

добыче нефти и газа недропользователями в нефтегазодобывающих странах.

Большое разнообразие видов контрактов должно появиться и в нашей республике после того, как в 1995—1996 гг. было создано новое законодательство о недрах, которое создает стабильность и гарантированность для привлечения инвестиций в Республику Казахстан, тем более что Указ о недрах допускает заключение и иных видов контрактов на разведку и добычу полезных ископаемых (статья 42).

§ 5. ОСОБЕННОСТИ ИНОСТРАННОГО ИНВЕСТИРОВАНИЯ В ЗОЛОДОБЫВАЮЩУЮ ОТРАСЛЬ

По официальным и опубликованным в печати данным, в Казахстане учтены запасы золота по 195 месторождениям, 146 из которых собственно золоторудные, а остальные — полиметаллические, руда которых содержит золото¹.

По данным Министерства геологии, Республика Казахстан входит в первую десятку ведущих развитых и развивающихся стран мира по запасам золота, а по содержанию золота в коренных месторождениях занимает второе место, уступая лишь ЮАР².

Необходимость надлежащего правового регулирования этой важнейшей отрасли экономики Казахстана очевидна. При этом необходимо учитывать особый интерес иностранных инвесторов к золотодобывающей отрасли, а также ту объективную роль, которую они могут сыграть в ее развитии.

В настоящее время можно говорить и о повысившейся активности отечественных инвесторов к разведке и

¹ По данным западных специалистов, в настоящее время на территории Казахстана обнаружено около 300 золотоносных месторождений. См.: В. Николаев. Ревизия показала — хватит на века // Казахстанские новости. 18 марта 1995 года. По другим данным, эти цифры завышены; А. Бегалинов. К 2000 году добычу золота в республике можно увеличить в 3,5 раза // Панорама. 7 января 1995 года; Золото Казахстана // Казахстанская правда. 20 апреля 1995 года; 5—6 октября состоялась конференция, посвященная инвестициям в Казахстанский минерально-сырьевой комплекс // Панорама. 11 октября 1996 года; Б. Шантаров. Золотая реальность или желтый мираж // Казахстанско-Российская газета. 1995, № 11.

² Минерально-сырьевая база Республики Казахстан на рубеже перехода к рыночной экономике. Алматы. 1995. С. 75.

добыче золота. Но наиболее серьезное значение имеют именно иностранные инвестиции в этой сфере, поскольку горно-металлургический комплекс является финансово-емким, технически и научно сложным, а также дорогим производством.

В Казахстане достаточно активно создаются совместные предприятия, целью деятельности которых являются разведка и добыча золота. В марте 1995 г. в золотодобывающей промышленности Республики Казахстан было создано 6 подобных СП, в 1996 г. их было уже свыше 20. Инвестиции в золотодобывающую промышленность Казахстана осуществляют в настоящее время Англия, Австралия, США, Франция, Канада, Чехия и Малайзия.

Иностранные инвесторы хотят видеть законодательство Республики Казахстан о недропользовании соответствующим мировым стандартам, что также полностью соответствует интересам отечественного бизнеса.

К сожалению, специальное законодательство о золоте в Республике Казахстан очень часто является предметом заслуженной критики¹.

Особенности операций по недропользованию применительно к золоту определяются законодательными актами о золоте. Если Указ о нефти, являясь по сути прототипом Указа о недрах, в значительной мере регулирует те же стадии недропользования, что и Указ о недрах, то Указ о драгоценных металлах только упоминает разведку и добычу золота как операции, подлежащие лицензированию, и в то же время подробнее регулирует правоотношения с золотом на стадиях, следующих после его добычи. Таким образом, разведка и добыча золота полностью подпадают под действие Указа о недрах.

В статье 3 Указа о драгоценных металлах в редакции от 3 июля 1996 г. определены подлежащие лицензированию виды деятельности, связанные с драгоценными металлами, в том числе:

1) связанные с драгоценными металлами и драгоценными камнями: разведка; добыча; переработка; за-

¹ См.: Государство намерено усилить свое вмешательство в деятельность золотодобывающей отрасли и более того, оно предусматривает достаточно жесткую ее координацию // Панорама. 6, 7 февраля 1997 года.

готовка и переработка вторичных ресурсов и отходов, содержащих драгоценные металлы и драгоценные камни;

2) связанные с аффинированными драгоценными металлами:

хранение;

операции по переходу права собственности:

а) купля-продажа;

б) банковские операции;

в) связанные с ювелирными изделиями;

изготовление.

Этот перечень был предметом законодательных корректировок в силу Закона от 3 июля 1996 г. Первоначально по Указу о драгоценных металлах от 20 июля 1995 г. виды деятельности, подлежащие лицензированию, назывались операциями, что терминологически не соответствовало Указу о лицензировании. Кроме того, в новой редакции частично изменены виды деятельности, подлежащие лицензированию. Например, транспортировка исключена из лицензируемых видов деятельности, а лицензирование хранения сохранено только в отношении аффинированных драгоценных металлов.

Все виды деятельности, связанные с драгоценными металлами и подлежащие лицензированию, можно подразделить на две группы, каждая из которых имеет свой правовой режим.

1) Разведка и добыча золота лицензируются в настоящее время в соответствии с нормами Указа о недрах и Положением о лицензировании недропользования от 16 августа 1996 г.;

2) Лицензирование других операций с золотом регулируется Указом о лицензировании от 17 апреля 1995 г. с последующими изменениями и дополнениями, а также Положением о лицензировании деятельности, связанной с драгоценными металлами и драгоценными камнями в Республике Казахстан (первое такое Положение действовало до 10 июля 1996 г.).

Содержание законов, регулирующих виды лицензируемой деятельности с драгоценными металлами, постоянно не соотносится между собой.

Первоначально Указ о лицензировании от 17 апреля 1995 г. установил перечень видов деятельности, связанных с драгоценными металлами, подлежащих лицензированию (пункты 27, 34 статьи 9). Указ о драгоценных

металлах от 20 июля 1995 г. противоречил в этой части Положениям Указа о лицензировании от 17 апреля 1995 г.

В последней редакции Указа о лицензировании от 23 декабря 1995 г. виды деятельности, связанные с лицензированием драгоценных металлов, были определены так же, как и в Указе о драгоценных металлах от 20 июля 1995 г. Но теперь уже новая редакция Указа о драгоценных металлах от 3 июля 1996 г. по-новому определяет виды деятельности, подлежащие лицензированию, и содержание Указа о лицензировании в редакции от 23 декабря 1995 г. и Указа о драгоценных металлах в редакции от 3 июля 1996 г. вновь противоречат друг другу.

Кроме того, Положение о лицензировании деятельности, связанной с драгоценными металлами и драгоценными камнями в Республике Казахстан, утвержденное Минпромторгом Республики Казахстан и действовавшее до 10 июля 1996 г., тоже отличалось по содержанию с точки зрения видов лицензируемой деятельности от законов.

Однако более серьезные претензии иностранных инвесторов вызывает отсутствие в казахстанском законодательстве четких юридических различий между лицензиями на использование собственности (в том числе на полезные ископаемые) и лицензиями на деятельность (в том числе на деятельность, связанную с осуществлением добычи полезных ископаемых).

Действительно, терминологически в казахстанском законодательстве такие различия отсутствуют. И в этой связи уже высказывались соответствующие законодательные предложения. Так, Ю. Г. Басин отмечает, что законодательство далеко не всегда учитывает различные цели лицензирования. И в этой части лицензии, по его мнению, могут осуществляться для:

- а) проверки возможностей подлежащего осуществлению данного вида деятельности — свободная лицензия;
- б) отбора наиболее достойного субъекта для такой деятельности, которая ограничивается по тем или иным причинам, — исключительная лицензия.

В первом случае выдача лицензий должна быть беспретентивной для всех, кто отвечает установленным требованиям. Здесь отказ в выдаче лицензии по мотивам целесообразности либо насыщенности рынка данными товарами (услугами) не допускается (статья 19 Указа от 17 апреля 1995 г.).

Во втором случае выдача лицензий ограничивается и должна проводиться на конкурсной основе. В Указе о лицензировании такой порядок установлен (пункт 4 статьи 13) для выдачи лицензий торговым посредникам на экспорт товаров или услуг. Но данный порядок целесообразен и в других случаях выдачи лицензий, имеющей исключительный характер: недропользование, инвестиции в строительство или внедрение новых услуг, производство оружия, ядов, наркотиков и пр.

Поскольку свободные и исключительные лицензии имеют различные предметы лицензирования (виды деятельности и предмет деятельности), то вполне возможно получение одним субъектом лицензий двух видов, комплексно применяемых для одних и тех же работ: одна — определяющая место деятельности, другая — возможность производить определенные работы своими силами¹.

Крайне негативную реакцию иностранных инвесторов, получающих лицензии на ту или иную деятельность, вызывают слишком большой перечень видов деятельности, связанных с недропользованием и требующих лицензий, а также сложная процедура их получения, неясность квалификационных требований для получения лицензии и т. п. Такие претензии имеют под собой серьезные основания. В этой связи издавались соответствующие акты Правительства Республики Казахстан, последний из которых — Постановление Правительства от 9 января 1997 г. № 25 «О дополнительных мерах по реализации Указа Президента Республики Казахстан, имеющего силу Закона, «О лицензировании». В этом постановлении предусмотрен целый ряд организационных мер по упорядочению выдачи лицензий на виды деятельности. В частности, государственным органам-лицензиарам в срок до 15 января 1997 г. предписано представить на утверждение Правительства Республики Казахстан порядок и условия выдачи лицензий с включением в него квалификационных требований к конкретным видам лицензируемой деятельности; перечень работ и услуг, входящих в состав видов лицензируемой деятельности и т. д. (пункт 1).

Определено также, что физическим и юридическим

¹ Басин Ю. Г. Развитие гражданского права на базе новой Конституции Республики Казахстан. Алматы, 1995.

лицам не требуется получение лицензии на осуществление определенного вида деятельности, если подрядчик данного лица обладает такой лицензией (пункт 6).

Таким образом, определенные меры по улучшению лицензирования в Республике Казахстан принимаются, хотя на сегодняшний день общее положение в этой сфере достаточно проблематично.

Контракты на недропользование при золотодобыче не имеют каких-либо законодательных особенностей по сравнению с договорами, названными в Указе о недрах (пункт 1 статьи 42). Однако ни один из договоров, названных в Указе о недрах, в золотодобыче не используется. И поскольку законодательство прямо разрешает использовать в недропользовании иные виды контрактов, помимо названных, то фактически сегодня в сфере разведки и добычи золота между недропользователем и компетентным органом заключаются в основном договоры о пользовании недрами в связи с проведенным геологоразведочным работ или в связи с добычей золота (в связи с разработкой месторождений) либо комбинированные договоры — в связи с разведкой и добычей золота.

Заключавшиеся в Республике Казахстан договоры о пользовании недрами в сфере золотодобычи отличаются значительным разнообразием. Многие из них близки по своему содержанию к Модельному контракту 1995 г., а некоторые — практически не имеют с ним ничего общего.

Договоры на недропользование с участием представителей стран прецедентного права отличаются особой детальностью, частое дублирование норм действующего законодательства. Однако многие их положения посвящены особенностям, связанным с конкретным месторождением, содержанием лицензии и т. п. Как правило, подробно излагаются условия и положения пользования недрами, порядок работ на разных стадиях недропользования, методы и технологии работ, а также вопросы землепользования и охраны окружающей среды, титул на золото и сопутствующие компоненты золотодобычи и т. д.

Определенное распространение также получают в золотодобывающей промышленности договоры о доверительном управлении предприятием с правом последующего выкупа (как предварительная стадия приватизации государственных предприятий в Республике Казах-

стан) ¹. С такой передачей связывались большие планы по приватизации золотодобывающих предприятий. Однако вскоре после передачи было заявлено, что Правительство не удовлетворено итогами деятельности крупных золотодобывающих предприятий «Майканизолото» и «Казахалты», переданных в управление частным компаниям ².

Договоры о разделе продукции и концессии могут, как мы полагаем, использоваться в сфере разведки и добычи золота. Однако необходима разработка специальных законодательных актов, регулирующих как общегосударственные основы таких договоров, так и их особенности в сфере недропользования.

Сама по себе возможность разведки и добычи золота в Республике Казахстан иностранными инвесторами не решает проблемы инвестиций в золотодобывающую отрасль. Важнейшее условие инвестиций — это возможность дальнейшей реализации золота. Очень важное значение в этой связи имело принятие Указа о драгоценных металлах, регулирующего участие в гражданском обороте драгоценных металлов, в том числе в аффинированном виде.

Законом от 3 июля 1996 г. были внесены важные изменения в Указ о драгоценных металлах, коснувшиеся условий и порядка их реализации. Тем не менее иностранными инвесторами по-прежнему высказывается мнение о необходимости законодательной конкретизации положений о вывозе золота из страны ³. Как показывает анализ законодательных актов, подобные мнения имеют под собой вполне серьезные основания.

Прежде всего существуют определенные терминологические несоответствия в законодательстве о драгоцен-

¹ По данным периодической печати, принципиально решен вопрос о передаче в трастовое управление двух золотодобывающих предприятий «Казахалты» (Акмолинская область) и «Майканизолото» (Павлодарская область) совместным предприятиям «СОЛД-РООЛ» и «PSB», в число учредителей которых входит Казахстано-французская фирма «BSB». См.: В трастовое управление передаются два золотодобывающих предприятия «Казахалты» и «Майканизолото» // Панорама. 16 февраля 1996 года.

² Михайличенко М. Благородные металлы: хроника, факты, комментарии // Деловая неделя. 12 декабря 1996 года.

³ Ле О. К. Низекскому золоторудному месторождению проявили серьезный интерес серьезные инвесторы // Панорама. 11 октября 1996 года.

ных металлах. Драгоценные металлы по Указу о драгоценных металлах — это золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений, осмий) в любом виде и состоянии: в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, изделиях, ломе и отходах (статья 1).

Данная формулировка не дает ясного ответа на вопрос, подлежит ли указанный перечень расширительному толкованию. Очевидно, что этот перечень должен толковаться расширительно, так как в нем, например, не названы аффинированные драгоценные металлы, указанные в качестве отдельного термина в статье 1 того же Указа, а также руды и концентраты драгоценных металлов, металлы, плакированные драгоценными металлами, и изделия из них. Именно такие термины названы в Перечне товаров, экспорт которых осуществляется по лицензиям¹. Полагаем, что при формулировке понятия «драгоценные металлы» в Указе о драгоценных металлах следует оговорить, что Перечень, указанный в этой статье, не является исчерпывающим. В то же время в актах более низкой юридической силы при определении понятия драгоценных металлов следует ориентироваться на термины и понятия, данные в Указе о драгоценных металлах.

Так, в Указе о драгоценных металлах фигурирует термин «сырье», но нет термина «руда», а в Постановлении от 30 июня 1997 г. — наоборот.

Подобные терминологические несоответствия порождают вопросы, имеющие вполне конкретные практические последствия. Например, пункт 3 статьи 13 Указа о драгоценных металлах в редакции от 3 июля 1996 г. регламентирует вывоз сырья, добытого на территории Республики Казахстан и содержащего драгоценные металлы, для аффинирования за территорией Республики Казахстан.

Кроме того, следует законодательно определить прямо в тексте Указа о драгоценных металлах либо в отсылочном порядке понятия сырья, сплавов, руды, так как не ясно, в чем, например, различия между золото-

¹ Приложение № 4 к Постановлению Правительства Республики Казахстан от 30 июня 1997 года № 1037 с последующими изменениями «О лицензировании экспорта и импорта товаров (работ, услуг) в Республике Казахстан».

содержащей рудой и золотосодержащим сырьем, поскольку правовой режим у них может быть различным.

В Указе о драгоценных металлах не используется термин «руда», а лицензия на экспорт золотосодержащей руды может быть выдана в соответствии с Постановлением от 30 июня 1997 г.

Таким образом, формально-логически золотосодержащая руда может быть вывезена для аффинирования за территорию Республики Казахстан без соблюдения режима, установленного для аффинирования золотосодержащего сырья. Это означает, в частности, что аффинированное золото, полученное из сырья, подлежит реализации на первичных торгах в Республике Казахстан, а в отношении аффинированного золота, полученного из руды, такой обязанности нет.

Основное внимание в Указе о драгоценных металлах уделено правоотношениям с аффинированными драгоценными металлами, им посвящены статья 6 «Реализация аффинированных драгоценных металлов», статья 8 «Хранение и отпуск аффинированных драгоценных металлов», статья 9 «Операции Правительства Республики Казахстан с аффинированными драгоценными металлами», статья 13 «Вывоз драгоценных металлов».

Что касается других видов драгоценных металлов, то их правовому режиму в Указе уделено гораздо меньше внимания, что порождает определенные вопросы и проблемы.

Общее правило, касающееся реализации аффинированных драгоценных металлов, установлено статьей 6 этого Указа, в соответствии с которой аффинированные металлы, произведенные из сырья, добытого на территории Республики Казахстан, подлежат реализации на первичных торгах, за исключением драгоценных металлов, вывозимых в соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 13 Указа о драгоценных металлах.

Законом от 3 июля 1996 г. в пункт 1 статьи 6 было внесено важное дополнение, в соответствии с которым «аффинированные драгоценные металлы, выставленные на первичные торги, но не проданные, реализуются на внутреннем и внешнем рынках в объемах, подтвержденных уполномоченным органом».

Введение данной нормы расценивается как принципиальное повествование для казахстанского законодательства, дающее широкое поле для маневра иностранным

золотодобытчикам, а также положительные последствия для предприятий — производителей золота.

Общие положения о реализации драгоценных металлов на первичных торгах содержатся в статье 6 Указа о драгоценных металлах, а также регулируются специальным нормативным актом — «Правилами проведения первичных торгов с аффинированными драгоценными металлами в Республике Казахстан», утвержденными Постановлением Правительства Республики Казахстан от 20 ноября 1995 г. (*далее* — Правила проведения первичных торгов).

На первичных торгах в качестве покупателей принимают участие юридические лица, в том числе президенты Республики Казахстан через Национальный и уполномоченные банки в соответствии с Правилами проведения первичных торгов.

На первичных торгах Казначейство Министерства финансов Республики Казахстан и Нацбанк Республики Казахстан имеют право первого отказа от покупки аффинированных драгоценных металлов, а также право участия в качестве продавцов (пункты 2, 3 статьи 6 Указа о драгоценных металлах в редакции от 3 июля 1996 г.).

Руководящим органом торгов является Комиссия по проведению первичных торгов (*далее* — Комиссия). Состав Комиссии утверждался Министерством промышленности и торговли Республики Казахстан.

Правила предусматривают возможность совершения сделок с наличными металлами, а также срочных сделок с поставкой в течение определенного периода (1, 2 и 3 месяца) (пункт 4.4.10 Правил проведения первичных торгов).

Цена предложения по сделкам как с наличными драгоценными металлами, так и по срочным сделкам устанавливается продавцом. При этом обязательным условием срочных сделок является предоплата в объемах, установленных Правилами и зависящих от срока сделки (пункты 5.14, 5.18, 5.19 Правил проведения первичных торгов).

Начальной базовой ценой предложения для сделок, совершаемых на первичных торгах, является фиксинг Лондонской Ассоциации Рынка драгоценных металлов (*далее* — Лондонский фиксинг) предшествующего рабочего дня в долларах США за 1 тройскую унцию (для золота, платины и палладия — утренний фиксинг),

которая переводится в тенге по текущему официальному курсу Национального Банка Республики Казахстан тенге к доллару США за вычетом скидок, устанавливаемых в зависимости от срока контракта и действующих на момент торгов ставок на кредитном аукционе Национального Банка Республики Казахстан» (пункты 5.15, 5.20 Правил проведения первичных торгов).

По результатам первичных торгов участники заключают договоры, обязательные для исполнения участниками торгов. На основании договора покупатель перечисляет на счет продавца стоимость купленных аффинированных драгоценных металлов не позднее 5-го рабочего дня от даты заключения сделки.

По свидетельству казахстанской прессы, торговля золотом в республике сейчас идет крайне вяло из-за отсутствия покупательского спроса внутри Казахстана. В интервью агентству «Рейтер» вице-президент компании «Балхан» Ю. Дьяков заявил, что в торгах по золоту ныне участвует только Национальный Банк, поскольку у семи уполномоченных банков второго уровня, которые до июня 1996 г. тоже занимались торговлей «жестким металлом», истекли сроки временных лицензий. По словам Ю. Дьякова, отсутствие конкуренции на торгах вынуждает казахстанских производителей золота продавать его Нацбанку с шестипроцентной скидкой. Руководство Нацбанка намерено в ближайшее время выдать ряду коммерческих банков республики постоянные лицензии на право участия в торгах, однако сами банки не проявляют к этой деятельности особого интереса. К примеру, дилер Алембанка Т. Габасов в интервью «Рейтер» заявил, что участие в торгах не является для его банка перспективным, поскольку по действующему законодательству частные и акционерные покупатель-банки не имеют права перепродавать приобретенное золото за пределы республики или использовать его в качестве гарантии под кредиты в западных банках. В итоге с декабря 1995 г. по июнь 1996 г. Алембанк заключил на торгах всего лишь одну сделку на покупку золота, а затем перепродал его с небольшой надбавкой Национальному Банку. По мнению председателя Комитета по экономике, финансам и бюджету Сената Казахстана Д. Сембаева, коммерческие банки в республике ныне не стремятся активно действовать на рынке драгоценных ме-

таллов прежде всего из-за высокой ставки налога на добавленную стоимость на операции с покупкой и продажей золота. Из-за ныне существующей 20-процентной ставки НДС внутренние цены на золото в Казахстане, по словам Сембаева, превышают мировые как раз на 20%. Правда, при экспорте золота за границу Министерство финансов обязано вернуть экспортеру уплаченную им сумму НДС. В принципе это могло бы стимулировать коммерческие банки к вывозу золота. «Однако если начнется массовый экспорт золота за границу, конечно, в Правительстве тут же спохватятся и вряд ли позволят банкам так просто вывозить драгметаллы. К тому же есть большие сомнения в том, что Минфин способен выплачивать экспортерам столь крупные суммы», — заявлял Д. Сембаев¹. Сказанное свидетельствует о том, что вторичный внутренний рынок драгоценных металлов на сегодняшний день в Казахстане не сформировался.

В Указе о драгоценных металлах имеется норма, в соответствии с которой на внешнем рынке сделки с аффинированными драгоценными металлами осуществляются в соответствии с валютным законодательством Республики Казахстан (пункт 2 статьи 7). В Законе «О валютном регулировании» от 14 апреля 1993 г. с последующими изменениями и дополнениями в понятие «валютных ценностей» включены драгоценные металлы, в том числе золото, платина и металлы платиновой группы в виде слитков, монет старой чеканки, полуфабрикатов, за исключением применяемых в зубоорудной технике, а также изделия из этих металлов, кроме ювелирных и других бытовых изделий (подпункт «в» пункта 7 статьи 1 Закона «О валютном регулировании» в редакции от 21 апреля 1995 г.). Однако новый Закон Республики Казахстан «О валютном регулировании» от 24 декабря 1996 г. в понятие «валютные ценности» из драгоценных металлов включил только аффинированное золото в слитках (статья 1). Этот Закон также установил, что ввоз и вывоз аффинированного золота в слитках осуществляются в порядке, устанавливаемом Правительством Республики Казахстан (пункт 3 статьи 13).

Но аффинированное золото может быть не только в слитках, но также в порошках и гранулах (статья 1 Указа

¹ Михайличенко М. Благородные металлы: хроника, факты, комментарии // Деловая неделя. 20 декабря 1996 года.

за о драгоценных металлах). Таким образом, на сегодняшний день в новом Законе «О валютном регулировании» не только не решаются задачи правового регулирования на внешнем рынке сделок с аффинированными драгоценными металлами, но в отсылочной норме пункта 3 статьи 13 этого Закона дана правовая регламентация только аффинированного золота в слитках и оставлено без внимания аффинированное золото в порошках и гранулах.

Сделки с аффинированными драгоценными металлами, прошедшими реализацию на первичных торгах, а также с аффинированными драгоценными металлами, произведенными из сырья, добытого на территории иностранных государств, осуществляются юридическими и физическими лицами на внутреннем и внешнем рынках путем отражения результатов таких сделок на металлических счетах в уполномоченных банках (пункт 1 статьи 7 в редакции от 3 июля 1996 г.). Правила ведения банками металлических счетов утверждены Постановлением Правления Национального Банка Республики Казахстан № 244 от 26 декабря 1995 г.

Общий порядок вывоза золота с территории Республики Казахстан определяется статьей 13 Указа о драгоценных металлах.

Первоначально общая норма о вывозе драгоценных металлов, произведенных из сырья, добытого на территории Республики Казахстан, в физическом состоянии в пункте 1 статьи 13 Указа о драгоценных металлах была сформулирована как запретительная.

Из общего вышеназванного запрета было сделано два исключения, когда разрешался вывоз аффинированных драгоценных металлов, прошедших первичные торги, и в соответствии с условиями контракта.

Законом от 3 июля 1996 г. внесены существенные изменения в статью 13 Указа о драгоценных металлах. Общезапретительный ранее пункт 1 статьи 13 был переформулирован в разрешительный. Теперь вывоз аффинированных драгоценных металлов, произведенных из сырья, добытого на территории Республики Казахстан, разрешается:

1) иностранному инвестору либо юридическому лицу с иностранным участием, заключившему с уполномоченным органом контракт, в котором предусмотрено производство аффинированных драгоценных металлов, в по-

рядке, определяемом Правительством Республики Казахстан;

2) юридическому лицу либо индивидуальному предпринимателю, приобретенному аффинированные драгоценные металлы, прошедшие первичные торги;

3) юридическому лицу, выставившему для продажи аффинированные драгоценные металлы на первичные торги и не реализовавшему их в объемах, подтвержденных уполномоченным органом (подпункты 1, 2, 3 пункта 1 статьи 13 Указа о драгоценных металлах).

Из текста подпункта 1 пункта 1 статьи 13 как в редакции от 20 июля 1995 г., так и в редакции от 3 июля 1996 г. было не ясно, что именно должно быть закреплено в контракте (ранее — в порядке, определенном самим контрактом, теперь — в порядке, определяемом Правительством): порядок аффинирования драгоценных металлов либо порядок их вывоза.

Системное толкование статьи 13 позволяет сделать вывод, что в пункте 1 части 1 этой статьи речь идет о том, что в контракте иностранного инвестора либо юридического лица с иностранным участием с уполномоченным органом должно определяться производство аффинированных драгоценных металлов в порядке, установленном Правительством Республики Казахстан, а не порядок их вывоза. В связи со сказанным следует, на наш взгляд, уточнить редакцию пункта 1 статьи 13 Указа о драгоценных металлах.

Что касается порядка производства аффинированных драгоценных металлов, устанавливаемого Правительством, то таковой в настоящее время отсутствует.

Статья 13 Указа о драгоценных металлах также регламентирует порядок вывоза с территории Республики Казахстан аффинированных драгоценных металлов, произведенных из сырья, добытого на территории иностранных государств (пункт 2), а также порядок вывоза сырья, добытого на территории Республики Казахстан и содержащего драгоценные металлы, для аффинирования за территорией Республики Казахстан (пункты 3, 4).

Первоначально в статье 13 Указа о драгоценных металлах было установлено, что вывоз с территории Республики Казахстан аффинированных драгоценных металлов, произведенных из сырья, добытого на территории иностранных государств, осуществляется юридическими и физическими лицами, имеющими лицензию на

совершение операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями, без ограничений (пункт 2).

Законом от 3 июля 1996 г. в эту норму были внесены изменения, в соответствии с которыми вывоз с территории Республики Казахстан аффинированных драгоценных металлов, произведенных из сырья, добытого на территории иностранных государств, осуществляется в порядке, определенном Правительством Республики Казахстан (пункт 2 статьи 13).

Таким образом, вывоз с территории Республики Казахстан аффинированных драгоценных металлов, аффинаж которых был осуществлен на территории Республики Казахстан, из режима свободного вывоза переведен в режим вывоза, порядок которого определяется Правительством Республики Казахстан.

На настоящее время Правительством такой порядок не определен.

Условия вывоза золотосодержащего сырья, добытого на территории Республики Казахстан, для аффинирования в статье 13 Указа о драгоценных металлах в редакции от 20 июля 1995 г. определялись следующим образом: «Сырье, добытое на территории Республики Казахстан и содержащее драгоценные металлы, может вывозиться для аффинирования за территорией Республики Казахстан с последующим хранением по месту проведения аффинирования. Однако полученные при аффинировании такого сырья драгоценные металлы подлежат реализации на первичных торгах» (пункт 3).

Кроме того, в статье 13 существовал пункт 4 следующего содержания: «Толлиговые операции с драгоценными металлами осуществляются юридическими и физическими лицами в порядке, установленном таможенным законодательством Республики Казахстан».

Законом от 3 июля 1996 г. пункт 4 из текста статьи 13 исключен, а пункт 3 изложен в следующей редакции: «Сырье, добытое на территории Республики Казахстан и содержащее драгоценные металлы, может вывозиться для аффинирования за ее территорией. Полученные аффинированные драгоценные металлы подлежат реализации на первичных торгах», то есть из текста статьи исключена норма, предусматривающая возможность хранения аффинированных драгоценных металлов по месту их аффинирования.

Указ «О таможенном деле в Республике Казахстан» содержит главу 13 (статьи 83—93), в которой регламентируются общие положения о переработке товаров за пределами Республики Казахстан.

Приказом «Об утверждении положений по переработке товаров» Таможенного комитета Республики Казахстан от 3 июня 1996 г. № 118-П утвержден «Порядок таможенного контроля за вывозом казахстанских товаров на переработку вне таможенной территории Республики Казахстан».

Кроме того, в соответствии со статьей 93 Указа «О таможенном деле в Республике Казахстан» не предусмотренные Указом особенности переработки товаров вне таможенной территории определяются центральным таможенным органом Республики Казахстан по согласованию с Министерством финансов, Министерством экономики и Министерством промышленности и торговли Республики Казахстан. В отношении драгоценных металлов такие особенности на сегодняшний день не установлены.