республики от 24 июня 1997 года № 609 (далее – Правила), отмечается, что, равно как в диспозиции статьи 483 Кодекса об административных проступках, в пункте 12.3 правил также предусмотрено положение “ инвалютных средств…, которые были выручены”.

Согласно доводам обратившегося, основание для возникновения административной ответственности диспозицией статьи 483 Кодекса об административных проступках обусловлено именно получением средств, в случае неполучения средств в отношении лица не могут быть применены меры административного взыскания.

В то же время в обращении указывается, что неуплата или просрочка в течение 180 дней полной стоимости товаров, приобретенных покупателем по простому договору купли-продажи, заключенному между лицами, осуществляющими внешнеэкономическую деятельность, не регулируется пунктами 12.1 и 12.2 данных Правил. Так, к отношениям, предусмотренным Правилами, относится вывоз товаров путем консигнации (передачи товара от одного лица другому с целью последующей продажи).

С учетом вышеизложенного, обратившийся попросил в целях защиты прав и свобод человека и гражданина, экономических интересов физических лиц, в том числе формирования единой судебной практики, дать толкование положения “инвалютных средств…, которые были выручены” статьи 483 Кодекса об административных проступках .

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

На основании статьи 59 Конституции Азербайджанской Республики (далее – Конституция), 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 связанные с защитой интересов государства, жизни и здоровья людей.

Согласно правовой позиции, сформулированной Пленумом Конституционного суда, 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 (Поста­нов­ление “О статье 430.4 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках по подпункту 4.3.1.3 “Правил ведения резидентами Азербайджанской Республики операций от 28 февраля 2020 года в иностранной валютах, а также нерезидентами в национальной и иностранной валютах”).

Увеличение объема экономических связей и внешнеторговых связей в современный период основывается на благоприятных условиях, созданных для развития экономической деятельности. Внешнеэкономическая деятельность выступает как совокупность торгово-экономического, научно-технического сотрудни­чества, финансовых, валютных и кредитных отношений. Под внешнеэкономической деятельностью понимается также предпринимательская деятельность, направленная на экспорт товаров на внешний рынок с целью сбыта.

Закон Азербайджанской Республики “О валютном регулировании” (далее – Закон “О валютном регулировании”) определяет принципы осуществления валютных операций в Азербайджанской Республике, полномочия и функции органов валютного регулирования и валютного контроля, права и обязанности юридических и физических лиц в отношении владения, пользования и распоряжения валютными ценностями, ответственность за нарушение валютного законодательства.

В части 3 статьи 1 данного Закона иностранная валюта определяется следующим образом:

а) денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов и монет, находящиеся в обращении и считающиеся законным платежным средством на территории соответствующего иностранного государства или группы государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену, находящиеся в обращении на данной территории на денежные знаки;

б) средства на счетах в денежных единицах иностранных государств, в международных денежных или расчетных единицах.

В пункте” а “части 9 статьи 1 Закона” О валютном регулировании “в качестве одной из текущих валютных операций указан перевод и из Азербайджанской Республики в Азербайджанскую Республику иностранной валюты для осуществления расчетов по экспорту и импорту товаров, работ и услуг, а также расчетов, связанных с кредитованием экспортно-импортных операций на срок не более 180 дней; а в пункте “г” части 10-предоставление и получение отсрочки платежа на срок более 180 дней по экспорту и импорту товаров, работ и услуг.

Осуществление импортно-экспортных операций всеми резидентами и нерезидентами в Азербайджанской Республике регулируется Таможенным кодексом Азербайджанской Республики, Законом Азербайджанской Республики “О таможенном тарифе”, принятыми в соответствии с ними другими нормативными правовыми актами, в том числе правилами.

Следует отметить, что в пункт 12 правил, регулирующих расчеты при экспорте, внесено несколько изменений, касающихся способов расчета.

Так, в результате изменений, внесенных Указом Президента Азербайджанской Республики от 10 февраля 2017 года номер 1233, были устранены требования, предъявляемые к реализации товаров (услуг и интеллектуальной собственности) государственными предприятиями и другими предприятиями доля государства, в имуществе которых превышает 50 процентов, только путем предварительной оплаты или открытия безотзывного аккредитива либо на основе банковской гарантии.

Согласно новым требованиям, вывоз товаров (работ, услуг) юридическими и физическими лицами путем консигнации осуществляется их декларированием в таможенных органах. Экспортные операции путем консигнации предусматривают выплату экспортеру денежных средств в обмен на экспортируемые товары (работы, услуги) по договору с иностранными лицами в течение установленного срока. Юридические и физические лица должны обеспечить перечисление денежных средств в обмен на экспортируемые путем консигнации товары (работы, услуги) в течение 180 (сто восемьдесят) дней со дня их декларирования на свои счета в уполномоченном банке Азербайджанской Республики (пункты 12.1 и 12.2 Правил).

Как отмечалось, статьей 483 Кодекса об административных проступках предусмотрена административная ответственность за невозвращение из-за границы инвалютных средств в незначительном размере, которые были выручены в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики.

Основание для возникновения административной ответственности при экспорте товаров (работ, услуг), указанной в статье 483 Кодекса об административных проступках, обусловлено невозвращением из-за границы в срок, установленный пунктом 12.2 Правил денежных средств в незначительном размере, подлежащих обязательному перечислению в обмен на экспортированные товары, со дня декларирования этих товаров.

В случае, если в течение установленного правилами срока (180 дней) со дня декларирования товаров (работ, услуг) валютные средства, подлежащие обязательному перечислению в обмен на экспортируемые товары, не были возвращены, следующий день уже следует считать днем совершения административного правонарушения.

Один из вопросов, поставленных в обращении, связан с тем, должна ли быть возвращена стоимость товаров, полученных покупателем по договору, именно в течение 180 дней, когда операции между лицами, осуществляющими внешнеэкономическую деятельность, осуществляются не по консигнации, а иным способом расчета.

В этой связи Пленум Конституционного суда указывает, что в международной практике предприятия и организации осуществляют экспортные операции в форме экспорта произведенных и переработанных в стране товаров, реэкспорта, временного вывоза, вывоза в кредит, бартерных и других операций.

Независимо от формы операции возмещение стоимости товара может быть произведено в форме авансового платежа, аккредитива, консигнации, с выплатой части стоимости товара авансом, а оставшейся части после экспорта, с использованием банковской гарантии и иных методов взаиморасчета.

Таким образом, несмотря на то, что пункт 12.2 Правил предусматривает выплату экспортеру денежных средств в обмен на экспортируемые товары (работы, услуги) в течение 180 дней только в отношении товаров, экспортируемых по консигнации, Закон “О валютном регулировании” отнес данный срок ко всем методам взаиморасчета стоимости экспорта в общем порядке.

В таком случае, что касается отнесенности данного срока к другим методам взаиморасчета, установленным в Законе “О валютном регулировании”, следует иметь в виду, что согласно правовой позиции, сформулированной Пленумом Конституционного суда, наличие правовых коллизий объясняется сложностью и многообразием любой законодательной системы. Именно поэтому в течение многих лет в юридической практике различных стран сформировался ряд принципов, разрешающих правовые коллизии. К этим принципам в первую очередь можно отнести принципы иерархии (Lex superior derogatе legi inferiori), темпоральности (lex posterior derogatе legi priori), содержательности (lex specialis derogatе legi generali). Коллизии между правовыми актами, обладающими разной юридической силой, устраняются принципом иерархии, а коллизии между нормами нормативных правовых актов, обладающих одинаковой юридической силой, – в результате применения двух других принципов (“Постанов­ление о толковании статьи 228.5 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики и статьи 30.4 Жилищного кодекса Азербайджанской Республики” от 8 октября 2013 года).

Статьей 11 Конституционного Закона Азербайджанской Республики “О нормативных правовых актах” (далее – Конституционный закон” О нормативных правовых актах”) приоритет в устранении коллизии нормативных правовых актов отдается, в первую очередь, принципу иерархии.

На основании статьи 2.9 данного Конституционного закона юридическая сила положений, уставов, инструкций, регламентов и правил устанавливается юридической силой утверждающего их нормативного правового акта.

В соответствии со статьями 148 и 149 Конституции, а также содержанием статьи 11 Конституционного закона “О нормативных правовых актах”, Закон “О валютном регулировании” обладает более высокой юридической силой по отношению к указанным Правилам.

В пункте “а” части 9 статьи 1 Закона “О валютном регулировании” “текущая валютная операция” без конкретизации формы операции и способа расчета определяется как перевод в Азербайджанскую Республику и из Азербайджанской Республики иностранной валюты для осуществления расчетов по экспорту и импорту товаров, работ и услуг, а также расчетов, связанных с кредитованием экспортно-импортных операций на срок не более 180 дней.

Таким образом, возвращение из-за границы инвалютных средств в незначительном размере, которые были выручены в результате осуществления внешнеэкономической деятельности, предусмотренной статьей 483 Кодекса об административных проступках, и подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики, должно быть обеспечено в течение 180 дней, независимо от способа взаиморасчета.

Согласно пунктам 12.3-12.5 Правил, Государственный таможенный комитет, как орган, осуществляющий контроль за перемещением и ввозом в страну средств, полученных в обмен на экспортируемые товары (работы, услуги), должен обеспечить передачу всеми экспортерами через электронную таможенную службу соответствующей информации об экспортируемых товарах, включая таможенные декларации и экспортные контракты, Палате по надзору за финансовыми рынками Азербайджанской Республики.

Уполномоченные банки обязаны в течение 3 (трех) рабочих дней со дня поступления средств по форме и в порядке, установленных палатой, передавать ей сведения о поступлении иностранной валюты по экспортным контрактам на соответствующие счета физических лиц, в случае же, если Палата на основании сведений, поступивших от уполномоченных банков, и сведений, полученных от электронной таможенной службы, установит, что средства в обмен на экспортируемые товары не перечислены в установленный срок на счет экспортера в уполномоченном банке, то должна в течение 2 (двух) рабочих дней уведомить об этом Государственный таможенный комитет с целью принятия в отношении экспортера, установленных законодательством, контрольных и других мер.

Как известно, Распоряжения Президента Азербайджанской Республики “Об усовершенствовании управления системой регулирования и контроля на рынке финансовых услуг” от 28 ноября 2019 года Палата по надзору за финансовыми рынками Азербайджанской Республики упразднена, установленные в законах Азербайджанской Республики полномочия органа по надзору за финансовыми рынками, в том числе его права и обязанности в области лицензирования, регулирования и надзора на рынке финансовых услуг, а также имущество переданы Центральному банку Азербайджанской Республики.

Наряду с вышеуказанным, Пленум Конституционного суда, отмечает относительно возникновения административной ответственности по статье 483 Кодекса об административных проступках, что общественная опасность предусмотренного данной статьей административного правонарушения выражается в нарушении стабильности в сфере экономической деятельности. Для возникновения административной ответственности предусмотрены два основания:

• получение инвалютных средств в результате осуществления внешнеэкономической деятельности;

• невозвращение из-за границы полученных средств, подлежащих переоу в обязательном прядке.

В качестве субъекта противоправного деяния, предусмотренного данной статьей, выступает физическое или юридическое лицо, осуществляющее внешнеэкономическую деятельность.

Объективная сторона административного правонарушения, предусмотренного в комментируемой статье, выражается в невозвращении из-за границы средств, подлежащих переводу в обязательном порядке. Это деяние может быть совершено данными лицами в форме действия или бездействия.

В то же время следует отметить, что если невозвращение инвалютных средств, подлежащих перечислению в уполномоченные банки, произошло по причинам, не зависящим от субъекта внешнеэкономической деятельности, то есть не являлось следствием действия или бездействия субъекта, то лицо, будучи невиновным, не может быть привлечено к административной ответственности за невозвращение этих средств по статье 483 Кодекса об административных проступках.

Так, привлекается к административной ответственности и наказывается только такое лицо, которое признано виновным в совершении административных проступков, предусмотренных настоящим Кодексом, и совершило деяние (действие или бездействие), имеющее все иные признаки состава административного проступка. Административным проступком признается посягающее на охраняемые настоящим Кодексом общественные отношения противоправное виновное (умышленное или неосторожное) деяние (действие или бездействие), которое влечет административную ответственность (статьи 3 и 12.1 Кодекса об административных проступках).

Как видно, Кодекс об административных проступках установил привлечение к административной ответственности только такого лица, которое признано виновным в совершении административного проступка, предусмотренного данным Кодексом, и совершило деяние (действие или бездействие), имеющее все иные признаки состава административного проступка.

Пленум Конституционного суда считает, что с точки зрения требований вышеотмеченных норм, суды должны установить виновность лица, в отношении которого уполномоченным органом составлен протокол, в совершении проступка, предусмотренного статьей 483 Кодекса об административных проступках.

В ряде случаев перечисление денежных средств в обмен на товары (работы, услуги), экспортируемые юридическими и физическими лицами, на счета в уполномоченном банке может не состояться по причинам, не зависящим от воли лица (к примеру, неисполнение обязательства противоположной стороной и пр.) или занять больше времени, чем установлено законодательством. Поэтому суд должен рассматривать эти обстоятельства дела как основание, исключающее вину лица.

Регулирование, установленное статьей 483 Кодекса об административных проступках, направлено на защиту интересов государства и вклад лиц, занимающихся внешнеэкономической деятельностью в экономическое развитие страны, путем предусмотренного законом вмешательства в право собственности лица, осуществляющего внешнеэкономическую деятельность. Однако необоснованное взыскание с этих лиц штрафа, предусмотренного в указанной статье, может в конечном итоге не только привести к ухудшению финансового положения экспортера, но и в результате опороченной деловой репутации лишить его дохода, который был бы получен в будущем.

Пленум Конституционного суда считает необходимым еще раз отметить, что для применения судами меры ответственности, предусмотренной статьей 483 Кодекса об административных проступках, вина лица, совершившего административное правонарушение, должна быть установлена на основании протокола, составленного уполномоченным органом в соответствии с требованиями Кодекса об административных проступках.

Что касается положения “вырученных” статьи 483 Кодекса об административных проступках, толкование которого запрашивается и которое приводит к различным подходам, следует указать, что анализ соответствующих норм закона “О валютном регулировании” и Правил позволяет сделать вывод, о том, что, положение “инвалютных средств, которые были выручены”, предусмотренное статьей 483 Кодекса об административных проступках, предусматривает инвалютные средства, которые подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков, независимо от их фактического получения в результате осуществления внешнеэкономической деятельности.

На основании вышеизложенного, Пленум Конституционного суда приходит к следующим выводам:

– В соответствии с Законом “О валютном регулировании” и Правилами, возвращение из-за границы инвалютных средств, которые были выручены в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики, должно быть обеспечено в течение 180 дней, независимо от способа взаиморасчета;

-Положение “инвалютных средств, которые были выручены” статьи 483 Кодекса об административных проступках предусматривает инвалютные средства, которые подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики независимо от их фактического получения в результате осуществления внешнеэкономической деятельности;

– В соответствии с требованиями статей 3 и 12 Кодекса об административных проступках суды при применении меры ответственности, предусмотренной в статье 483 данного Кодекса, должны установить виновность лица, совершившего административное правонарушение.

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

**ПОСТАНОВИЛ:**

1. В соответствии с Законом Азербайджанской Республики” “О валютном регулировании” и “Правилами регулирования импортно-экспортных операций в Азербайджанской Республике”, утвержденными Указом Президента Азербайджанской Республики от 24 июня 1997 года № 609, возвращение из-за границы инвалютных средств, которые были выручены в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики, должно быть обеспечено в течение 180 дней, независимо от способа взаиморасчета.

2. Положение “инвалютных средств, которые были выручены” статьи 483 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках предусматривает инвалютные средства, которые подлежат переводу в обязательном порядке на счета уполномоченных банков Азербайджанской Республики независимо от их фактического получения в результате осуществления внешнеэкономической деятельности.

3. В соответствии с требованиями статей 3 и 12 Кодекса Азербайджанской Республики об административных проступках суды при применении меры ответственности, предусмотренной в статье 483 данного Кодекса, должны установить виновность лица, совершившего административное правонарушение.

4. Постановление вступает в силу со дня опубликования.

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

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

**Председатель                                                             Фархад Абдуллаев**