

Договор встречной закупки

Встречная закупка -

форма встречной торговли, торговая операция, в которой покупатель заключает соглашение с продавцом о встречной, ответной продаже своих товаров через определенный, иногда довольно длительный промежуток времени.

Такие закупки используются чаще всего в международной торговле и способствуют достижению сбалансированности экспорта и импорта. Они предусматривают встречные обязательства экспортера по закупке у импортера товарной массы в пределах стоимости экспорта (например, в размере определенного процента от суммы контракта поставки товара)

ВСТРЕЧНЫЕ ЗАКУПКИ

осуществляются на основании обязательств, принятых экспортером как условия продажи его товаров в страну импорта с целью возмещения расходов на оплату импорта при недостатке инвалютных средств.

Расчеты по встречным закупкам

могут быть произведены за счет
собственных средств, на основе
кредита либо в форме
взаимозачета.

Встречная закупка

предусматривает заключение двух юридически самостоятельных, но фактически взаимозависимых сделок купли-продажи.

В свою очередь, она условно подразделяется на две части: *заключение первичного контракта*, предусматривающего продавца произвести встречную закупку у покупателя, и *собственно контракта* со всеми вытекающими обязательствами.

Сделка встречной закупки оформляется двумя или тремя договорами внешнеэкономической деятельности.

Целью сделок по встречным закупкам является поставка товара экспортером с обязательством закупить у импортера все или часть согласованных товаров в компенсацию стоимости экспортируемого товара, оплаченного импортером.

При встречных закупках экспортер обычно не нуждается в товарах импортера, но идет на это в надежде продать закупаемый товар третьему лицу, которому этот товар необходим.

Вся сложность такой операции для экспортера заключается в поиске третьего лица, которое закупило бы импортируемый товар и оплатило его стоимость в валюте.

Стороны договора встречной закупки:

Только две стороны

Встречная торговля в своей простейшей форме охватывает только две стороны. Одна из сторон берет на себя право и обязанности продавца в отношении первой сделки и покупателя в отношении обратных сделок, в то время как другая сторона принимает на себя роль продавца и покупателя в обратном порядке.

Третьи стороны в качестве продавца

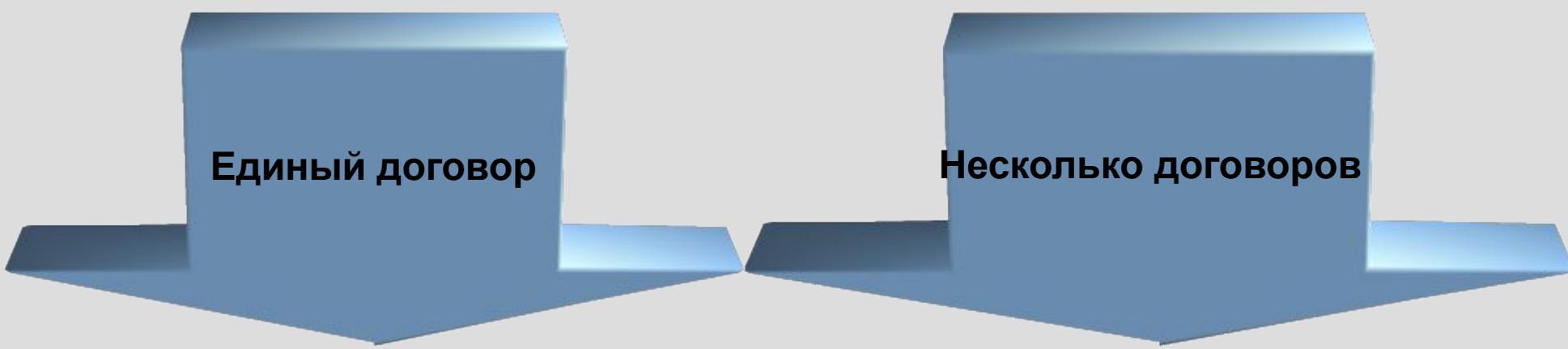
Нередко в сделке встречной торговли участвует более двух сторон. Это часто имеет место в крупных сделках, где взаимные поставки должны осуществляться в течение длительного времени. В этом случае стороны в сделке встречной торговли фактически могут договориться о том, что взаимно поставляемая продукция может закупаться либо полностью, либо частично у третьей стороны или нескольких третьих сторон в стране первоначального покупателя.

Третьи стороны в качестве покупателя

В тех случаях, когда продукция, являющаяся предметом продажи во встречной торговле, не подходит для внутреннего использования первоначальным продавцом, часто достигается договоренность о том, что последний имеет право передать свое обязательство по встречной торговле третьим сторонам, которые, таким образом, будут практически выполнять обязательство по встречной торговле от имени первоначального продавца.

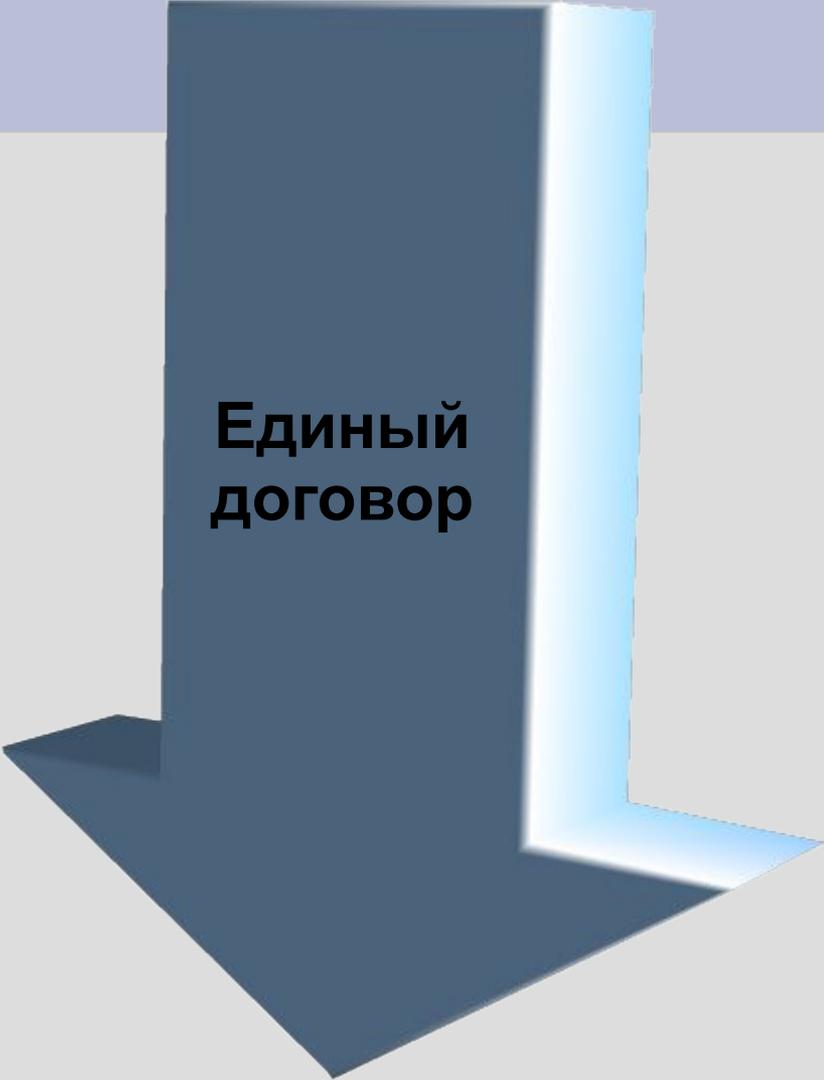
Структура договора

В ходе проведения сторонами переговоров о деталях заключаемой сделки встречной торговли один из первых вопросов, которые они должны решить, заключается в следующем: будут ли различные права и обязанности сторон зафиксированы в едином договоре или для этой цели будет составлено несколько договоров? Ответ на этот вопрос будет зависеть от особенностей конкретной сделки.



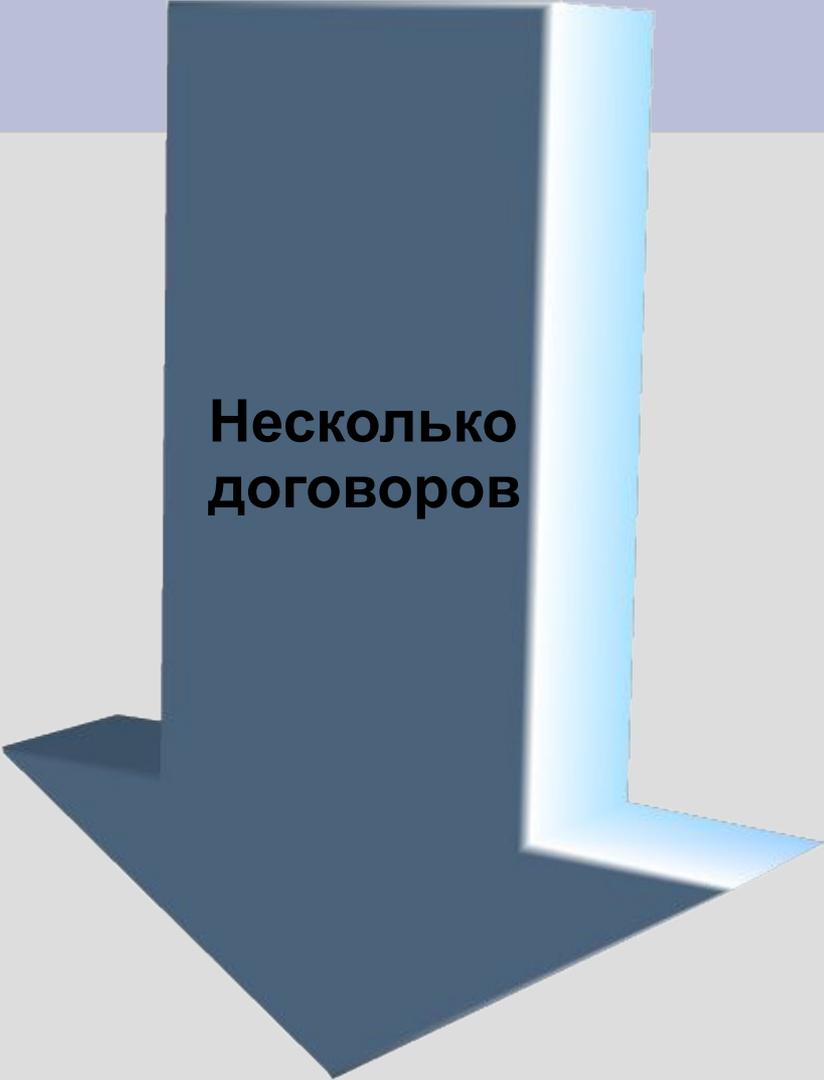
Единый договор

Несколько договоров



Единый договор

До утверждения окончательных правил можно считать, что, если данная сделка встречной торговли является бартерной - т. е. если стороны просто осуществляют взаимный обмен соответствующей продукцией, - то обычно нет оснований, препятствующих включению всех прав и обязанностей сторон в один и тот же договор. Такого же правила можно придерживаться в том случае, если во время согласования сделки встречной торговли стороны в состоянии представить точные спецификации встречной продукции, и если в этой сделке не участвуют третьи стороны.



Несколько
договоров

В некоторых случаях, например для финансирования, необходимо несколько контрактов. При использовании нескольких контрактов обязательство по встречной закупке может быть включено либо в контракт на сбыт/контракт на технологию (или в контракт на встречную закупку/контракт на компенсационную закупку).





Учитывая тот факт, что закупщик часто будет вынужден принимать конкретные меры для выполнения своих обязательств по встречной торговле, представляется существенно важным, чтобы первоначальный покупатель информировал первоначального продавца о требовании осуществления встречной закупки до начала переговоров по существу договора продажи. Заблаговременное уведомление о требовании встречной закупки будет полезным для обеих сторон, поскольку оно позволит первоначальному продавцу изучить, до того как стороны потратят время и деньги на переговоры о заключении договора купли-продажи, вопрос о том, пожелает ли он и окажется ли в состоянии взять на себя обязательство встречной закупки, предлагаемое первоначальным покупателем.

Следовательно, уже на этом этапе первоначальный покупатель должен во всех случаях, когда это возможно, предлагать конкретные подробности содержания сделки, включая описание продукции или групп видов продукции, которые будут квалифицироваться как встречная продукция, их цены и те источники, где они могут быть получены. Первоначальный покупатель должен также указывать предполагаемую совокупную стоимость и сроки выполнения обязательства встречной закупки.



Если стороны принимают требование встречной закупки и договариваются о ее осуществлении, то договор о встречной закупке должен содержать в одном из своих первых пунктов четкое указание на обязательство закупщика осуществить на согласованных условиях закупку продукции, являющейся предметом договора, а также в равной степени четко выраженное обязательство продавца продать названную продукцию.

**Соответствие
товаров**

**Соответствие
требованиям
последующих конкретных
договоров**

**Правовые последствия
несоответствия**

Соответствие требованиям последующих конкретных договоров

При возможности определить конкретные количество, качество и описание продукции, служащей предметом встречной закупки, еще в момент оформления договора о встречной закупке, стороны могут пожелать согласиться на эти детали договора.

Если же это невозможно, то стороны могут пожелать закрепить в договоре о встречной закупке определенные более общие и тем не менее существенные требования в отношении продукции, служащей предметом договора о встречной закупке.

Положение, касающееся таких основных требований, может иметь важное значение в тех случаях, когда закупщик встречной продукции не будет сам использовать встречную продукцию, а вынужден будет перепродать ее или переуступить третьей стороне свое обязательство по встречной закупке.

В таких случаях, возможно, будет намного проще найти надежных покупателей встречной продукции, если в договоре о встречной закупке уже будет предусмотрена согласованная норма выполнения конкретных действий в отношении индивидуальных поставок

Правовые последствия несоответствия

В отношении правовых последствий несоответствия продукции, приобретаемой при встречной закупке, следует отметить, что может быть достигнута договоренность о том, что несоответствие будет влиять на взаимоотношения между продавцом встречной продукции и ее закупщиком и на взаимоотношения между фактическими сторонами в соответствующих конкретных договорах об осуществлении закупки, либо только на взаимоотношения между сторонами в указанных конкретных договорах. Таким образом, при заключении договора о встречной закупке стороны должны прежде всего предусмотреть, будет ли несоответствие продукции иметь последствия для прав и обязательств сторон в договоре о встречной закупке, и, в случае утвердительного ответа, договориться об указанных последствиях.

Стороны, возможно, пожелают рассмотреть, например, вопрос о том, существует ли такая связь между договором купли-продажи и договором о встречной закупке, при которой несоответствие встречной продукции должно иметь последствия для прав и обязательств сторон согласно договору купли-продажи. Или же они могут рассмотреть вопрос о том, будет ли несоответствие встречной продукции иметь последствия для обязательств закупщика встречной продукции, предусмотренных в договоре о встречной закупке.

Стороны должны затем рассмотреть вопрос о том, следует ли включить в договор о встречной закупке положения, касающиеся взаимоотношений между сторонами в последующих конкретных договорах, или оставить этот вопрос для разрешения исключительно в рамках соответствующих конкретных договоров.

Определение цены

**Цена
продукции**

Основные
принципы и нормы

Предоставление
клиенту условий
наибольшего
благоприятствования

Валюта

Ответственность

Заранее оцененные убытки

Невыполнение любой из сторон своих обязательств по договору о встречной закупке может повлечь за собой ответственность за нанесение убытков. Если этот вопрос не регулируется в договоре о встречной закупке или в последующем конкретном договоре (договорах), возникающие споры разрешаются в соответствии с нормами применимого права. Тем не менее может быть достигнута договоренность о том, что невыполнение закупщиком встречной продукции его обязательств по встречной закупке порождает обязательство оплатить заранее оцененные убытки, т.е. убытки, которые заранее определяются самими сторонами в договоре. Объем заранее оцененных убытков может быть согласован в качестве абсолютной денежной суммы или, что случается чаще, в виде определенного процента стоимости той части обязательства по встречной закупке, которая остается невыполненной.

Банковская гарантия

В надлежащих случаях стороны, возможно, пожелают договориться о том, что обязательство закупщика встречной продукции оплатить заранее оцененные убытки должно быть обеспечено полученной им банковской гарантией. В этом случае сторонам следует включить в договор о встречной закупке положения, определяющие объем банковской гарантии, банк, в котором она должна быть получена, и ее форму и содержание.

Невыполнение, вызванное другой стороной

Общим принципом договорного права является то, что сторона не может требовать возмещения убытков за невыполнение оговоренных обязательств другой стороной, если такое невыполнение является результатом невыполнения своих собственных договорных обязательств первой стороной. Стороны договора о встречной закупке могут пожелать подчеркнуть этот принцип в договоре о встречной закупке, указав, что сторона не обязана оплачивать заранее оцененные убытки, поскольку невыполнение ею своих обязательств определяется событием, вызванным другой стороной.

Освобождение от ответственности

**Определ
ение
обстояте
льств**

Процедура

Определение обстоятельств

Стороны в договоре о встречной закупке, возможно, пожелают предусмотреть в своем договоре обстоятельства, которые могут повлечь освобождение от ответственности за последствия невыполнения договорных обязательств. В тех случаях, когда стороны не предусматривают такого положения, обстоятельства, приводящие к освобождению от ответственности за последствия невыполнения договорных обязательств, вытекают из положений применимого к их договору права.

Стороны, возможно, пожелают предусмотреть в договоре, что сторона не несет ответственности за невыполнение своих обязательств, если она может доказать, что такое невыполнение связано с препятствием, которое возникло после подписания договора о встречной закупке и которое не поддается ее контролю, и что такое препятствие нельзя было предусмотреть в период подписания договора или избежать, или преодолеть его или его последствия. Имеются следующие примеры таких ситуаций: война, общественные беспорядки, вмешательство государственных властей, пожар, стихийные бедствия и т.д.

Сторона не может ссылаться на невыполнение другой стороной своих договорных обязательств в том случае, если такое невыполнение было вызвано каким-либо действием или бездействием первой стороны.

Процедура

Помимо обстоятельств, приводящих к освобождению от ответственности за невыполнение договорных обязательств, в договоре следует также предусмотреть процедуру, которую следует применять в том случае, когда одна из сторон ссылается на обстоятельства, освобождающие от ответственности. Наиболее важными положениями в этом отношении являются следующие: стороне, которая не выполняет своих обязательств и которая ссылается на обстоятельства, освобождающие от ответственности, следует без необоснованных задержек уведомить другую сторону об обстоятельстве, препятствующем выполнению ею обязательств, и о невозможности выполнить обязательства; сторонам следует предусматривать последствия ненаправления такого уведомления (например, выплату возмещения за ущерб); право прекратить действие такого договора в случае сохранения препятствия в течение длительного времени.