

Что последует за изменением Закона?



С 30 октября 2015 г. вступает в силу вторая часть внесенных Федеральным законом от 02.05.2015 № 111-ФЗ («Закон № 111-ФЗ») изменений в законодательство, направленных на совершенствование правового регулирования в сфере производства, переработки и обращения драгоценных металлов и драгоценных камней. Руководство компании «Аврора Голд», выражая от имени отраслевого бизнес-сообщества озабоченность относительно последствий этих нововведений для российского ювелирного рынка, обратилось к юристам Санкт-Петербургского адвокатского бюро «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры» с просьбой провести анализ законодательных изменений и дать разъяснения основных положений Закона № 111-ФЗ.

Использование
скупленного
лома
в производстве
без аффинажа
влечет
к привлечению
к административной
и уголовной
ответственности.

Указанные изменения существенно меняют правила игры в сфере оборота драгоценных металлов и драгоценных камней и реализуются в два этапа.

1. С 13 мая 2015 г. вступили в силу следующие изменения в Федеральный закон от 26.03.1998 № 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» (далее – Закон).

1. 1. Существенно изменился порядок распоряжения ломом и отходами драгоценных металлов.

Прежняя редакция п. 4 ст. 22 Закона предусматривала, что собранные лом и отходы (в том числе приобретенные у населения) могут использоваться для вторичного производства либо реализовываться организациям для аффинажа. Новое положение, введенное в ст. 20 Закона, устанавливает, что к собранному лому

относится лишь тот, что образуется в процессе собственного производства. Любой иной лом, не относящийся к собранному (в том числе приобретенный у населения), подлежит обязательной передаче на аффинаж. Это нововведение требует пристального внимания предпринимателей, осуществляющих скупку лома драгоценных металлов. Использование скупленного лома в производстве без аффинажа влечет риски привлечения к административной ответственности, а при сумме покупки свыше 1,5 млн руб. – к уголовной ответственности.

1. 2. Уточнен порядок перевозки ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней.

Согласно новой редакции Закона, перевозка может осуществляться без использования транспортных средств, оборудованных

необходимыми техническими устройствами, а также без сопровождения вооруженной охраны при условии принятия собственником мер по обеспечению сохранности изделий и исключению доступа к ним посторонних лиц. Это нововведение позволит снизить расходы на организацию перевозки, а также расширить возможности по доставке товара покупателям.

1. 3. Требования об отробовании и клеймении закреплены на уровне закона.

Впервые на уровне закона устанавливается обязательное опробование и клеймение государственным пробирным клеймом ювелирных и других изделий из драгоценных металлов отечественного производства, а также ввезенных в Российскую Федерацию для продажи. Ранее соответствующие обязанности были установлены Постановлением Правительства РФ от 18.06.1999 № 643.

2. С 30 октября 2015 г. вступает в силу вторая часть изменений в законодательство. С указанной даты организациям и индивидуальным предпринимателям, осуществляющим деятельность по обороту драгоценных металлов и драгоценных камней, необходимо будет учитывать следующие ключевые моменты.

2. 1. Изменение положений о федеральном государственном пробирном надзоре.

В настоящее время проведение проверок в отношении хозяйствующих субъектов в данной области осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» («Закон № 294-ФЗ»). Между тем с 30 октября 2015 г. в отношении проведения федерального государственного пробирного надзора вступают в силу следующие изменения.

Вводится дополнительное основание для проведения внеплановых проверок — при получении информации о нарушениях, которые создают угрозу безопасности имуществу граждан и юридических лиц. Обращаем внимание, что подобное основание отсутствует применительно к иным видам государственного контроля (надзора). По нашему мнению, имеются риски широкого толкования

данного основания, что может привести к необоснованному вмешательству в хозяйственную деятельность и повлечь приостановку производства в целях отбора проб. При этом проведение внеплановой проверки не потребует согласования с органами прокуратуры. Уполномоченному органу (или подведомственному ему государственному учреждению) будет достаточно направить соответствующее извещение. Подобный экстраординарный порядок проведения внеплановых проверок ранее был характерен только для случаев, когда причинен вред жизни и здоровью граждан, безопасности государства и пр.

Федеральный государственный пробирный надзор осуществляется не только уполномоченным органом, но также и подведомственными ему государственными учреждениями. При этом отмечаем, что в соответствии с новой редакцией Закона из полномочий должностных лиц исключено право производить досмотр лиц, деятельность которых связана с непосредственным доступом к драгоценным металлам и драгоценным камням.

Ранее устанавливалось, что затраты организаций и индивидуальных предпринимателей, понесенные в процессе отбора проб, экспертизы и анализов продукции, возмещению не подлежат. Однако по новой редакции Закона не подлежат возмещению вред, причиненный указанными правомерными действиями. Вопрос о соотношении данных понятий остается открытым.

Новой редакцией устанавливается, что положения Закона № 294-ФЗ не распространяются на государственный контроль при ввозе в Российскую Федерацию из государств, не входящих в Евразийский экономический союз, и вывозе из Российской Федерации в государства, не входящие в Евразийский экономический союз, драгоценных металлов, драгоценных камней и сырьевых товаров, содержащих драгоценные металлы. Это обусловлено тем, что данный вид контроля осуществляется непосредственно на специализированных таможенных постах, исключая возможность выполнения процедур и соблюдения ограничений при организации и проведении проверок, установленных Законом № 294-ФЗ.

Вводится дополнительное основание для проведения внеплановых проверок.

Проведение внеплановой проверки не потребует согласования с органами прокуратуры.

Под понятие «ювелирное изделие» подпадают изделия со вставками из драгоценных камней из материалов природного или искусственного происхождения

Принятые изменения законодательства направлены на усиление контроля за деятельностью участников рынка драгоценных металлов и драгоценных камней.

2. 2. Установление постоянного государственного надзора.

За аффинажными организациями и организациями, осуществляющими сортировку, первичную классификацию и первичную оценку драгоценных камней, устанавливается постоянный государственный надзор. По сути, это означает возможность постоянного пребывания уполномоченных должностных лиц на объектах подобных специализированных организаций с предоставлением таким лицам широких полномочий по проведению обследований и осмотров, отбору проб, проверке документации по учету драгоценных металлов, технологической документации и пр. Перечень производственных объектов, в отношении которых устанавливается режим постоянного государственного надзора, утверждается Правительством РФ.

2. 3. Изменение порядка реализации преимущественного права.

Напоминаем, что ранее уполномоченные органы пользовались преимущественным правом покупки аффинированных драгоценных металлов, а также добытых из недр драгоценных камней в рассортированном виде при условии предварительного заключения договоров купли-продажи и авансирования. При этом для драгоценных металлов такой договор подлежал заключению не менее чем за три месяца до предполагаемой даты покупки. Между тем в соответствии с последними изменениями преимущественное право возникает в случае, если уполномоченный орган в течение месяца со дня получения предложения: а) направил письменное уведомление о намерении покупки; б) заключил договор; в) осуществил авансирование. При этом срок заключения договора более не имеет существенного значения. Кроме того, обращаем внимание, что с 30 октября 2015 г. при осуществлении поставок в Государственный фонд драгоценных металлов и драгоценных камней РФ авансирование перестанет быть обязательным. Таким образом, в случае, если в договоре с уполномоченным органом отсутствует условие об авансировании, преимущественное право уполномоченного органа на приобретение драгоценных металлов не возникает.

ИНЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ

Следует отметить, что ст. 1 Закона дополнена определениями таких понятий, как «ювелирные и другие изделия из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней», «именник», «проба», «клеймение» и т. д., которые ранее использовались в актах Правительства РФ и ведомственных нормативных правовых актах. В частности, теперь под понятие «ювелирное изделие» подпадают изделия со вставками из драгоценных камней из материалов природного или искусственного происхождения (ранее — только из драгоценных металлов и их сплавов).

ВЫВОДЫ

Принятые изменения законодательства направлены на усиление контроля за деятельностью участников рынка драгоценных металлов и драгоценных камней. Учитывая особенности проведения внеплановых проверок, организациям и индивидуальным предпринимателям уже сейчас необходимо принять меры, направленные на приведение процессов в соответствие с установленными требованиями, а также регулярно отслеживать практику применения новых положений уполномоченными органами.

РЕКОМЕНДАЦИИ

В связи с указанными изменениями можем дать несколько рекомендаций.

- Поскольку позиция регулятора относительно необходимости отправки на аффинаж «чужого» лома ювелирных изделий до настоящего времени не озвучена, советуем заинтересованным участникам оборота дополнительно уточнять данный вопрос у контролирующего органа.
- Само по себе изменение требований к перевозке изделий не означает, что принятие разумных и достаточных мер по сохранению изделий и исключению доступа к ним не требуется. Напротив, поскольку данные требования не формализованы, у регулятора имеется дискреция при определении разумности и достаточности мер. В связи с этим также целесообразно проведение дополнительных консультаций с регулятором относительно возможности перевозки изделий с описанием возможных мер

безопасности, применяемых организацией при перевозке. Проведенный блиц-опрос ряда ювелирных предприятий показал, что участники рынка не склонны кардинально менять условия перевозок изделий и продолжают пользоваться услугами специализированных перевозчиков, в частности ФГУП «Главный центр специальной связи».

- Предприятиям ювелирной отрасли следует провести тщательный анализ на предмет соответствия изменившемуся законодательству процессов с драгоценными металлами и камнями и (или) изделиями из них и своих внутренних документов, регулирующих данные процессы. В частности, необходимо учесть, что в новой редакции Закона перечень изделий, подлежащих клеймению и апробированию, несколько отличается от того, что был установлен ранее. Основным аспектом, на который рекомендуем обратить внимание, является расширение указанного перечня, в который теперь включаются «ювелирные

и другие изделия из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней». Ранее речь шла только о «ювелирных и иных бытовых изделиях».

- При внеплановых проверках регулятора организациям следует обратить особое внимание на точное соблюдение всех формальностей проверки: сроки и порядок уведомлений, ответов на запросы и требования контролирующего органа и т. п. Это позволит значительно усилить позицию при обжаловании действий регулятора в случае, если имеются необоснованные требования и нарушения контролера при проведении проверки.
- И наконец, крайне важным является обеспечение квалифицированного юридического сопровождения в рамках перехода к работе по новым правилам.

Материал подготовили: Евгений Гурченко, Артем Магунов, Анастасия Чередова, юристы судебно-арбитражной практики АБ «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры»

Перечень изделий, подлежащих клеймению и апробированию, несколько отличается от того, что был установлен ранее.